



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

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

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 5951/11.07.2016, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 21104/12.07.2016, depusă de SC ... SA, cu sediul în ..., având CUI ..., formulată împotriva actului de remediere nr. 159876 din 04.07.2016, emis de către ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Servicii de mentenanță și asistență tehnică pentru sistemul informatic SIMPOP”, s-a solicitat:

- *în principal, anularea procedurii de atribuire;*
- *în subsidiar, obligarea autorității contractante la remedierea aspectelor din actul de remediere atacat, ca fiind restrictive și nelegale.*

De asemenea, s-a solicitat suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației. Prin Încheierea nr. ... din 13.07.2016, Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației, pe care l-a respins, ca rămas fără obiect.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care potențialul ofertant SC ...SA reclamă actul de remediere nr. 159876/04.07.2016, solicitând Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor să dispună, în principal, anularea procedurii de atribuire, iar în subsidiar, să oblige autoritatea contractantă să remedieze aspectele criticate din actul atacat, fiind restrictive și nelegale.

În fapt, în data de 14.06.2016, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor a emis Decizia nr. ..., prin care a dispus „*continuarea*

procedurii de atribuire după remedierea documentației de atribuire, în sensul comunicării informațiilor concrete pentru întrebările nr. 2, 3, 8, 9 și 16 din adresa nr. 157571/17.05.20.16 [...]."

Urmare acestei decizii, autoritatea contractantă a publicat actul de remediere nr. 159618/24.06.2016, însă, fiind nemulțumită de măsurile de remediere luate de autoritatea contractantă, în data de 29.06.2016, în conformitate cu prevederile art. 6 din Legea nr. 101/2016, petenta a formulat Notificare prealabilă împotriva actului de remediere. Drept răspuns la Notificarea prealabilă, autoritatea contractantă a publicat în SEAP, în cadrul invitației de participare nr. 388054/09.05.2016, actul de remediere nr. 159876/04.07.2016. Analizând măsurile de remediere luate de autoritatea contractantă, consideră că acestea sunt restrictive și nelegale, pentru următoarele motive:

1. Referitor la Punctul 1 din actul de remediere nr. 159876 din 04.07.2016:

Punctul 1 - Modalitatea de remediere se realizează prin modificarea următoarelor paragrafe din caietul de sarcini:

La cap. 2.2.5, textul inițial: "De la momentul implementării procedurilor în sistemul informatic, DGP-AMPOP a efectuat modificări ale acestora, astfel încât modulele informatice trebuie actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate." Se va citi: "De la momentul implementării procedurilor în sistemul informatic, DGP-AMPOP a efectuat modificări ale acestora, astfel încât modulele informatice au fost actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate. Nu se dorește completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități."

La cap. 3, textul inițial: "Obiectivul general al acordului cadru este menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP în vederea asigurării unui sistem eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 în conformitate cu versiunile curente (actualizate și aprobate la zi) ale procedurilor de lucru ale DGP-AMPOP, versiunea POP 2007-2013, legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector."

Se va citi: "Obiectivul general al acordului cadru este menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP în vederea asigurării unui sistem eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 în conformitate legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector. Nu se dorește completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități."

Petenta menționează că, prin contestația inițială, a fost criticat răspunsul autorității contractante la întrebarea nr. 2 din Clarificare nr. 3 - partea I SIMPOP.

Întrebare	Răspuns
Vă rugăm să confirmați că Prestatorul va avea	Prestatorul va avea acces total pe serverele pe

acces la tot codul sursă al sistemului informatic SIMPOP.	care este stocat sistemul informatic.
---	---------------------------------------

Consiliul a dispus, prin decizia pronunțată, ca autoritatea contractantă să răspundă în mod clar și concret la această întrebare.

Prin actul de remediere nr. 159618/24.06.2016, autoritatea contractantă a menționat că: *„Pe cale de consecință, nu putem să vă punem la dispoziție codul sursă. Ne menținem punctul de vedere și invităm potențialii ofertanți să acceseze toate funcționalitățile sistemului informatic”*.

Contestatoarea susține că a dat curs posibilității acordate de autoritatea contractantă și s-a prezentat la sediul acesteia pentru a vizualiza sistemul informatic existent. Cu toate acestea, chiar în urma acestei vizite, nu a găsit răspunsul la întrebarea de clarificare, respectiv codul sursă aferent sistemului informatic.

În urma acestei măsuri de remediere, prin Notificarea prealabilă, a solicitat autorității contractante să procedeze *„la modificarea cerințelor din caietul sarcini mai sus amintite luând în considerare că realizarea serviciilor de mentenanță, garanție, reparații, modificări pentru sistemul informatic SIMPOP nu se poate efectua fără a avea acces la codul sursă al sistemului informatic”*.

Într-adevăr, prin actul de remediere nr. 159876/04.07.2016, autoritatea contractantă a procedat la modificarea cerințelor din caietul de sarcini (cap. 2.2.5 și cap. 3), însă aceste modificări nu reprezintă o modificare substanțială a obiectivului general al acordului-cadru și asigurarea serviciilor de mentenanță, garanție, reparații, modificări pentru sistemul informatic SIMPOP, rămâne în continuare ca o obligație a prestatorului de a fi realizat prin acest acord-cadru.

Or, în lipsa accesului la codul sursă al sistemului informatic, este în imposibilitatea realizării obiectului acordului-cadru aferent acestei proceduri de atribuire.

Acest aspect rezultă foarte clar din caietul de sarcini:

- Cap 3. Scopul proiectului, rezultate așteptate, pag. 25: *„Obiectivul general al acordului cadru este menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP în vederea asigurării unui sistem eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 în conformitate cu legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector.”*

- Cap. 3.2 Activități specifice, A. Asistență și suport tehnic pentru întreaga perioadă de derulare a contractului, pag. 26: *„....rezolvarea unui bug...”*, pag. 27: *„...solicitări de adăugare de câmpuri suplimentare conform necesităților DGP-AMPOP...”*

- Cap. 3.2 Activități specifice, B. Servicii de întreținere a sistemului informatic, pag. 27: *„....rezolvarea tuturor problemelor de funcționare a sistemului informatic, apărute pe perioada contractului, atât de natură software...”*

- Cap. 3.2 Activități specifice, C. Servicii de mentenanță a sistemului informatic (aplicația informatică și servere, inclusiv serverele de back-up), pag. 28: *„...Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații...; ...rezolvarea tuturor*

problemelor de funcționare a sistemului informatic, apărute pe perioada contractului, atât de natură software...”

- Cap. 3.3 Furnizarea de personal de specialitate, responsabil pentru îndeplinirea contractului (echipa de proiect):

o Coordonator tehnic - 1 specialist. Responsabilități: „...Asigurarea calității codului dezvoltat; Supervizare și suport în activitățile de analiză, integrare, testare, implementare...; ... Supervizarea dezvoltatorului ce asigură suport tehnic de nivel 2 și 3...”

o Dezvoltator software - 1 specialist. Responsabilități: "...Rezolvare disfuncționalități (bug-uri); Asigurare suport tehnic de nivel 2 și 3..."

Adaptarea sistemului informatic în conformitate cu legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector, inclusiv corectarea unor disfuncționalități (bug-uri) în funcționare nu se pot realiza fără codul sursă al sistemului SIMPOP și, ca atare, trebuie pus, obligatoriu, la dispoziția ofertantului care va fi declarat câștigător.

Mai mult, în licitația inițială din mai 2009 „Servicii informatice privind gestiunea proiectelor în cadrul Programului Operațional pentru Pescuit”, autoritatea contractantă a solicitat în fișa de date, cap. III. Condiții specifice contractului, Clauze contractuale obligatorii, următoarele detalii: „Autoritatea contractantă va deține drepturile de proprietate intelectuală patrimoniale exclusive prevăzute de legislația în vigoare, de utilizare a rezultatului prestațiilor rezultate ca urmare a ducerii la îndeplinire a contractului de servicii. Prin prestație se înțelege, fără a se limita la următoarele: sistemul informatic creat de prestator, bazele de date constituite și/sau software-ul dezvoltat ca urmare a prestării serviciilor care fac obiectul contractului. În raport cu prestatorul, autoritatea contractantă va avea calitatea de fabricant de baze de date, în sensul prevederilor Legii nr. 8/1996 privind dreptul de autor și drepturile conexe, cu modificările și completările ulterioare.” Din cerințele acestei documentații de atribuire rezultă că, autoritatea contractantă trebuie să fie în posesia codului sursă.

Este evident că prin măsurile de remediere adoptate, autoritatea contractantă restricționează participarea operatorilor economici la procedura de achiziție și favorizează, fără echivoc, operatorul economic care a dezvoltat, implementat și întreținut sistemul informatic, până la data prezentă.

Față de cele mai sus prezentate, contestatoarea solicită Consiliului să dispună obligarea autorității contractante la luarea unor măsuri de remediere care să conducă la posibilitatea realizării corespunzătoare a obiectului acestei proceduri de achiziție, respectiv să-i pună la dispoziție codul sursă sau modificările aduse caietului de sarcini să fie de substanță. În măsura în care este imposibilă luarea unor astfel de măsuri, solicită anularea procedurii de atribuire.

2. Referitor la punctul 2 din Actul de remediere nr. 159876 din 04.07.2016:

La acest punct, autoritatea contractantă a precizat următoarele:

Punctul 2 - Măsuri/modalitate de remediere: „Până la data de 09.07.2014, suportul a fost asigurat de către ...SA, iar pe perioada 01.10.2015-15.12.2015 de către SC ...SA. Aplicația rulează în cadrul autorității contractante din anul 2009, interval de timp în care eventualele bug-uri au fost remediate. Suportul a fost asigurat de către Teamnet Internațional SA, respectiv SC ...SA, prin intermediul resurselor proprii. Autoritatea contractantă solicită mentenanță, întreținerea, asistența tehnică pentru SIMPOP. Orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului.”

Prin contestația inițială a fost criticat răspunsul autorității contractante la întrebarea nr. 8 din Clarificare nr. 3 - partea I SIMPOP.

Întrebare	Răspuns
Vă rugăm să precizați care este data de expirare a serviciilor de suport tehnic aferent tuturor licențelor utilizate de sistemul SIMPOP	Serviciile de suport tehnic aferent tuturor licențelor utilizate de sistemul SIMPOP sunt expirate

Consiliul a dispus, prin decizia pronunțată, ca autoritatea contractantă să răspundă în mod clar și concret la această întrebare.

Prin actul de remediere nr. 159618/24.06.2016, măsura de remediere luată de autoritatea contractantă a constatat în modificarea cerinței din caietul de sarcini: *„Caietul de sarcini: La cap. 3.1, textul inițial: C. Servicii de mentenanță pentru servere și suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP” se va citi: „C. Servicii de mentenanță pentru servere.”*

La cap. 3.2. pct. C, textul inițial: Prin aceste servicii se vor acoperii toate problemele de service, mentenanță, reparații, upgrade, după cum urmează” se va citi: „Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, după cum urmează”.

Autoritatea contractantă a eliminat de la cap. 3.1 paragraful "suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP", iar de la cap. 3.2, pct. C a eliminat "upgrade".

În urma acestei măsuri de remediere, contestația, prin Notificarea prealabilă, a solicitat autorității contractante să precizeze în mod explicit că "Autoritatea contractantă va asigura suportul tehnic de la producători pentru licențele utilizate de către SIMPOP".

Or, prin măsura de remediere luată de autoritatea contractantă prin Actul de remediere nr. 159876/04.07.2016, care precizează că "Autoritatea contractantă solicită mentenanța, întreținerea, asistența tehnică pentru SIMPOP. Orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului", se constată că autoritatea se contrazice raportat la măsura de remediere din actul de remediere nr. 159618/24.06.2016.

Cu alte cuvinte, deși prin solicitarea de clarificare inițială s-a cerut să se precizeze data la care a expirat suportul tehnic, autoritatea contractantă a dat răspunsuri pe de o parte evazive, iar pe de altă parte contradictorii.

Astfel, se poate observa contradictorialitatea în propriile răspunsuri:

- pe de o parte, prin măsura de remediere din actul de remediere nr. 159618/24.06.2016, autoritatea contractantă a eliminat cerința

privind obligativitatea prestatorului "de a asigura suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP" și "upgrade";

- pe de altă parte, prin măsura de remediere din actul de remediere nr. 159876/04.07.2016, autoritatea contractantă precizează că asigurarea serviciilor de "mentenanța, întreținerea, asistența tehnică pentru SIMPOP. Orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului".

Față de cele de mai sus, petenta solicită Consiliului să dispună obligarea autorității contractante la luarea unor măsuri de remediere clare și explicite cu privire la acest punct, în sensul de a preciza care este data expirării suportului tehnic, în vederea realizării unei oferte compliante și corespunzătoare cu cerințele caietului de sarcini și necesitățile autorității contractante. În măsura în care este imposibilă luarea unor astfel de măsuri, solicită anularea procedurii de atribuire.

Față de motivele prezentate, autoarea contestației solicită ca, prin decizia pe care o va pronunța Consiliul, să oblige autoritatea contractantă la a răspunde în mod clar, complet și fără ambiguități la solicitările de clarificare, în sensul celor dispuse prin Decizia nr. 1035/C4/1069 din data de 14.06.2016.

Prin adresa nr. 21362/...-C4/13.07.2016, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către SC ...SA, solicitând punctul de vedere cu privire la contestație, copia dosarului achiziției, precum și documentele emise după punerea în aplicare a deciziei Consiliului nr. .../C4/... din 14.06.2016.

Autoritatea contractantă a transmis documentele solicitate împreună cu punctul său de vedere nr. 160330/14.07.2016, înregistrat la Consiliu cu nr. 21650/15.07.2016, prin care solicită respingerea contestației ca nefondată și menținerea tuturor actelor emise în ceea ce privește prezenta procedură și continuarea procedurii de atribuire.

În urma pronunțării Deciziei Consiliului nr. ... din 14.06.2016, autoritatea contractantă, luând act de dispozițiile statuate prin decizie, a procedat la publicarea actului de remediere nr. 159618 din 24.06.2016.

Prin respectivul act, autoritatea contractantă a adoptat măsuri de remediere a documentației de atribuire, în sensul eliminării eventualelor neclarități din cadrul documentației publicate în SEAP, clarificându-se astfel aspectele învederate prin contestația depusă inițial.

În urma publicării actului de remediere, contestatoarea s-a arătat nemulțumită de măsurile adoptate de autoritatea contractantă, formulând în acest sens Notificarea prealabilă nr. 5566/29.06.2016, criticând soluțiile găsite pentru remedierea documentației de atribuire. Urmare notificării, autoritatea contractantă a comunicat actul de remediere nr. 159876/04.07.2016, procedând de această dată la modificarea cerințelor din caietul de sarcini, în vederea asigurării unei mai bune înțelegeri a obiectului acordului-cadru și a necesităților autorității contractante.

I. Autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca fiind nefondată, pentru următoarele motive:

În ceea ce privește susținerea contestației cu privire la faptul că modificările aduse de autoritatea contractantă prin actul de remediere nu reprezintă modificări substanțiale ale obiectivului general al acordului-cadru, se arată că nu a dorit modificarea obiectivului vizat la momentul demarării procedurii de atribuire, întrucât o astfel de măsură ar fi fost de natură a schimba necesitatea inițială a autorității, ci s-a avut în vedere doar excluderea unor eventuale neclarități, în sensul unei mai bune înțelegeri a obiectivului urmărit prin demararea prezentei proceduri.

Având în vedere că obiectivul acordului-cadru a rămas același, chiar și în urma modificării cerinței din caietul de sarcini, autoritatea contractantă menționând clar și fără echivoc, în vedere înlăturării oricăror altor nelămuriri, că îndeplinirea obiectului nu presupune (și nici nu se dorește) completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități, critica adusă de contestație este, în opinia autorității, nefondată.

De asemenea, autoritatea contractantă ține să menționeze că nu a solicitat adaptarea sistemului informatic, ci menținerea acestuia în funcționare, motiv pentru care consideră criticile contestației ca fiind nefondate.

Autoritatea arată că, prin contestația formulată se aduc critici cu privire la modalitatea de remediere, în sensul formulării unui răspuns la întrebarea din solicitarea de clarificări a contestației cu privire la data de expirare a serviciilor de suport tehnic aferent tuturor licențelor utilizate de sistemul SIMPOP. În acest sens, în vederea aducerii la îndeplinire a dispozițiilor pronunțate de Consiliu prin Decizia nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016, autoritatea contractantă a adoptat ca măsură de remediere, prin actul de remediere nr. 159618/24.07.2016, modificarea cerinței din caietul de sarcini de la capitolul 3.1 și 3.2 pct. C.

Nemulțumită de această măsură de remediere, prin care autoritatea contractantă a înțeles să modifice cerința din caietul de sarcini în sensul că se solicită "serviciile de mentenanță pentru servere", contestația, prin notificarea prealabilă formulată, solicită autorității să precizeze că aceasta "va asigura suportul tehnic de la producători pentru licențele utilizate de către SIMPOP". În acest sens, autoritatea a menționat prin actul de remediere contestat că, procedura de atribuire vizează mentenanța, întreținerea, asistența tehnică pentru SIMPOP, iar orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului. Prin această precizare, autoritatea menționează că orice alte nevoi survenite în urma asigurării serviciilor de suport de la producător sunt în sarcina prestatorului, independent de natura acestora. Această mențiune se va interpreta în sensul clarificării cerinței, astfel cum a fost modificată.

Pentru argumentele prezentate mai sus, autoritatea consideră criticile cu privire la formularea răspunsurilor, într-un mod evaziv și contradictoriu, ca fiind nefondate. A pus în aplicare dispozițiile statuate de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor prin Decizia nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016, cu respectarea dispozițiilor legale în vigoare și fără a crea un prejudiciu vreunui potențial ofertant participant la procedura de atribuire. Totodată, apreciază că cerințele din

documentația de atribuire nu sunt de natură să restricționeze accesul operatorilor economici interesați să depună ofertă în cadrul prezentei proceduri de atribuire.

Analizând documentele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

Pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Servicii de mentenanță și asistență tehnică pentru sistemul informatic SIMPOP”, cod CPV 72267000-4 – Servicii de întreținere și reparații de software (Rev.2), ...în calitate de autoritate contractantă a inițiat procedura de cerere de oferte, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. 388054/09.05.2016, dată la care a postat și documentația de atribuire. Nemulțumită de conținutul documentației de atribuire, SC ... România SA a formulat contestație ce a fost soluționată de Consiliu prin decizia nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016, fiind admisă în parte. Nemulțumită de măsurile de remediere luate de autoritatea contractantă SC ... România SA a înaintat autorității contractante Notificarea prealabilă nr. 5566/29.06.2016. Nemulțumită de măsurile de remediere luate de autoritatea contractantă ca urmare a notificării prealabile, SC ... România SA a formulat prezenta contestație prin care solicită:

- *în principal, anularea procedurii de atribuire;*
- *în subsidiar, obligarea autorității contractante la remedierea aspectelor din actul de remediere atacat, ca fiind restrictive și nelegale.*

Prin decizia nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016 Consiliul a dispus: *În temeiul art. 278 alin. (2), (4) și (6) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare admite în parte contestația formulată de SC ...SA, și dispune continuarea procedurii de atribuire după remedierea documentației de atribuire, în sensul comunicării informațiilor concrete pentru întrebările nr. 2, 3, 8, 9 și 16 din adresa nr. 157571/17.05.2016.*

Ca urmare a punerii în aplicare a deciziei Consiliului, autoritatea contractantă a postat în SEAP actul de remediere nr. 159618 din 24.06.2016 prin care a precizat:

În urma Decizie CNSC nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016 prin care Consiliul a dispus "continuarea procedurii de atribuire după remedierea documentației de atribuire, în sensul comunicării informațiilor concrete pentru întrebările nr. 2, 3, 8, 9 și 16 din Adresa nr. 157571/17.05.2016. Actul de remediere a răspunsului la aceste întrebări va fi postat de autoritate în SEAP, pentru a fi adus la cunoștința operatorilor economici interesați, în termen de 11 zile de la data primirii prezentei. Termenul limită de depunere a ofertelor se va prelungi cu minim 5 zile lucrătoare", Autoritatea Contractantă comunică prezentul act de remediere.

Astfel, în vederea aducerii la îndeplinire a dispozițiilor statuate de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, Autoritatea Contractantă aduce la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați măsurile de remediere a documentației de atribuire dispuse în baza Deciziei CNSC nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016, după cum urmează:

Referitor răspuns inițial întrebare nr. 2: Prestatorul va avea acces total pe serverele pe care este stocat sistemul informatic.

Referitor răspuns inițial întrebare nr. 3: Contractul anterior de mentenanță a expirat la data de 15.12.2015, aceasta fiind data actualizării. Având în vedere faptul

că Autoritatea Contractantă nu are specialiști în BD Oracle, pentru a răspunde întrebării referitoare la codul sursă - compilabil, se poate utiliza solicitarea de acces la toate funcționalitățile sistemului informatic prevăzută în caietul de sarcini.

Măsurile/modalitatea de remediere a răspunsului inițial: *În cadrul contractului pentru crearea și dezvoltarea aplicației nu a fost solicitată furnizarea codului sursă. Pe cale de consecință, nu putem să vă punem la dispoziție codul sursă. Ne menținem punctul de vedere și invităm potențialii ofertanți să acceseze toate funcționalitățile sistemului informatic.*

Referitor răspuns inițial întrebări nr. 8: Serviciile de suport tehnic aferent tuturor licențelor utilizate de sistemul SIMPOP sunt expirate.

Modalitatea de remediere se realizează prin modificarea următoarelor paragrafe din Caietul de sarcini: *La cap. 3.1, textul inițial: "C. Servicii de mentenanță pentru servere și suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP." se va citi: "C. Servicii de mentenanță pentru servere."*

La cap. 3.2, pct. C, textul inițial "Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, upgrade, după cum urmează" se va citi: "Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, după cum urmează".

Referitor răspuns inițial întrebări nr. 9: În cadrul contractului pentru crearea și dezvoltarea aplicației nu au fost solicitate furnizarea unor astfel de informații. Atașam descrierea aplicației informatice furnizată de prestator.

Măsurile/modalitatea de remediere a răspunsului inițial: *Comunicația criptată prin certificat expirat, signature algorithm md5RSA, signature hash algorithm md5, cheie publica pe 1024 bits. Baza criptată Oracle Advanced Security encryption service for 64-bit Windows: Version 11.1.x și Oracle Advanced Security: crypto-checksumming service for 64-bit Windows: Version 11.1.x*

Referitor răspuns inițial întrebări nr. 16: Garanția este expirată.

Măsurile/modalitatea de remediere a răspunsului inițial: *Echipamentele hardware au fost achiziționate în anul 2009, având "Garanție de la producător pe toată perioada de derulare a contractului, on site (la sediul clientului)". Contractul prin care au fost achiziționate s-a finalizat în data de 09.07.2014. În anul 2015 a fost încheiat un contract de mentenanță, care s-a finalizat în 15.12.2015.*

Totodată, în ceea ce privește termenul limită de depunere a ofertelor, Autoritatea Contractantă îl va prelungi cu 10 zile lucrătoare, respectiv până la data de 08.07.2016.

Nemulțumită de remediile aduse de autoritatea contractantă la întrebările 2, 3, 8 și 9, SC ... România SA a înaintat autorității contractante Notificarea prealabilă nr. 5566/29.06.2016 solicitând remedierea aspectelor considerate nelegale. Astfel, la solicitările contestatoarei de la punctul 1 din Notificarea prealabilă,

1. Referitor la Măsurile/modalitatea de remediere a răspunsului inițial de la întrebarea nr.2 și nr.3 din Actul de remediere nr. 159618 din 24.06.2016, prin care ați precizat că ".... nu a fost solicitată furnizarea codului sursă. Pe cale de consecință, nu vă putem pune la dispoziție codul sursă".

Totodată, în data de 29.06.2016 am vizualizat funcționalitățile sistemului informatic conform celor precizate de dumnevoastră în același act de remediere.

Raportat la măsurile de remediere adoptate facem următoarele precizări:

- în caietul de sarcini, la cap. 2.2.5 *Arhitectura conceptuală* pag.15 se prevede că "De la momentul implementării procedurilor în sistemul informatic, DGP-AMPOP a efectuat modificări ale acestora, astfel încât modulele informatice trebuie actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate".

și

- La Cap 3. Scopul proiectului, rezultate așteptate, pag 25, din caietul de sarcini se prevede că: „Obiectivul general al acordului cadru este **menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP** în vederea asigurării unui sistem

eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 **în conformitate cu versiunile curente (actualitate și aprobate la zi) ale procedurilor de lucru ale DGP-AMPOP, versiunea POP 2007-2013**, legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector."

Față de cerințele caietului de sarcini coroborat cu măsura de remediere adoptată vă rugăm să procedați la modificarea cerințelor din caietul sarcini mai sus amintite luând în considerare că realizarea serviciilor de mentenanță, garanție, reparații, modificări pentru sistemul Informatic SIMPOP nu se poate efectua **fără a avea acces la codul sursă al sistemului informatic**.

Precizăm că, chiar și în urma vizualizării sistemului la sediul Dvs, am constatat că aplicația rulează în cadrul unui server de aplicație Java EE ce utilizează o mașină virtuală Java. Mașina virtuală Java rulează cod compilat Java -> bytcode. Din acest motiv, în lipsa codului sursă, nu se pot realiza modificări sau extinderi ale aplicației.

autoritatea contractantă a precizat prin actul de remediere nr. 159876/04.07.2016 următoarele:

Punctul 1 - Modalitatea de remediere se realizează prin modificarea următoarelor paragrafe din Caietul de sarcini:

La cap.2.2.5, **textul inițial:** "De la momentul implementării procedurilor în sistemul informatic, DGP-AMPOP a efectuat modificări ale acestora, astfel încât modulele informatice trebuie actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate." **Se va citi:** "De la momentul implementării procedurilor în sistemul informatic, DGP-AMPOP a efectuat modificări ale acestora, astfel încât modulele informatice au fost actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate. Nu se dorește completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități."

La cap. 3, **textul inițial:** "Obiectivul general al acordului cadru este menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP în vederea asigurării unui sistem eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 în conformitate cu versiunile curente (actualizate și aprobate la zi) ale procedurilor de lucru ale DGP-AMPOP, versiunea POP 2007-2013, legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector." **Se va citi:** "Obiectivul general al acordului cadru este menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP în vederea asigurării unui sistem eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 în conformitate legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector. Nu se dorește completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități."

La punctul 2 din notificarea prealabilă,

2. Referitor la Măsuri/modalitate de remediere a răspunsului inițial de la întrebarea nr. 8 din Act de remediere nr. 159618 din 24.06.2016, prin care ați precizat „... la cap. 3.1, textul inițial: „C. Servicii de mentenanță pentru servere și suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP.” se va citi: "C. Servicii de mentenanță pentru servere". La cap. 3.2, pct. C, textul inițial "Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, upgrade, după cum urmează" se va citi. "Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, după cum urmează",

vă rugăm să luați măsuri de remediere prin precizarea explicită că Autoritatea Contractantă va **asigura suportul tehnic de la producători pentru licențele utilizate de către SIMPOP** așa cum sunt acestea enunțate la pct. 2.2.6 - Componente software utilizate în sistem și prezentate la pct. 2.2.2 Infrastructura software din Caietul de sarcini.

Precizăm că în lipsa asigurării suportului **tehnic pentru licențele utilizate de către SIMPOP de către Autoritatea contractantă va fi imposibilă realizarea serviciilor de întreținere, mentenanță și asistență tehnică pentru sistemul informatic SIMPOP în cazul în care apar disfuncționalități (bug-uri) în cadrul licențelor software**

standard care pot fi remediate doar cu suportul producătorilor prin furnizarea de patch-uri/update-uri/upgrade-uri, așa cum rezultă din următoarele cerințe din Caietul de sarcini, cap. 3.2 Activități specifice:

- **B. Servicii de întreținere a sistemului informatic**, pag. 27 „...rezolvarea tuturor problemelor de funcționare a sistemului informatic, apărute pe perioada contractului, atât **de natură software** cât și hardware...”

- **C. Servicii de mentenanță a sistemului informatic (aplicația informatică și servere, inclusiv serverele de back-up)**, pag. 27 „...rezolvarea tuturor problemelor de funcționare a sistemului informatic, apărute pe perioada contractului, **atât de natură software** cât și hardware...”

autoritatea contractantă a răspuns:

Punctul 2 - Măsurile/modalitate de remediere:

Până la data de 09.07.2014, suportul a fost asigurat de către ...SA, iar pe perioada 01.10.2015-15.12.2015 de către SC ...SA. Aplicația rulează în cadrul Autorității contractante din anul 2009, interval de timp în care eventualele bug-uri au fost remediate. Suportul a fost asigurat de către ...SA, respectiv SC ...SA, prin intermediul resurselor proprii. Autoritatea Contractantă solicită mentenanța, întreținerea, asistența tehnică pentru SIMPOP. Orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului.

Nemulțumită de remedierile luate de autoritatea contractantă la punctele 1 și 2 din Notificarea prealabilă, contestatoarea a formulat prezenta contestație prin care solicită remedierea răspunsurilor date la punctele 1 și 2 din notificarea prealabilă.

Criticile contestatoarei referitoare la răspunsul dat de autoritatea contractantă la punctul 1 din actul de remediere nr. 159876/04.07.2016, prin care a modificat anumite cerințe ale caietului de sarcini, dar care în opinia sa sunt insuficiente pentru a se putea realiza obiectul contractului, sunt considerate de Consiliu întemeiate.

Cu referire la acest aspect, Consiliul are în vedere că obiectul disputei dintre contestator și autoritatea contractantă îl reprezintă faptul că autoritatea susține că nu poate pune la dispoziția operatorului economic câștigător *codul sursă al aplicației SIMPOP* existente. Obiectul procedurii de achiziție de față este asigurarea *serviciilor de mentenanță și asistență tehnică pentru sistemul informatic SIMPOP*. Conform cerințelor caietului de sarcini,

2.2.5 Arhitectura conceptuală.

.....

De la momentul implementării procedurilor în sistemul informatic, DGP-AMPOP a efectuat modificări ale acestora, astfel încât modulele informatice trebuie actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate.

3. SCOPUL PROIECTULUI, REZULTATE AȘTEPTATE

Obiectivul general al acordului cadru este menținerea în funcționare a sistemului informatic SIMPOP în vederea asigurării unui sistem eficient de implementare a măsurilor POP 2007-2013 în conformitate cu versiunile curente (actualizate și aprobate la zi) ale procedurilor de lucru ale DGP-AMPOP, versiunea POP 2007-2013, legislația națională și comunitară în vigoare, precum recomandările CE privind gestionarea fondurilor pentru acest sector.

Obiectivul specific vizează următoarele:

- Asigurarea mentenanței pentru funcționarea sistemului SIMPOP
- Asigurarea de servicii de asistență tehnică pentru utilizatorii sistemului informatic.

3.1 Aria de acoperire a serviciilor pentru contract

În perioada de desfășurare a acestui acord cadru se vor livra de către Prestator următoarele categorii de servicii și produse:

A. Servicii de asistență tehnică acordată utilizatorilor finali (aproximativ 100 utilizatori finali).

B. Servicii de mentenanță pentru aplicația informatică SIMPOP

C. Servicii de mentenanță pentru servere și suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP.

3.2 Activități specifice

A. Asistență și suport tehnic pentru întreaga perioadă de derulare a contractului

Ofertantul trebuie să asigure asistență și suport tehnic pentru întreg sistemul informatic, pe toată perioada de derulare a contractului.

B. Servicii de întreținere a sistemului informatic

Ofertantul trebuie să prezinte un pachet de servicii specializate de întreținere pe toată perioada de derulare a contractului. Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, garanție, reparații, modificări, realocări, după cum urmează:

- permanenta supraveghere a funcționării sistemului informatic integrat;
- rezolvarea tuturor problemelor de funcționare a sistemului informatic, apărute pe perioada contractului, atât de natură software cât și hardware;

C. Servicii de mentenanță a sistemului informatic (aplicația informatică și servere, inclusiv serverele de back-up)

Ofertantul trebuie să prezinte un pachet de servicii specializate de întreținere pe toată perioada de derulare a contractului. Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, upgrade, după cum urmează:

- permanenta supraveghere a funcționării sistemului informatic integrat, prin intermediul unui instrument specific pus la dispoziție de ofertant;
- rezolvarea tuturor problemelor de funcționare a sistemului informatic, apărute pe perioada contractului, atât de natură software cât și hardware;

3.3 Furnizarea de personal de specialitate, responsabil pentru îndeplinirea contractului (echipa de proiect)

- **Coordonator tehnic – 1 specialist.** Responsabilități:

.....

- Asigurarea calității codului dezvoltat,
- Supervizare și suport în activitățile de analiză, integrare, testare, implementare

- Identificarea riscurilor și problemelor tehnice

- Supervizarea dezvoltatorului ce asigură suport tehnic de nivel 2 și 3

- **Dezvoltator software – 1 specialist.** Responsabilități:

- Rezolvare disfuncționalități (bug-uri)

- Asigurare suport tehnic de nivel 2 și 3.

Suport tehnic de nivel 2 și 3 conform caietului de sarcini este:

• **Nivelul 2** – consultanții studiază problema și cauza ei și propun o soluție (indicii sau sfaturi de folosire, variante alternative de lucru, rezolvarea unui bug, și altele). Timpul maxim de soluționare al incidentului la acest nivel este de 16 ore, calculat de la data și ora mutării de la nivelul 1 la nivelul 2.

• **Nivelul 3** – experții prestatorului realizează activități la nivel de baze de date pentru a rezolva problema pentru care s-a solicitat suport. Timpul maxim de soluționare al incidentului la acest nivel este de 32 ore, calculat de la data și ora mutării de la nivelul 2 la nivelul 3.

Nivelul 2 include, fără a fi o enumerare exhaustivă, următoarele probleme: erori întâmpinate de mai mulți utilizatori ai unui modul la introducere și/sau modificare date în modulul respectiv, erori identice întâmpinate de mai mulți utilizatori la logare în aplicație, erori apărute la alocarea rolurilor sau permisiunilor pentru utilizatori, solicitări de adăugare de câmpuri suplimentare conform necesităților DGP-AMPOP, solicitări de creare a unui raport a cărui structură va fi transmisă de DGP-AMPOP odată cu solicitarea.

Nivelul 3 include, pe lângă incidentele provenite de la nivelurile anterioare, orice sesizare referitoare funcționarea defectuoasă a sistemului (de exemplu erori repetate la mai mulți utilizatori, funcționarea greoaie și altele), sau nefuncționarea sistemului, care afectează un grup de utilizatori sau pe toți. Fără a fi exhaustivă, lista problemelor întâmpinate anterior au fost legate de erori Java, erori HTTP, chiar nefuncționarea completă a sistemului fără mesaj de eroare.

Având în vedere cele prezentate, Consiliul constată că autoritatea contractantă, prin măsurile de remediere doar a reformulat ultimul paragraf de la cap. 2.2.5, în sensul că *modulele informatice au fost actualizate având la bază modificările procedurale și respectiv cerințele identificate pe parcursul intrării în mediul de producție a modulelor mai sus prezentate. Nu se dorește completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități*, precum și primul paragraf de la cap. 3 în sensul eliminării părții cu versiunile curente (actualizate și aprobate la zi) ale procedurilor de lucru ale DGP-AMPOP, versiunea POP 2007-2013, și adăugării frazei *Nu se dorește completarea versiunii de bază de date, adăugarea de noi funcționalități*.

Cum obiectul procedurii de atribuire este *asigurarea serviciilor de mentenanță și asistență tehnică pentru sistemul informatic SIMPOP*, care implică servicii prin care *se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, garanție, reparații, modificări, realocări*, Consiliul consideră că prin cele două modificări nu se poate suplini lipsa accesului la codul sursă al sistemului informatic. Autoritatea contractantă va corela activitățile ce fac obiectul contractului de achiziție cu lipsa accesului la codul sursă al sistemului informatic, incluzând în caietul de sarcini activități ce pot fi realizate fără codul sursă. În caz contrar, ar fi avantajat producătorul sistemului informatic SIMPOP (SC ...SA) care deține codul sursă și poate îndeplini fără vreun inconvenient obiectul contractului supus achiziției. Or, autoritatea contractantă nu poate organiza o procedură de atribuire deschisă, în condițiile în care se știe că doar un operator economic poate presta serviciile în cauză.

Prin urmare, autoritatea contractantă va preciza expres că fac obiectul procedurii de atribuire servicii prin care *se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, garanție, reparații, modificări, realocări* **care nu necesită codul sursă al aplicației informatice.**

În cazul în care serviciile exprimate sub această formă nu satisfac necesitățile autorității contractante **procedura se va anula.**

Criticile contestatoarei referitoare la faptul că autoritatea contractantă a dat răspunsuri contradictorii prin actul de remediere nr. 1 (cu număr de înregistrare la autoritate 159618 din 24.06.2016) și actul de remediere nr. 2 (cu număr de înregistrare la autoritate 159876 din 04.07.2016) cu privire la *serviciile de suport tehnic aferente tuturor licențelor utilizate de sistemul SIMPOP*, sunt considerate de Consiliu întemeiate. Astfel, prin actul de remediere nr. 1, emis ca urmare a punerii în aplicare a deciziei Consiliului nr. 1035/C4/1069 din 14.06.2016, autoritatea contractantă a precizat:

Modalitatea de remediere se realizează prin modificarea următoarelor paragrafe din Caietul de sarcini: La cap. 3.1, **textul inițial:** "C. Servicii de mentenanță pentru servere și suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP." **se va citi:** "C. Servicii de mentenanță pentru servere."

La cap. 3.2, pct. C, **textul inițial** "Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, upgrade, după cum urmează" **se va**

citi: "Prin aceste servicii se vor acoperi toate problemele de service, mentenanță, reparații, după cum urmează".

Prin notificarea prealabilă, ca urmare a publicării în SEAP a actului de remediere nr. 1, contestatoarea solicită remedierea documentației de atribuire, în sensul de a se preciza explicit că *autoritatea contractantă va asigura suportul tehnic de la producător pentru licențele utilizate de către SIMPOP*. Autoritatea contractantă a răspuns notificării prin actul de remediere nr. 2 (cu număr de înregistrare la autoritate 159876 din 04.07.2016) precizând: **Punctul 2 - Măsuri/modalitate de remediere:**

Până la data de 09.07.2014, suportul a fost asigurat de către ...SA, iar pe perioada 01.10.2015-15.12.2015 de către SC ...SA. Aplicația rulează în cadrul Autorității contractante din anul 2009, interval de timp în care eventualele bug-uri au fost remediate. Suportul a fost asigurat de către ...SA, respectiv SC ...SA, prin intermediul resurselor proprii. **Autoritatea Contractantă solicită mentenanța, întreținerea, asistența tehnică pentru SIMPOP. Orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului.**

Consiliul constată că modificările aduse de autoritatea contractantă prin cele două acte de remediere sunt contradictorii. Inițial prin caietul de sarcini s-a precizat că este necesar *suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP*, prin actul de remediere nr. 1 autoritatea precizează că nu face obiectul procedurii de atribuire *suport tehnic pentru licențele utilizate de SIMPOP*, iar prin actul de remediere nr. 2 vine și precizează că *Orice nevoi de suport de la producător sunt responsabilitatea prestatorului*.

În conformitate cu prevederile art. 33 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, *Autoritatea contractantă are obligația de a preciza în cadrul documentației de atribuire orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.*

Prin urmare, autoritatea contractantă va preciza explicit dacă serviciile privind *suportul tehnic de la producător pentru licențele utilizate de SIMPOP* fac obiectul procedurii actuale, iar dacă acestea sunt în sarcina ofertantului va preciza data la care a expirat suportul tehnic asigurat de SC ...SA. Orice operator economic, cu excepția producătorului sistemului informatic (SC ...SA), trebuie să cunoască acest fapt și să-și cuantifice costurile aferente.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de SC ...SA în contradictoriu cu

Consiliul va dispune emiterea și publicarea în SEAP a unui document clarificator asupra celor două aspecte precizate prin motivare, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii.

Consiliul va dispune totodată prelungirea termenului stabilit pentru depunerea ofertelor cu un număr rezonabil de zile și publicarea în SEAP a noului termen.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de SC ...SA în contradictoriu cu ...

Consiliul dispune emiterea și publicarea în SEAP a unui document clarificator asupra celor două aspecte precizate prin motivare, în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii.

Dispune totodată prelungirea termenului stabilit pentru depunerea ofertelor cu un număr rezonabil de zile și publicarea în SEAP a noului termen.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 alin. (1) din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în patru exemplare, conține 15 pagini.