

D E C I Z I E
BO2012_0144
Data: ■.2012

Prin contestația nr. ■/04.05.2012, înregistrată la CNSC cu nr. ■/05.05.2012, formulată de SC ■ SRL, cu sediul social în ■, înregistrată la ORC cu nr. ■, CIF ■, reprezentată de Cabinetul de Avocat ■, cu sediul în ■, sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură, împotriva procedurii de atribuire organizată de ■ cu sediul în ■, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Achiziție țevi și fittinguri din PE-Xb preizolate și neizolate - încălzire, apă caldă de consum, recirculație”, s-a solicitat admiterea contestației și:

- în principal, obligarea autorității contractante la eliminarea tuturor prevederilor restrictive din cuprinsul documentației de atribuire prin care se impune materialul „PE-Xb (polietilenă reticulată cu Silani)”, ca material din care vor fi confecționate țevile preizolate și neizolate;

- în subsidiar, în cazul respingerii capătului de cerere principal, anularea procedurii de atribuire.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

În baza legii și a documentelor depuse de părți, CNCS

DECIDE:

În baza art. 278 al. 5 din OUG 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, pentru considerentele evocate în motivare, respinge ca nefondată contestația depusă de SC ■ SRL

În baza art. 278 al. 6 din OUG, dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 al. 3 din OUG 34/2006 aprobată prin Legea 337/2006.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare potrivit art. 281 al. 1 din OUG.

MOTIVARE:

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația depusă, SC ■ SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de licitație deschisă, cu etapă

finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă ■ în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Achiziție țevi și fittinguri din PE-Xb preizolate și neizolate - încălzire, apă caldă de consum, recirculație”, inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. ■/■.04.2012, a solicitat admiterea contestației și:

- în principal, obligarea autorității contractante la eliminarea tuturor prevederilor restrictive din cuprinsul documentației de atribuire prin care se impune materialul „PE-Xb (polietilenă reticulată cu Silani)”, ca material din care vor fi confecționate țevile preizolate și neizolate;

- în subsidiar, în cazul respingerii capătului de cerere principal, anularea procedurii de atribuire.

Prin aceeași contestație, SC ■ SRL a solicitat suspendarea procedurii de atribuire în cauză, până la soluționarea pe fond a contestației sale. Cererea de suspendare a procedurii de atribuire în cauză a fost respinsă ca rămasă fără obiect prin decizia Consiliului nr. ■/■.05.2012. Prin adresa nr. ■/08.05.2012, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către SC ■ SRL la CNSC și, totodată, despre obligația acesteia de a transmite, în maxim 3 zile lucrătoare de la data expirării perioadei de așteptare dinaintea încheierii contractului, copia dosarului achiziției publice și punctul de vedere cu privire la contestație. Prin aceeași adresă, Consiliul a solicitat autorității contractante ca, în același termen, să transmită copia eventualelor clarificări solicitate cu privire la documentația de atribuire și răspunsurile date, precum și orice documente considerate edificatoare în cauza supusă soluționării.

■ a transmis punctul său de vedere cu privire la contestație, cu nr. ■/18.05.2012, înregistrat la Consiliu cu nr. ■/18.05.2012, și atașat acestuia documentele solicitate.

Prin adresa nr. ■/22.05.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/22.05.2012, SC ■ SRL solicită acceptul Consiliului pentru depunerea unui răspuns la punctul de vedere emis de autoritatea contractantă referitor la contestația depusă.

CNSC transmite adresa nr. ■/23.05.2012, prin care comunică SC ■ SRL acceptul instituției pentru depunerea unui răspuns la punctul de vedere emis de autoritatea contractantă, până la data de 28.05.2012.

În baza dispozițiilor art. 275 al. 5 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul transmite adresa nr. ■/28.05.2012, prin care invită, în 31.05.2012, ora 11:00, SC ■ SRL la sediul CNSC, pentru a da Consiliului lămuririle necesare cu privire la cauza supusă soluționării, în principal cu referire la aspectele de ordin tehnic cuprinse în dosarul cauzei.

În baza dispozițiilor art. 275 al. 5 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul transmite adresa nr. ■/28.05.2012, prin care invită, în 31.05.2012, ora 11:00, ■ la sediul CNSC, pentru a da Consiliului lămuririle necesare cu privire la cauza supusă soluționării, în principal cu referire la aspectele de ordin tehnic cuprinse în dosarul cauzei.

Prin adresa nr. ■/28.05.2012, SC ■ SRL, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/28.05.2012, transmite răspuns la punctul de vedere nr. ■/18.05.2012, formulat de autoritatea contractantă.

Reprezentanții ■ și cei ai SC ■ SRL s-au prezentat la sediul Consiliului în.05.2012, pentru prezentarea de concluzii orale în cauza supusă soluționării pentru lămurirea unor aspecte de ordin tehnic, întocmindu-se cu această ocazie procesul-verbal nr. ■/31.05.2012.

Prin adresa nr. ■/06.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/06.06.2012, ■ transmite concluzii scrise în urma dezbaterilor desfășurate la sediul CNSC în 31.05.2012.

Prin adresa nr. ■/06.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/06.06.2012, SC ■ SRL transmite concluzii scrise în dosarul cauzei.

Prin adresa nr. ■/07.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/07.06.2012, SC ■ SRL solicită acceptul Consiliului pentru prelungirea termenului de formulare a unui răspuns la concluziile scrise emise de autoritatea contractantă, în situația în care nu a primit din partea ■ a mijloacelor de probă aferente acestor concluzii scrise.

CNSC transmite adresa nr. ■/07.06.2012, prin care comunică SC ■ SRL acceptul instituției pentru depunerea unui răspuns la concluziile scrise transmise de autoritatea contractantă, până la 11.06.2012, având în vedere că autoritatea contractantă nu i-a comunicat mijloacele de probă menționate pe care aceasta și-a fundamentat concluziile scrise.

CNSC transmite adresa nr. ■/07.06.2012, prin care solicită, în temeiul art. 275 al. 1 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, transmiterea, în termen de 1 zi lucrătoare de la data primirii adresei, mijloacele de probă aferente concluziilor scrise cu privire la contestație menționată, comunicate de prin adresa nr. ■/06.06.2012, având în vedere solicitarea SC ■ SRL de transmitere a acestor mijloace de probă, comunicată prin adresa nr. ■/07.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/07.06.2012, și dovada comunicării adresei nr. ■/06.06.2012, împreună cu mijloacele de probă atașate, și a recepționării acesteia de către SC ■ SRL

Prin adresa nr. ■/08.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/08.06.2012, ■ transmite cele solicitate de Consiliu prin adresa nr. ■/07.06.2012.

Prin adresa nr. ■/08.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/08.06.2012, ■ transmite precizări a concluzii scrise formulate de SC ■ SRL prin adresa nr. nr. ■/06.06.2012.

Prin adresa nr. ■/12.06.2012, înregistrată la Consiliu cu nr. ■/12.06.2012, SC ■ SRL transmite răspuns la răspuns la concluziile scrise nr. ■ transmise de autoritatea contractantă în dosarul cauzei.

În motivarea contestației sale, SC ■ SRL arată că, din analizarea documentației de atribuire aferentă procedurii în cauză, a constatat că aceasta a fost elaborată cu încălcarea prevederilor legale și a principiilor aplicabile în materia achizițiilor publice. Astfel, față de dispozițiile legale incidente, cerințele tehnice impuse de autoritatea contractantă cu privire la materialul „PE-Xb”, din care vor fi confecționate țevile și fittingurile preizolate și neizolate, sunt restrictive, antrenând restrângerea excesivă a dreptului operatorilor economici de a participa la procedură și încălcând principiile nediscriminării, tratamentului egal și eficiența utilizării fondurilor publice.

Contestatoarea consideră că documentația de atribuire se impune a fi modificată, având în vedere următoarele aspecte:

I. Referitor la eliminarea prevederilor nelegale din cuprinsul documentației de atribuire, contestatoarea apreciază că materialul impus de autoritatea contractantă, atât prin obiectul acordului-cadru, cât și prin documentația de atribuire restricționează accesul operatorilor economici la procedură, încălcând, astfel, principiile nediscriminării, tratamentului egal, recunoașterii reciproce și eficienței utilizării fondurilor publice, prevăzute la art. art. 2 din OUG 34/2006, precum și dispozițiile legale referitoare la redactarea caietului de sarcini, respectiv art. 35 al. 5 și art. 38 al. 1 din OUG 34/2006, întrucât favorizează numai producători de materiale de tip „PE-Xb” în detrimentul altor producători, cum ar fi, producătorii materialului PB1, material ce are caracteristici tehnice și economice net superioare celui solicitat de autoritatea contractantă.

SC ■ SRL susține că produsele oferite, respectiv, sistemele de țevi confecționate din polibutilenă - PB1, și materialul izolator - poliolefine, nu numai că îndeplinesc cerințele caietului de sarcini, respectiv punctul 1.2. din cadrul acestuia, dar sunt calitativ superioare acestora, astfel:

- și din graficele inserate în broșura „De ce este Flexalen alegerea numărul 1 pentru firmele care îl recomandă din toata lumea?”, rezultă că țevile din PB1 și izolațiile de poliolefine au caracteristici superioare față de țevile din PEX și izolația din PUR (poliuretana) în ceea ce privește rezistența și stabilitatea

- siguranța în exploatare a țevilor din PB1 este cu mult superioară față de cea a țevilor din PEX, astfel cum rezultă și din graficul inserat în

broșura menționată, acesta fiind și motivul pentru care țevile nu necesită un sistem de detecție a avariilor;

- sub aspectul siguranței la foc, țevile confecționate din PB1 și izolațiile poliolefine au caracteristici superioare celor din PEX și PUR, acestea luând foc cu întârziere, se autodistrug, nu întrețin focul și nu produc gaze toxice și fum;

- cu privire la stabilitatea factorilor de izolare, sistemul de țevi din PB1 și izolație de poliolefine au factori de izolare stabili pe timp îndelungat, asigurând acești termeni și în caz de contact cu apa, ceea ce nu este valabil pentru PUR (poliuretan) care are factorul μ sub 50, față de poliolefine peste 3500. Stabilitatea factorilor de izolare rezultă și din slide-ul nr. 7 din prezentarea „Solutii ■ pentru sisteme de distribuție eficiente energetic”, atașată;

- țevile din PB1 oferă în același timp și o protecție fonică net superioară față de cea a țevilor din PEX, astfel cum rezultă și din graficul inserat în broșura menționată;

- referitor la protecția mediului, țevile din PB1 și izolațiile de poliolefine asigură factorul „green” (verde), cu mult superior PEX-ului și PUR-ului, datorită utilizării unei cantități foarte mici de energie în fabricație. Astfel, la fabricarea acestora nu se utilizează substanțe sau gaze care ar putea afecta mediul înconjurător. Durata de viață a țevilor confecționate din acest material este foarte lungă, de peste 50 de ani în condițiile menținerii factorilor de izolare și sunt 100% reciclabile la finalul perioadei de viață.

În plus, referitor la cerințele impuse de autoritatea contractantă la punctul 1.2. din caietul de sarcini, respectiv: calitate maximă cu costuri minime, creșterea duratei de viață a investiției, cheltuieli de întreținere și exploatare minime, reducerea zgomotului și a vibrațiilor, creșterea procentului de tipizare a soluțiilor tehnice, a cerinței caracteristicilor elementelor și accesoriilor de conductă, armonizarea specificațiilor tehnice cu cerințele UE, contestatoarea prezintă următoarele aspecte:

În ceea ce privește calitatea maximă cu costuri minime, țevile din PB1 și izolația de poliolefine asigură avantaje similare cu țevile din PEX și izolațiile din PUR, dar pot reduce semnificativ costurile atunci când se proiectează pornind de la caracteristicile acestora prin reducerea costurilor materiale. De asemenea, sunt mai reduse și costurile legate de montaj și lucrările de construcții aferente acestora. Un avantaj real este reprezentat de faptul că perioada de execuție a lucrărilor țevilor confecționate din PB1 poate fi extinsă și în sezonul rece, întrucât țevile sub 10 grade Celsius, domeniul lor de lucru fiind -10 + 95 grade Celsius.

Referitor la creșterea duratei de viață a investiției, sistemul PB1/poliiolefine permite creșterea duratei de viață de la 30 de ani (valabil pentru PEX/PUR), la peste 50 ani.

În același timp, cheltuielile de întreținere și exploatare ale sistemul PB1/poliiolefine sunt minime, întrucât acest sistem are o fiabilitate în exploatare superioară sistemului PEX/PUR, prin realizarea conexiunilor prin termosudabilitate eliminându-se orice potențială pierdere de fluid posibil în timp la conexiunile realizate prin compresiune.

Datorita caracteristicilor fizico-chimice și mecanice, țevile din PB1 au o rezistență mecanică și o elasticitate superioare, având în același timp foarte mici de dilatație, fapt ce elimină posibilitatea apariției fisurilor, nefiind necesar sistemul de detecție.

Date fiind caracteristicile sale superioare, sistemul PB1/poliiolefine asigură și reducerea zgomotului și vibrațiilor cu mult peste sistemul PEX/PUR. Din acest motiv, viteza de curgere a fluidului poate fi crescută la peste 3 m/s față de maxim 2 m/s prevăzută în caietul de sarcini. De asemenea, țevile din PB1 permit o presiune nominală de lucru superioară față de PEX, respectiv 9 bari față de 6 bari.

Sistemul PB1/poliiolefine îndeplinește toate standardele EN la fel ca și sistemul PEX/PUR, diferența constând în primul rând în termosudabilitatea care elimină fittingurile (prinderile mecanice) necesare între țevi din același material, conducând la reducerea costurilor materiale și la creșterea fiabilității, prin eliminarea pierderilor de fluid care pot apare în cazul prinderilor mecanice, în partea a doua a vieții țevilor de PEX, din cauza fenomenului de îmbătrânire. Sistemul PB1/poliiolefine permite mai multe soluții pentru aceeași aplicație conducând la posibilitatea alegerii celei mai avantajoase soluții calitate/preț.

În ceea ce privește materialele utilizate pentru izolație, caietul de sarcini impune folosirea spumei de poliuretan pur expandată cu cyclopentan sau echivalent, conform EN 253:2009, izolația constituindu-se dintr-un singur strat de material termoizolant, fiind incombustibilă sau greu combustibilă și având un coeficient de conductivitate termică de $\lambda \leq 0,027 \text{ W/mK}$.

În același timp, la secțiunea „Izolația”, punctul d. din caietul de sarcini, se solicită și inserarea unui polimer multistrat între mantaua de protecție din PELD și izolația din spumă poliuretanică, pentru oprirea difuziei gazelor izolatoare, astfel încât conducta preizolată să își păstreze proprietățile de izolare termică în timpul exploatării. Față de aceste cerințe, izolația de poliiolefine este superioară izolației din PUR, având o structură de celule închise în proporție de 100 %, întrucât:

- nu este necesara lipirea acesteia de țeava din PB1, având toți porii închiși;

- nu produce gaze și fum toxic în caz de incendiu, ia foc cu întârziere și se autostinge în cazul îndepărtării sursei de foc;
- are factorul μ mai mare de 3500, față de PUR mai mic de 50.

De altfel, factorul Lambda PUR de 0,027 (λ) este valabil pentru PUR uscat și începe să se degradeze după 5 ani, pe când factorul Lambda (λ) pentru izolația de poliolefine se menține stabil pe timp îndelungat (întreaga perioadă de viață) și nu este influențat de umiditate fiind relativ impermeabilă (slide-ul nr. 7 din prezentarea „Soluții ■ pentru sisteme de distribuție eficiente energetic”).

În ceea ce privește cerința de la punctul d, datorită factorului μ foarte bun al sistemului format din țevile din PB1 și izolația de poliolefine și sistemului de celule 100% închise, nu este nevoie de inserarea unui polimer multistrat (barieră difuzie) între izolație și carcasă întrucât izolația de poliolefine conține în celule aer și nu alte gaze. Aceasta se realizează prin difuzia Izobutanului (utilizat în spumarea izolației) și înlocuirea lui cu aer în depozitele specializate ale contestatoarei.

Referitor la cerința de la secțiunea „Izolația”, punctul e. din caietul de sarcini, izolația de poliolefine are toți porii închiși, nefiind așadar necesară lipirea acesteia de țeava din PB1 care se autocompensează la dilatări având un modul elastic mic și o alungire mult mai mică față de PEX.

Cu privire la solicitările referitoare la piesele de îmbinare (mufe), sistemele formate din țevile din PB1 și izolația de poliolefine sunt realizate prin termosudură, nemaifiind necesară presarea și compresia. În plus, toate celelalte elemente necesare, respectiv inele de trecere, căciuli de capăt, manșoane, etc., sunt prezente și în tehnologia PB1/poliolefine.

Mai mult, datorită SDR11, standard în determinarea grosimii necesare peretelui de țeavă, la același diametru exterior, materialul PB1 oferă un diametru interior utilizabil mai mare decât la țevile din PEX, permițând reducerea costurilor materiale prin alegerea unor țevi mai mici ca diametru exterior.

De asemenea, țevile din PB1 au presiunea nominală admisibilă 9 bari față de 6 bari la PEX și sunt livrate în colaci de până la 125 mm diametru exterior.

Contestatoarea menționează că oferă asistență tehnică la montarea produselor furnizate (trusele de scule sunt similare cu cele utilizate pentru îmbinarea țevilor de PE - polietilenă, sau PPR - polipropilenă, respectiv, aparate de sudură prin polifuziune, electrofuziune și sudură cap la cap), service-ul fiind asigurat în condițiile impuse de caietul de sarcini, oferind o garanție de 5 ani pentru produsele furnizate.

Având în vedere cele prezentate, SC ■ SRL apreciază că se impune modificarea cerințelor și specificațiilor tehnice restrictive din documentația de atribuire care încalcă principiile eficienței utilizării fondurilor publice, nediscriminării, tratamentului egal, recunoașterii reciproce și prevederile OUG 34/2006, în sensul permiterii ofertării și a unor țevi din alte materiale, inclusiv a materialului PB1.

II. Referitor la solicitarea de anulare a procedurii de atribuire, contestatoarea susține că prin impunerea prezentării de către operatorii economici a unor oferte bazate exclusiv pe folosirea materialului „PE-Xb” pentru țevile și fittingurile preizolate și neizolate ce urmează a fi furnizate, autoritatea contractantă favorizează numai anumiți operatori economici și restrânge accesul la procedura de atribuire a potențialilor ofertanți ce folosesc materiale diferite, dar care prezintă avantaje evidente din toate punctele de vedere.,

În punctul său de vedere asupra contestației depusă de SC ■ SRL, autoritatea contractantă precizează că a elaborat caietul de sarcini pentru achiziția în cauză în deplină conformitate cu dispozițiile art. 35-38 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, iar specificațiile tehnice din cuprinsul caietului de sarcini reprezintă cerințe, prescripții și caracteristici de natură tehnică ce permit produselor să fie descrise în mod obiectiv în așa manieră încât să corespundă necesității acesteia.

Autoritatea contractantă solicită respingerea ca nefondată a contestației depusă de SC ■ SRL și continuarea procedurii de atribuire în acuză, având în vedere următoarele aspecte:

1) În cuprinsul documentației de atribuire nu există prevederi nelegale, având în vedere că, în conformitate cu dispozițiile art. 33¹ din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, ANRMAP a evaluat, înainte de transmiterea spre publicare a anunțului de participare, conformitatea cu legislația aplicabilă în domeniul achizițiilor publice a documentației de atribuire și a emis acceptul în vederea inițierii procedurii de atribuire.

Materialul conductelor nu restricționează accesul operatorilor economici la procedură și nu favorizează anumiți producători de materiale, alegerea acestuia corespunde necesității autorității contractante, începând cu 1996, în proiectele de modernizare a sistemului de distribuție a energiei termice la consumatori, s-au utilizat conducte PE-X care, în timp, și-au demonstrat fiabilitatea în exploatare, în ceea ce privește montajul, exploatarea și mentenanța ulterioară;

2) În conținutul contestației, nu se face, în nici un fel, dovada încălcării principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică, respectiv încheierii acordului-cadru.

Referitor la principiul nediscriminării, prin publicarea anunțului de participare în JOUE, au fost asigurate condițiile de manifestare a concurenței reale astfel încât orice operator economic, indiferent de naționalitate, a cărui ofertă satisface în mod corespunzător cerințele minime din caietul de sarcini, stabilite în funcție de necesitățile autorității contractante, să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șansă de a deveni contractant.

În ceea ce privește principiul tratamentului egal, conform Manualul operațional ANRMAP, respectarea acestuia presupune îndeplinirea de către autoritatea contractantă a obligațiilor referitoare la: răspunsurile la solicitările de clarificări, procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, criteriile de calificare a ofertanților, factorii de evaluare care permit compararea și evaluarea ofertelor, proiectul de contract, ceea ce, până la data primirii contestației, nu a fost cazul.

Critica privind nerespectarea principiului eficienței utilizării fondurilor publice este nefondată, având în vedere că în cuprinsul contestației se face referire la „caracteristicile economice net superioare” ale produselor pe care contestatoarea le oferă, față de cele ale produselor solicitate de autoritatea contractantă, stabilite în funcție de necesitățile și constrângerile acesteia, fără a se prezenta informații concludente sau documente justificative cu privire la acest aspect.

Referitor la principiul recunoașterii reciproce, în conformitate cu dispozițiile art. 35 al. (6) din OUG 34/2006, specificațiile tehnice au fost definite prin referire la standarde naționale care adoptă standarde europene (ER EN), la omologări tehnice europene, la standarde internaționale (SR EN ISO) și la alte referințe de natură tehnică elaborate de organisme de standardizare europene.

Critica privind încălcarea principiului recunoașterii reciproce este neîntemeiată, în situația în care autoritatea contractantă a acceptat produse oferite în mod licit pe piața UE;

3) În conținutul contestației sunt interpretate în mod eronat prevederile art. 35 al. 5 din OUG 34/2006, în caietul de sarcini fiind precizate specificații tehnice ale unor produse cu caracter complex și destinate unui scop specific, care să corespundă în mod concret necesităților unei entități care desfășoară activități relevante în sectorul de utilitate publică, prin punerea la dispoziție și exploatarea de rețele fixe destinate să asigure, în beneficiul consumatorilor, servicii de transport, distribuție și furnizare de energie termică. Precizarea acestor specificații nu poate fi în nici un caz interpretată ca „obstacol nejustificat de natură să restrângă concurența”, numai pentru că aceste specificații nu corespund cu cele ale produselor aparținând unui anumit operator economic.

Conform prevederilor art. 35 al. 3 din OUG 34/2006, în cuprinsul caietului de sarcini, cap. 1, pct. 1.1., au fost definite tehnologia și metoda de producție pentru conductele preizolate și neizolate din PE-Xb, respectiv polietilenă reticulată cu silani, caracteristicile referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță sunt cele prevăzute în SR EN ISO 15875-1, 2 și 3, 5:2004/A1:2007, SR EN 15632-1, 4:2009, SR EN 253:2009 și NP 058-02 - Normativ privind proiectarea și executarea sistemelor centralizate de alimentare cu energie termică - rețele și puncte termice, conform cărora:

- „materialul din care sunt făcute țevile trebuie să fie din polietilenă (PE) care este reticulată în timpul sau după fabricarea țevii”; structura chimică: „lanțurile de polimeri sunt conectate unul cu celalalt într-o plasă tridimensională de legături chimice”;

- „se recomandă utilizarea polietilenei de înaltă densitate cu structură reticulată PE-X”;

- se precizează simbolul internațional adoptat pentru polietilenă reticulată, respectiv „PE- X”;

- cerințe minime de marcare, marcarea sau simbolul materialului utilizat este specificat prin simbolul „PE-Xb - material reticulat cu silan”;

- „grad de reticulare > 65% - reticulare cu silani”;

- „izolația termică se realizează din materiale corespunzătoare și va avea conductivitatea termică $\Lambda X < 0,027 \text{ W/mk}$ ”.

În cuprinsul caietului de sarcini, la cap. 1 „Generalități”, pct. 1.1. „Domeniu”, este precizat că: „Denumirea comercială a materialului oferit poate fi diferită de cea din caietul de sarcini (funcție de propria simbolizare a fiecărui producător), dar condițiile de identificare și caracteristicile fizico-mecanice și chimice ale materialului vor fi conform cerințelor din caietul de sarcini”.

De asemenea, la cap. 2 „Specificații tehnice”, pct. 2.2. „Conducte și accesorii”, se precizează că: „Standardele sunt specifice pentru fiecare componentă și trebuie înțelese ca fiind condiții minimale. Dacă furnizorul produce bunuri în concordanță cu alte standarde, acestea vor fi acceptate dacă sunt respectate standardele menționate ca minimale” și s-a menționat „sau echivalent”.

4) În urma analizei Catalogului de firmă, denumit de contestatoare „Broșura - De ce este Flexalen alegerea numărul 1 pentru firmele care îl recomandă în toata lumea?”, și a celorlalte documente care însoțesc contestația, nu se face, în nici un fel, dovada îndeplinirii cerințelor din caietul de sarcini și nici a calității superioare a acestora față de cele ale produselor care fac obiectul achiziției, pentru următoarele motive:

a) Standardul SR EN ISO 15875-2:2003 (E), menționat la cap. 2.2. din caietul de sarcini, prevede că materialul din care sunt făcute țevile trebuie să fie din polietilenă care este reticulată în timpul sau după

fabricarea țevii. Procesul de reticulare schimbă structura chimică în așa fel încât lanțurile de polimeri sunt conectate unul cu celalalt într-o plasă tridimensională de legături chimice. PE-X-ul este un material încrucișat, ceea ce conferă țevelor din PE-X o stabilitate mai mare la presiunea internă pe timp îndelungat și reduce deformările la utilizarea fittingurilor prin compresie. Pentru gradul de reticulare $> 65\%$ solicitat, EN ISO 15875 - 2:2003 prevede doar procesul de reticulare cu silani, nefiind admis un proces echivalent.

Țevile din polibutilenă PB1, oferite de contestatoare, nu sunt încrucișate, fiind materiale termoplastice cu temperaturi mai joase de topire. Cele mai multe probleme privesc integritatea țevii, polibutilena deteriorându-se datorită contactului cu oxidanții obișnuiți din apa caldă menajeră și de termoficare, țeava începând să se deterioreze din interior (devine casantă, se formează fisuri care se propagă pe interior, se cojește și se exfoliază), scurgerile fiind imprezvizibile, neputându-se observa decât atunci când avaria este prea mare;

b) SR EN 253:2009, menționat la cap. 2.2.1., pct. „Izolația” din caietul de sarcini, prevede că izolația trebuie să fie din spumă de poliuretan pur expandată cu ciclopentan sau echivalent având ca și caracteristică principală coeficientul de conductivitate termică care nu trebuie să depășească valoarea de $0,029 \text{ W/mK}$ (solicitat, în funcție de tipul materialului și de gradul de reticulare, $\lambda < 0,027 \text{ W/mK}$).

Conductele oferite de SC ■ SRL nu respectă aceasta cerință, în broșura prezentată, fiind precizat coeficientul de conductivitate termică egal cu $0,031 \text{ W/mK}$, cu mențiunea „acum cu acțiune izolatoare îmbunătățită”.

Coeficientul de conductivitate termică reprezintă una dintre cele mai importante diferențe între conductele preizolate PE-X cu spuma poliuretanică și conductele preizolate PB1 cu poliolefine;

c) Conductele PE-X folosesc fittinguri care, conform cu standardele EN, sunt confecționate din alamă, cupru sau polimeri de înaltă temperatură rezistenți la clor. Fittingurile sunt testate în aceleași condiții și standarde ca și conductele PE-X și trebuiesc certificate de aceleași laboratoare. De asemenea, normele europene au ca și cerință ca țevile din PE-X să fie testate și să aibă o durată de viață extrapolată de 50 ani, în condiții de apă extrem de acidă.

Piese de îmbinare (mufe) sunt destinate lucrărilor de reparații/intervenții la conductele existente (sistem clasic de conducte din oțel zincat care, datorită vechimii, nu mai prezintă aceleași caracteristici tehnice ca o conductă nouă), listele de cantități neincluzând toate componentele sistemului de conducte preizolate specifice unui proiect de modernizare a unei rețele termice: mufe,

căciuli de capăt, inele de etanșare, manșoane contractibile și sistem de supraveghere și semnalizare a avariilor;

d) În cuprinsul contestației și al documentelor care o însoțesc, nu se face nici o referire la standarde, echivalente cu cele prevăzute în caietul de sarcini sau nu, care să ateste/certifice calitatea sau caracteristicile tehnice, fizice, mecanice și chimice ale produselor oferite de SC ■ SRL, cu următoarele excepții, nerelevante, ISO/DIS 10508, care a fost înlocuit cu standardul ISO 10508:2006, referitor la presiunea de lucru și ISO 178, referitor la proprietățile de încovoiere.

De asemenea, presiunea de lucru a produselor oferite de SC ■ SRL este de 8 bar, și nu de 9 bar, așa cum a fost indicat în cuprinsul contestației;

5) Accesând site-ul indicat în cuprinsul „Broșurii - De ce este Flexalen alegerea numărul 1 pentru firmele care îl recomandă în toată lumea?”, autoritatea contractantă apreciază că: „dacă produsul polibutilenă nu este nou, de ce nu este folosit pe o scară mai largă în lucrările de instalații?”, și aduce în discuție litigiul în urma căruia conductele din polibutilenă sunt interzise în SUA încă de la mijlocul anilor '90.

Prin adresa nr. ■/28.05.2012, SC ■ SRL, transmite răspuns la punctul de vedere formulat de autoritatea contractantă, aducând următoarele observații și completările:

1. Afirmația autorității contractante în sensul că documentația de atribuire a primit acceptul ANRMAP, în cuprinsul acesteia neexistând prevederi nelegale, este lipsită de fundament, verificarea de către ANRMAP a documentației de atribuire neconferindu-i autorității contractante o prezumție absolută de legalitate. Astfel, verificarea de către ANRMAP a documentației de atribuire nu poate asigura în toate cazurile deplina conformitate a acesteia cu legislația achizițiilor publice, neînlăturând totodată nici principiul asumării răspunderii de către autoritatea contractantă.

De asemenea, potrivit art. 2 lit. g¹ din HG 525/2007 privind organizarea și funcționarea ANRMAP, instituția evaluează, înainte de transmiterea spre publicare a invitației/anunțului de participare, conformitatea cu legislația aplicabilă din domeniul achizițiilor publice a documentației de atribuire aferente contractelor de achiziție publică care intră sub incidența prevederilor OUG 34/2006, aceasta evaluare nevizând aspectele tehnice ale caietelor de sarcini;

2. Principiile fundamentale în materie de achiziții publice, prevăzute la art. 2 al. 2 din OUG 34/2006, au fost încălcate prin impunerea materialului țevilor și fittingurilor și din modul în care autoritatea contractantă a înțeles să formuleze prevederile documentației de atribuire.

Astfel, pentru a se asigura aplicarea unui tratament nediscriminatoriu tuturor operatorilor economici, autoritatea contractantă ar trebui să ofere șansa de a deveni contractanți nu numai producătorilor de conducte din materiale clasice (PE-X), ci și celor care produc conducte din materiale noi, inovatoare (PB1).

În privința nerespectării principiului tratamentului egal, SC ■ SRL nu are șanse egale de a participa la procedura de atribuire cu operatorii economici producători de țevi din materiale clasice (PEX) prin simplul fapt că produsele sale sunt ab initio excluse de la ofertare, în condițiile în care aceasta respectă standardele EN și deținând și agremente tehnice emise de Ministerul Dezvoltării Regionale și Locuinței - Consiliul Tehnic Permanent pentru Construcții.

Aserțiunea ■ potrivit căreia principiul tratamentului egal este limitat exclusiv la răspunsurile la solicitările de clarificări, procesul-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, criteriile de calificare, factorii de evaluare și proiectul de contract, este lipsită de temei și profund eronată, referirile din cadrul secț. 2.4. din Manualul operațional ANRMAP, sunt, în mod evident, cu titlu exemplificativ, potrivit jurisprudenței comunitare citate în cadrul contestației, obligația autorității contractante de a respecta egalitatea de șanse a tuturor ofertanților subzistând în fiecare fază a unei proceduri de atribuire, prin urmare, inclusiv în etapa elaborării documentației de atribuire. În același sens, chiar în Manualul operațional ANRMAP se precizează că documentația de atribuire va fi guvernată de principiile nediscriminării, transparenței, tratamentului egal, recunoașterii reciproce, proporționalității și eficienței utilizării fondurilor publice.

Totodată, și CNSC a reținut în jurisprudența sa anterioară faptul că: „exercitarea de către autoritatea contractantă a drepturilor sale de elaborare a documentației de atribuire nu trebuie să conducă la înfrângerea principiilor legale, denumite astfel tocmai pentru rolul fundamental și primordial pe care aceste reguli diriguitoare îl au în raport cu celelalte reguli circumscrise primelor”.

În plus, conform art. 2 al. 1 din HG 925/2006, în procesul de aplicare a procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție publică, orice situație pentru care nu există o reglementare explicită se interpretează prin prisma principiilor prevăzute la art. 2 al. 2 din OUG 34/2006.

Referitor la critica privind nerespectarea principiului eficienței utilizării fondurilor publice, aceasta este mai mult decât fondată, deoarece, prin acceptarea produselor contestatoarei pe lângă cele confecționate din materialele menționate în caietul de sarcini ar avea drept consecință lărgirea cadrului concurențial și posibilitatea de a alege

dintr-o gamă diversificată de produse pe cele care oferă cea mai bună valoare pentru banii cheltuiți.

În susținere, se evocă decizia Curții de Justiție a Uniunii Europene în cauza CoNISMa c. Regione Marche.

Din perspectiva încălcării principiului recunoașterii reciproce, faptul că țevile/conductele din PB1 și izolația de poliolefine oferite de contestatoare îndeplinesc toate cerințele standardelor EN, fiind agrementate tehnic și în România și având caracteristici superioare față de conductele din PE-X, susținerea autorității contractante, în sensul că sunt acceptate produse oferite în mod licit pe piața Uniunii Europene, apare ca fiind goală de conținut, din moment ce singurul produs acceptat este țeava/fitingul din PE-Xb;

3. Referitor la aplicabilitatea prevederilor art. 35 al. 5 din OUG 34/2006, interpretarea că specificațiile tehnice așa cum au fost redactate introduc obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența se fundamentează nu pe faptul că „nu corespund” cu produsele aparținând unui anumit operator economic, ci că „nu permit” și ofertarea produselor acestuia. În susținere, se invocă jurisprudența C.J.U.E. în cauza Comisia c. Irlandei;

4. Sistemul ■ Flexalen 600 îndeplinește toate părțile aplicabile ale standardului internațional de sistem EN 15632, în seria EN 15632 fiind menționate următoarele cerințe de bază:

4.1 Temperatura de operare și durata de serviciu de cel puțin 30 ani, când operează în următorul profil de temperatură:

29 ani la 80°C + 1 an la 90°C + 100 h la 95° C;

4.2 Presiunile de operare de 6 bari, 8 bari sau 10 bari.

Țevile din PB ■ sunt produse cu raportul SDR 11 și este certificat ca un sistem de 8 bari iar țevile din PE-X pot fi certificate ca sistem numai pentru 6 bari la aceeași valoare a SDR-ului.

Sistemul de țevi din PB îndeplinește durata de viață minimă și poate rezista la o presiune mult mai mare în comparație cu sistemele de țevi din PE-X.

Seria EN 15632 solicită, de asemenea, ca producătorul să publice valorile pierderilor de căldură în conformitate cu condițiile standardizate:

5.1. Proprietățile izolatei termice

Valorile publicate de către SC ■ SRL pentru Flexalen 600 sistem de țevi preizolate sunt bazate pe măsurătorile și metodele de calcul menționate în EN 15632, care oferă o informație mult mai bună privind pierderile de căldură posibile la sistemele de țevi din plastic preizolate îngropate față de menționarea valorii Lambda numai pentru izolație pentru că: toate materialele utilizate sunt măsurate și luate în calcul,

geometria sistemului este respectată (diametrul exterior, grosimea de izolație) și condițiile standard pentru teren (sol) sunt respectate.

Prin menționarea numai a valorii Lambda pentru izolație nu se dă în fapt nici o indicație a valorii pierderii de căldură în total pentru un sistem îngropat, atât timp cât valoarea Lambda este doar o proprietate a materialului.

Materialul termoplastic polibutilenă (PB) nu poate îndeplini cerințele de producție pentru materialul termoset PE-X, dar poate fi aplicabil în distribuția de energie sau apă caldă îndeplinind aceleași cerințe de bază ca și PE-X. Sistemul de țevi din PB ■ îndeplinește cerințele standardului de sistem pentru sisteme de țevi din PB - EN 15876.

Materialul PE-X a fost inventat pentru a face posibilă utilizarea HDPE (polietilenă de înaltă densitate) pentru apă caldă, reticularea fiind un proces specific pentru aceasta categorie de material, țevile din materialul PE-Xb nu sunt reticulate complet în momentul livrării lor, ele vor atinge procentajul minim de reticulare (conform standardului aplicabil) în operare datorită temperaturii și umidității;

5. Materialul termoplastic PB nu poate îndeplini cerințele de producție specifice materialul termoset PE-X (ISO 15875), dar îndeplinește aceleași cerințe de bază ca și PE-X, astfel, îndeplinește cerințele standardului de sistem pentru țevile din PB (ISO 15876), cu aceleași cerințe de bază pentru aplicație (transport căldură și apă caldă) și nu pentru material, astfel:

a) Temperatura de topire a PB1

Remarca autorității contractante referitoare la temperatura mai joasă de deformare față de PE-X când sunt utilizate fittinguri de compresiune, este greșită, în fapt, fiind valabil chiar opusul, PB având o mult mai bună valoarea a factorului de rezistență la deformare chiar la temperaturi ridicate în comparație cu alte materiale plastice.

Afirmația autorității contractante în sensul că țevile din polibutilenă sunt un material termoplastic cu temperatura mai joasă de topire, este eronată și nefondată, întrucât din clasa materialelor termoplastice fac parte PE (polietilenă), PPR (polipropilenă) și PB (polibutilenă), care utilizează cele 3 procese de sudură: polifuziune/electrofuziune și sudură cap în cap, temperatura de sudură recomandată fiind: PE - 160° C, PPR - 220 °C și PB - 255°C.

În același timp, comentariul referitor la temperatura de topire nu poate fi determinat atât timp cât ambele materiale trebuie, ca bază, să fie în concordantă cu standardele pentru sistemele de țevi (EN 15876 pentru PB și EN 15875 pentru PE-X), testate în conformitate cu ISO 1167 și rezultatele trebuie determinate în conformitate cu ISO 9080;

b) Standardul EN 253:2009 și valoarea Lambda

Standardul de sistem EN 15632 (Țevi pentru distribuție termică - sisteme de țevi preizolate flexibile) mai sus referit, în vigoare din anul 2009, cere declararea proprietăților de izolare termică ale sistemelor de țevi îngropate care excede cu mult mai mult simplă declarare a valorii Lambda pentru izolație.

Suplimentar acestuia, Standardul EN 253 (Țevi pentru distribuție termică - sisteme de țevi preizolate legate pentru îngroparea directă a rețelelor de apă caldă - ansambluri de țevă de serviciu de oțel, izolație de poliuretan și carcasă de polietilenă), la care face referire autoritatea contractanta, este aplicabil numai pentru ansamblul cu țevă de oțel nu și pentru sistemele flexibile de țevi pentru distribuție termică cu țevă de serviciu din plastic.

Costurile pe întreg ciclul de viață al unui sistem de distribuție termică reprezintă unul dintre aspectele importante pe care se concentrează grupul ■, împreună cu diferite firme de distribuție termică, SC ■ SRL a dezvoltat metode de optimizare pentru reducerea acestor costuri la minimum posibil.

În privința costurilor pe întreg ciclul de viață, se subliniază faptul că însăși CE încurajează adoptarea unei abordări a „costului ciclului de viață,” întrucât aceasta dezvăluie costurile reale ale unui contract, utilizarea acestei abordări îmbunătățind atât performanța ecologică, cât și situația financiară;

c) Metoda de îmbinare

SC ■ SRL furnizează un sistem certificat de țevi din PB, care constă în țevi și fittinguri, iar cele mai multe fittinguri utilizate în sistem sunt confecționate din același material ca și țeava (PB), ceea ce permite o sudură omogenă a țevelor fără reducerea diametrului interior. De asemenea, fittingurile mecanice sunt confecționate din alamă sau bronz și sunt parte a sistemului certificat asigurând o conexiune stabilă între țevă și fitting datorită comportamentului excelent la deformarea mecanică prin compresiune al țevelor din PB.

Afirmația autorității contractante în sensul că țevile din PB utilizează fittinguri de „poliacetal” este lipsită de orice fundament atât timp cât aceasta are instalat un sistem de distribuție ■/PB încă din anul 2009 și cunoaște foarte bine că se utilizează fittinguri de sudură din același material PB și fittinguri mecanice din alamă sau bronz, produse de firma Georg Fisher (acestea deținând de altfel și certificările corespunzătoare);

6. Contrar încercării autorității contractante de a crea impresia că produsul nu este folosit pe o scară mai largă din cauza unor dezavantaje ale acestuia, produsul polibutilenă a fost și este utilizat cu succes în proiecte similare atât pe piața din Europa, cât și pe cea din Asia, răspunsul publicat pe site privește, în fapt, disponibilitatea limitată

a materialului brut utilizat în producție, precum și planurile deja puse în aplicare ale companiilor producătoare de a-și dezvolta capacitatea de producție.

Afirmația vădit tendențioasă a autorității contractante potrivit căreia conductele din polibutilena sunt interzise în SUA este falsă, deoarece, în contrast cu succesul din Europa, de la mijlocul anilor '90, polibutilena suferă de o proastă reputație pe piața SUA, existând mai multe reclamații privind defecte ale polibutilenei în sistemele de instalații sanitare, care, s-a dovedit în mod clar că, în măsura în care au fost într-adevăr reale, au vizat aproape în totalitate produsele confecționate din alte materiale plastice (nu din polibutilenă), utilizate pentru producerea fittingurilor necesare conexării țevilor.

Autoritatea contractantă nu poate ignora faptul că permiterea accesului la procedura de atribuire se impune și prin raportare la obiectivele stabilite la nivel european în materie de achiziții publice, Comisia Europeană promovând luarea în considerare de către autoritățile contractante a conceptelor de cost/ciclu de viață, achiziții publice verzi și inovație.

Reprezentanții ■ și cei ai SC ■ SRL s-au prezentat la sediul Consiliului în 31.05.2012, pentru prezentarea de concluzii orale în cauza supusă soluționării și pentru lămurirea unor aspecte de ordin tehnic, întocmindu-se cu această ocazie procesul-verbal nr. ■/31.05.2012, în care s-au consemnat următoarele:

«Completul de soluționare pune în discuția părților criticile formulate în contestația depusă de SC ■ SRL, reprezentanții acesteia arătând că prin impunerea de către autoritatea contractantă a unui singur material din care să fie confecționate produsele ce se intenționează a fi achiziționate, se restrânge concurența între operatorii economici interesați de participarea la această procedură. Astfel, arată aceștia, materialul polibutilenă din care pot fi confecționate țevile și fittingurile pe care autoritatea contractantă dorește să le achiziționeze, deși este un material diferit de polietilena reticulată cu silani (PE-Xb) indicată de autoritatea contractantă în documentația de atribuire, are o funcționalitate similară cu acesta. Mai mult, arată reprezentanții contestatoarei, materialul propus de aceasta este superior din punct de vedere al caracteristicilor funcționale materialului impus prin documentația de atribuire.

În replică, reprezentanții autorității contractante menționează că produsele ce urmează a se achiziționa vor fi utilizate la executarea unor lucrări de reparații și nu a unor lucrări de modernizare, astfel încât impunerea confecționării acestora din polietilena reticulată cu silani (PE-Xb) s-a justificat raportat la stocurile de baza ale regiei, materialul din care sunt confecționate echipamentele deja existente și implementate,

trusele de scule pentru montaj existente și, nu în ultimul rând, la experiența angajaților regiei specializați în utilizarea țevilor din PE-Xb și a fittingurilor aferente. Aceștia precizează și că studiile realizate de regie, necesare pentru verificarea performanței sistemului, trebuie efectuate pentru indici având aceeași unitate de măsură, acesta fiind un motiv în plus pentru care, în vederea executării lucrărilor de reparații, trebuie utilizate țevi din PE-Xb și fittinguri confecționate din același material ca cele deja existente.

De asemenea, reprezentanții autorității contractante arată că produsele confecționate din materialul propus de contestatoare (polibutilenă) au un preț mai ridicat decât cele fabricate din polietilenă reticulată cu silani (PE-Xb), materialul solicitat prin documentația de atribuire.

În replică, reprezentanții contestatoarei precizează că rentabilitatea utilizării unor țevi și fittinguri confecționate din polibutilenă și a unor fittinguri fabricate din alamă și bronz se evidențiază în timp, raportat la costurile necesare implementării și întreținerii sistemului atât pe termen scurt, cât și pe termen lung».

Prin adresa nr. ■/06.06.2012, ■ transmite concluzii scrise în urma dezbaterilor desfășurate la sediul CNSC în 31.05.2012, precizând următoarele:

Afirmația contestatoarei precum că „numai țevile PB și PE-X pot fi declarate conforme cu EN 15632”, este eronată, având în vedere că, nu poate fi elaborat un caiet de sarcini în care unica cerință să fie conformitatea cu standardul EN 15632, pentru simplul fapt că acest standard se referă la patru tipuri de materiale pentru țeavă de serviciu (PEX, PB, multistrat și metal), iar dintre acestea doar PE-X-ul reprezintă necesitatea autorității contractante. Este practic imposibil de elaborat un caiet de sarcini care să le cuprindă pe toate și să nu limiteze cadrul concurențial în sensul înțeles de către contestatoare, în condițiile în care fiecare tip de țeavă de serviciu poate avea avantajele și dezavantajele sale, la fel și mantaua de protecție sau cu materialul izolator. Totodată, elaborarea unui caiet de sarcini în condițiile în care unica cerință să fie conformitatea cu standardul EN 15632, care se refera la patru tipuri de materiale pentru țeavă de serviciu, ar conduce la depunerea de oferte care nu ar putea fi comparate din cauza modului neuniform de abordare a soluțiilor tehnice și financiare.

În ceea ce privește „principiul recunoașterii reciproce”, ■ afirmă că este de acord cu afirmația contestatoarei referitoare la faptul că și conductele preizolate și neizolate oferite de către aceasta îndeplinesc standardele EN și sunt agrementate în România, produsele oferite de contestatoare satisfac din punct de vedere funcțional cerința autorității contractante, dar nu îndeplinesc cerințele referitoare la materialul țevii

de serviciu și a izolației solicitate prin caietul de sarcini, care fac referire la necesitățile autorității contractante.

Autoritatea contractantă arată că, având în vedere obiectul achiziției al cărui scop este preponderent pentru remedierea avariilor survenite în funcționarea sistemului de furnizare a agentului termic pentru încălzire, apă caldă de consum și recirculație, după cum rezultă și din lista de cantități atașată caietului de sarcini, achiziția cuprinde doar anumite componente ale sistemului de conducte preizolate, necesare doar pentru reparații/avarii. Astfel, urmarea studiului de marketing efectuat cu privire la prețul produselor (solicitare oferte de preț), precum și din istoricul contractelor încheiate de către pentru acest tip de produse, a rezultat că prețul materialului PE-Xb este cel mai scăzut.

În altă ordine de idei, autoritatea contractantă menționează faptul că în toate documentele atașate contestației, SC ■ SRL încearcă să evidențieze superioritatea produselor sale față de cele solicitate dar, deși ambele sisteme de conducte au același rol funcțional, „transportul apei calde”, acestea diferă din punct de vedere al materialului folosit pentru țeava de serviciu, al izolației și al altor caracteristici specifice standardului de produs. Prezentarea contestatoarei „Soluții ■ pentru sisteme de distribuție eficiente energetic” este concentrată pe avantajele sistemului de conducte preizolate flexibile cu țeavă de serviciu din plastic față de sistemul clasic de conducte preizolate cu țeavă de serviciu din oțel, fără nici o legătură cu subiectul contestației, motivul invocat referindu-se la conductele din plastic și nu la conductele din oțel. În broșura „De ce este Flexagen alegerea numărul 1 pentru firmele care îl recomandă din toată lumea?” sunt prezentate diverse avantaje pe care le oferă conductele din PB față de conductele de oțel, PE-X, PE-RT, PP-R, PVC, dar pentru fiecare punct „forte” conductele comparate cu PB nu sunt aceleași.

În susținere, autoritatea contractantă prezintă o prezentare făcută de ■ B.V. la același simpozion internațional evocat de contestatoare, care prezintă modalitatea de calcul a pierderilor de căldură, conform EN 15632, pentru diverse tipuri de conducte preizolate, printre care și cele cerute de ■, precum și cele produse de către contestatoare, din care se observă faptul că respectivele conductele PE-X solicitate prin caietul de sarcini au o pierdere de căldură mai mică decât cele produse de către ■. De asemenea, pentru alte diametre analizate există pe piață și alte tipuri de conducte preizolate cu pierderi de căldură mai mici decât conductele PB.

Referitor la afirmația contestatoarei precum că „conductele preizolate flexibile cu izolație din PUR se comportă mai bine în comparație cu cele cu izolație din PE la dimensiuni egale” și că

„produsele bazate pe izolații din PE sau PE-X au pierderi de căldură mai mari decât conductele care au ca izolație PUR” (în cazul analizat pentru conductele cu diametrul de 200/110 mm), „diferența este cca. de 20%”, autoritatea contractantă precizează că această diferență se datorează conductivității termice a celor două tipuri de conducte, a materialelor din care sunt realizate, precum și a dimensiunilor constructive, menționând că deși valoarea coeficientului LAMBDA pentru materialul izolator nu este singură care influențează proprietățile de izolare termică ale sistemului de țevi îngropate, ponderea acesteia are valoarea cea mai mare în formula de calcul a pierderilor de căldură pentru produsele preizolate.

De asemenea, autoritatea contractantă susține că PE-X-ul are o rezistență sporită la temperatură față de PB-1, de unde rezultă o durată de viață mai mare, pierderile de căldură sunt mai mici la conductele PE-X izolate cu spumă PUR în manta PELD decât la conductele preizolate PB-1 cu spumă poliolefine în manta PELD, ceea ce conduce la economii importante pe durata de viață.

În ceea ce privește afirmația contestatoarei referitoare la normativele de proiectare „vechi”, autoritatea contractantă afirmă că, în prezent, acestea sunt în vigoare. În susținere, autoritatea contractantă evocă prevederile art. 1, art. 2, art. 4, art. 5, art. 6, art. 7 și art. 10 din Legea 10/1995 privind calitatea în construcții, versiune consolidată.

Având în vedere cele prezentate, ■ menționează că specificațiile caietului de sarcini a fost realizat ținând cont de cerințele specifice, de orice reguli naționale relevante și practici sau proceduri de instalare și funcționare, având în vedere că este responsabilitatea achizitorului să facă selecțiile potrivite în funcție de necesitățile și posibilitățile financiare avute în vedere la demararea procedurii de achiziție publică. Astfel, autoritatea contractantă consideră că cerințele specificate în documentația de atribuire/caietul de sarcini nu sunt restrictive, discriminatorii și nefondate, având în vedere scopul urmărit în ceea ce privește eficiența utilizării fondurilor alocate de pentru asigurarea furnizării energiei termice consumatorilor la parametrii contractați.

Având în vedere că în cadrul dezbaterilor desfășurate în 31.05.2012, ora 11:00, la sediul CNSC, completul a pus în discuție numărul operatorilor economici producători de PE-X și de PB din Europa, autoritatea contractantă prezintă situația acestora:

PE-X	PE-X preizolat	Existenți pe piața din România
REHAU	REHAU	REHAU
LOGSTOR	LOGSTOR	LOGSTOR
UPONOR	UPONOR	UPONOR
GIACOMINI		GIACOMINI
EVERHOT		

	ISOPLUS	ISOPLUS
	BRUGG	BRUGG
	SET PIPES GMBH	
	SYNCO PEX	
PB-1	PB-1 Preizolat	Existenți pe piața din România
GEORG FISHER		
■	■	■

Prin adresa nr. ■/06.06.2012, SC ■ SRL transmite concluzii scrise în dosarul cauzei, învederând următoarele:

1. Produsele SC ■ SRL corespund sub toate aspectele necesităților autorității contractante, conductele din polibutilenă îndeplinesc aceleași cerințe de bază și funcționale ca cele din materialul PE-Xb și deservește același scop.

Ca cerințe de bază, în cazul ambelor standarde, seria ISO 15876 (sisteme de țevi din plastic pentru instalațiile de căldură și apă caldă - polibutilenă - PB) și seria ISO 15875 (sisteme de țevi din plastic pentru instalațiile de căldură și apă caldă - polietilena reticulate-PE-X), testarea materialelor și determinarea rezultatelor acestora se realizează prin raportare la aceleași standarde, ISO 1167 (Țevi; fittinguri și ansamblări termoplastice pentru transportul fluidelor. Determinarea rezistenței la presiunea internă) și ISO 9080 (Sisteme de conducte și țevi din plastic - Determinarea rezistenței hidrostatice pe termen lung a materialelor termoplastice sub formă de țevi prin extrapolare), toate testele fiind egale pentru ambele sisteme de țevi. Cerințele pentru clasificarea condițiilor de utilizare (serviciu) sunt egale, acestea fiind menționate în ISO 10508 (Sisteme de țevi din plastic pentru instalațiile de apă caldă și rece - Ghid pentru clasificare și proiectare) cu o durată minimă de viață cerută de 50 de ani.

Astfel, sistemele ■ Flexalen 600, sisteme de țevi preizolate cu țevă de serviciu din PB, îndeplinesc toate părțile aplicabile ale standardului internațional de sistem EN 15632.

În opinia contestatoarei, argumentul autorității contractante, în sensul că produsele ce urmează a fi achiziționate vor fi utilizate la executarea unor lucrări de reparații, țevile din PE-Xb impunându-se față de materialul țevilor deja existente, nu poate fi reținut, deoarece:

1. Faptul că țevile de serviciu sunt confecționate din materiale diferite (țevi din PB față de țevile din PE-Xb și oțel) nu constituie sub nicio formă un impediment în ceea ce privește funcția utilizării acestora, ambele pot fi utilizate în mod egal pentru categoriile de lucrări vizate, țevile din PB îndeplinind cerințele impuse prin caietul de sarcini chiar cu performanțe superioare țevilor din PE-Xb, cum ar fi:

- presiunea maximă admisibilă la 95°C este de 6 bari pentru PE-Xb și de 8 bari pentru PB, rezultând un plus de siguranță pentru PB de cca. 33 %, performanță care se menține și pentru temperaturi mai joase;

- PB are un comportament net superior față de PE-Xb la deformarea prin compresiune și variațiile de temperatură la care sunt supuse sistemele de țevi în timpul funcționării, ceea ce determină un grad mai ridicat de siguranță a cuplelor (fitingurilor) mecanice între țeava din PB și țevi din alte materiale cum sunt oțelul sau diverse tipuri de PE-X;

- având în vedere că sunt utilizate pentru apă caldă și recirculație, comportamentul celor două materiale este identic, respectiv acestea nu reacționează cu substanțele minerale dizolvate în apă, nu fac depuneri și nu corodează. Țevile din PB sunt certificate pentru transportul de apă potabilă și sunt, de asemenea, utilizate cu succes pentru transportul apelor geotermale cu temperaturi înalte 60 - 95°C, ce conțin acizi sulfurici/clorhidrici și alte substanțe anorganice;

- faptul că izolațiile sunt confecționate din materiale diferite nu constituie sub nicio formă un impediment în ceea ce privește funcția utilizării țevilor preizolate, acestea putând fi utilizate în mod egal pentru scopul propus, respectiv reducerea pierderilor energetice (căldură) prin fenomenele de radiație/conducție sau convecție. În același sens, potrivit standardului EN 15632, valoarea Lambda trebuie indicată pe sistem (țeava împreună cu izolație și carcasă), iar nu numai pe izolație. Din acest punct de vedere, funcționalitatea sistemelor PE-Xb-PUR și PB-Poliiolefine este comparabilă. Mai mult decât atât, sistemul PB-Poliiolefine îndeplinește cu performanțe superioare cerințele referitoare la limitarea pierderilor energetice datorită: stabilității în timp a performanțelor superioare ale izolației de poliolefine (factorul de îmbătrânire fiind mult mai redus), rezistența ridicată la difuzia vaporilor de apă și factorul $\mu > 3500$; valoarea Lambda;

- faptul că carcasa (sau mantaua) este confecționată din materiale diferite nu reprezintă sub nicio formă un impediment în ceea ce privește funcția utilizării țevilor preizolate, sistemul PB - Poliiolefine - PEHD îndeplinește cu succes cerințele caietului de sarcini în acest sens, deoarece: sistemul PB-Poliiolefine poate fi utilizat și pentru transportul de energie termică (căldură), până la temperaturile maxime admisibile de 95°C, impunându-se, așadar, utilizarea carcasei de PEHD, proprietățile de rezistență mecanică și valoarea Lambda sunt net în favoarea PEHD, ca rezultat al diferenței de densitate a materialului.

Contestatoarea susține că, având în vedere solicitările de la pct. 1.1 din caietul de sarcini, țevile din PB pot fi utilizate la fel ca și țevile din PE-Xb pentru lucrările pe care autoritatea contractantă intenționează să le execute, deoarece:

- utilizează exact aceleași tipuri, bazate pe același principiu și aceleași materiale (nu modele!) de cuple (fitinguri) mecanice de trecere de la PB la oțel sau la alte materiale cu PE-Xb, respectiv fittinguri certificate din alamă sau bronz, sistemul prezentând chiar cuple (fitinguri) superioare din punct de vedere al siguranței în exploatare, având cuple mixte PB/Oțel care pot fi sudate la ambele materiale;

- se pot cupla mecanic cu țevile din PEX utilizând aceleași tipuri de cuple (fitinguri mecanice);

- sunt sudabile între ele prin termofuziune;

- rămân flexibile și sub temperatura de 10°C spre deosebire de țevile din PE-Xb care devin rigide și prezintă dificultăți în desfacerea colacilor, această calitate superioară venind în sprijinul autorității contractante pentru executarea reparațiilor în timp util în sezonul friguros toamnă/iarnă/primăvară.

SC ■ SRL susține că afirmațiile autorității contractante referitoare la necesitatea achiziționării țevilor din material PE-Xb față de materialul din care sunt confecționate țevile deja existente și implementate, sunt nefondate, având în vedere că țevile furnizate de aceasta se pot cupla în mod facil cu țevile din PE-Xb și oțel existente și că sistemul existent de țevi nu este alcătuit exclusiv din țevi PE-Xb, fiind intercalate cu țevi din oțel.

Un alt aspect ridicat de contestatoare se referă la argumentul invocat de autoritatea contractantă în justificarea necesității achiziționării de țevi din PE-Xb vizând trusele de scule pentru montaj existente, pe care-l consideră ca fiind surprinzător, având în vedere prevederile pct. 2.3. din caietul de sarcini „Truse și scule”, potrivit cărora se vor achiziționa truse de scule cu acționare mecanic-hidraulică cu pompă de picior, truse de scule cu acționare electro-hidraulică cu agregat, pe lângă accesorii, trusa de montaj urmând a fi completată cu seturi suplimentare conform tehnologiei fiecărui furnizor în vederea realizării unui sistem complet de montaj pentru conducte PE-Xb, și faptul că pentru asamblarea conductelor din PB fiind suficiente trusele clasice utilizate de instalatori.

În susținere, contestatoarea face o descriere comparativă a modului în care țevile din PE-Xb, solicitate de autoritatea contractantă, și țevile din PB furnizate de SC ■ SRL se cuplează, concluzionând că, și în situația în care se folosesc fittinguri mecanice, țevile furnizate sale nu necesită trusele speciale de montaj cu instalare prin sisteme hidraulice aferente țevilor din PE-Xb.

Referitor la justificarea autorității contractante cu privire la achiziționarea de țevi din PE-Xb și prin raportare la experiența angajaților săi, specializați în utilizarea țevilor din acest material și a fittingurilor aferente, contestatoarea susține că personalul ■ este deja

familiarizat cu montarea conductelor din PB, instruirea personalului neimplicând, altfel, eforturi deosebite.

Contestatoarea evocă prevederile de la pct. 2.7 din caietul de sarcini „Instruirea” potrivit cărora: „ofertantul pentru conducte preizolate și neizolate va include în oferta sa un curs de instruire cuprinzând instrucțiuni de montare a țevilor PE-Xb, de execuție a îmbinărilor și de efectuare a tuturor operațiilor anexe pentru o execuție de cea mai bună calitate în condițiile meteorologice specifice orașului București. Furnizorul are obligația de a pune la dispoziția achizitorului acele cunoștințe necesare instruirii personalului, astfel încât acesta să fie capabil să execute în cele mai bune condiții toate operațiunile legate de exploatarea, întreținerea, reglarea, controlul și asamblarea componentelor produselor livrate” și că: „instruirea personalului beneficiarului va fi gratuită și se va face pentru un număr de 21 de persoane”, menționând că, întrucât cursul de instruire este oricum solicitat pentru montarea țevilor din PE-Xb, cu atât mai mult un astfel de curs de instruire pentru montarea țevilor din PB nu modifică cu nimic cerințele autorității contractante din caietul de sarcini. Mai mult decât atât, în ipoteza utilizării țevilor din PB, personalul care execută reparațiile nu are nevoie de o școlarizare sofisticată, ci doar de o calificare ce poate fi obținută printr-un curs de maximum 3 zile sau prin calificare la locul de muncă prin instruire de către personalul SC ■ SRL sau ■, contestatoarea precizând că asigură asistență tehnică la montaj în mod gratuit.

De asemenea, contestatoarea susține că afirmațiile autorității contractante cu privire la instruirea personalului sunt neîntemeiate, având vedere faptul că SC ■ SRL a implementat, în trecut, un proiect împreună cu ■, Proiectul Piața Muncii PT 33, specialiștii acesteia care au participat la curs învățând imediat modul de realizare a montajelor și au recunoscut faptul că acestea constau în procedee simple pe care le cunoșteau deja de la utilizarea unui alt material termosudabil, polipropilena (PPR), pentru cuplele mecanice neexistând elemente noi față de ceea ce cunoșteau deja.

Alt aspect evidențiat de contestatoare se referă la faptul că țevile confecționate din materialul PB nu sunt excluse din Normativele românești în materie de proiectare a instalațiilor sanitare, și că normativele la care s-a referit autoritatea contractantă în cadrul audierilor din data de 31.05.2012, sunt învechite, fiind elaborate în perioada în care s-a introdus în România materialul PE-X, ca prim material plastic utilizabil în realizarea instalațiilor sanitare și de apă caldă. În prezent, o parte dintre aceste normative sunt în curs de revizuire, iar Ministerul Dezvoltării Regionale și Turismului a recunoscut necesitatea ca acestea să nu mai îngreuneze proiectarea instalațiilor

sanitare de apă caldă sau căldură, indicând numai anumite materiale utilizabile pentru fabricarea țevilor și fittingurilor necesare.

1.7. Prețul conductelor furnizate de SC ■ SRL nu justifică limitarea obiectului acordului-cadru la conductele din PE-Xb

Contestatoarea aduce în discuție referirile autorității contractante la prețul produselor oferite de SC ■ SRL, pe care le consideră ca fiind lipsite de relevanță, având în vedere că diferențele de SDR, grosime de perete țeavă diferite de la PE-X la PB la același diametru exterior, permit alegerea unei țevi din PB cu diametru mai mic față de țevile din PE-Xb, prețul conductelor sale nejustificând limitarea obiectului acordului-cadru la conductele din PE-Xb.

În același timp, contestatoarea consideră că dincolo de aspectele tehnice, elementul preț nu poate justifica necesitatea achiziționării exclusiv de țevi din PE-Xb, în opinia sa, autoritatea contractantă trebuind să fie mai degrabă interesată de costurile pe întreaga durată de viață a produselor oferite de .C. ■ SRL, potrivit Manualului Operațional pentru atribuirea contractelor de achiziție publică elaborat de ANRMAP

2. Caietul de sarcini încalcă prevederile legislației achizițiilor publice, limitând, în mod nejustificat, achiziția la produse confecționate din anumite materiale și prin utilizarea unei anumite metode de producție, restrângerea materialului conductelor ce urmează a fi achiziționate, exclusiv la materialul PE-Xb, este incorectă chiar și față de alte materiale de tip PE-X. Astfel, cum însăși reprezentanții autorității contractante au recunoscut în cadrul audierilor din data de 31.05.2012, există și alte tipuri de PE-X, respectiv: PE-Xa, PE-Xc și PE-Xd, care fac parte din aceeași categorie a materialelor de tip PE-X, respectiv polietilena modificată prin procedura de reticulare, fiind diferite între ele prin metoda de reticulare și gradul de reticulare. Singurele materiale de tip PE-X care corespund cerințelor standardului EN 15632 (Țevi pentru distribuție termică - sisteme flexibile preizolate) sunt PE-Xa și PE-Xb.

În opinia contestatoarei, indicarea procedurii de reticulare cu „silani” constituie o altă restricționare de natură a permite accesul la procedură numai producătorilor/producătorului de țeavă din PE-X existent/existenți pe piața din România care produc/produce/ țevile din PEX utilizând metoda de reticulare cu silani.

Având în vedere cele prezentate, contestatoarea consideră că, prin modul în care a înțeles să formuleze specificațiile tehnice, autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 35 al. 5 și art. 38 al. 1 din OUG 34/2006.

SC ■ SRL susține că nu neagă faptul că specificațiile tehnice se stabilesc de către autoritatea contractantă în funcție de necesitățile

acesteia, dar, cu toate acestea, putere de decizie poate fi exercitată în mod absolut discreționar, fără respectarea principiilor și scopului legislației achizițiilor publice, cu atât mai mult cu cât, prin atribuirea unui acord-cadru și a contractelor subsecvente acestuia, angajează fonduri publice.

Contestatoarea consideră că prevederile documentației de atribuire și, în special, specificațiile tehnice, are trebui formulate astfel încât să asigure:

- aplicarea unui tratament nediscriminatoriu tuturor operatorilor economici, prin oferirea șansei de a deveni contractanți nu numai producătorilor de conducte din PE-Xb, ci și celor care produc conducte din PB;

- șanse egale SC ■ SRL de a participa la procedura de atribuire cu operatorii economici producători de țevi din materiale clasice (PEX), prin neexcluderea produselor sale ab initio de la ofertare;

- lărgirea cadrului concurențial, prin acceptarea produselor SC ■ SRL pe lângă cele confecționate din materialele menționate în caietul de sarcini, cu posibilitatea de alegere dintr-o gamă diversificată de produse pe cele care oferă cea mai bună valoare pentru banii cheltuiți;

- acceptarea și a altor produse oferite în mod licit pe piața UE, respectiv, conductele din PB furnizate de SC ■ SRL

Având în vedere argumentele expuse, contestatoarea consideră că autoritatea contractantă are obligația legală de a modifica prevederile restrictive ale caietului de sarcini, astfel încât să permită și accesul SC ■ SRL la procedura de atribuire, și care, în opinia sa trebuie să vizeze cel puțin următoarele aspecte:

- indicarea țevilor sau sistemelor de țevi din PE-X sau PB care respectă standardul EN 15632 (țevi pentru distribuție termică - sisteme flexibile preizolate);

- eliminarea referirilor la Standardul EN 253 (Țevi pentru distribuție termică - sisteme de țevi preizolate legate pentru îngroparea directă a rețelelor de apă caldă - ansambluri de țeavă de serviciu de oțel, izolație de poliuretan și carcasă de polietilenă) ce nu prezintă nicio relevanță pentru sistemele flexibile care se dorește a fi achiziționate;

- eliminarea indicării grosimilor de perete ce conduc numai către țevile din PE-Xb și indicarea numai a diametrului exterior sau nominal, după caz;

- înlocuirea referirilor la Normativele învechite cu referiri la standardele EN aplicabile, limitele de temperaturi și presiune, durata de viață; teste, etc.;

- în cazul indicării standardelor EN aplicabile materialului PE-X, indicarea și a standardelor EN aplicabile materialului PB - EN 15875ș pentru PE-X și EN 15876ș pentru PB;

- introducerea de specificații referitoare și la mantaua de PEHD (specifică țevelor furnizate de SC ■ SRL), nu numai la mantaua de PELD (specifică țevelor din PE-Xb);

- introducerea de specificații referitoare și la izolația de poliolefine (specifică țevelor furnizate de SC ■ SRL), nu numai la izolația de PUR (specifică țevelor din PE-Xb);

- eliminarea specificațiilor referitoare la sistem legat, valabile numai în cazul sistemelor preizolate cu țevă de serviciu din oțel.

Prin adresa nr. ■/08.06.2012, ■ transmite precizări la concluziile scrise formulate de SC ■ SRL prin adresa nr. ■/06.06.2012, arătând că își susține punctul de vedere exprimat anterior, cu următoarele precizări:

I. Cerințele de bază pe care trebuie să le îndeplinească produsele ce urmează să fie achiziționate, pentru alegerea materialului optim s-au avut în vedere și prevederile normativelor de proiectare aflate în vigoare la data elaborării caietului de sarcini.

Țevile din polibutilenă (PB) furnizate de către contestatoare îndeplinesc părțile (1, 2, 3) aplicabile ale standardului SR EN 15632, dar nu îndeplinesc cerințele referitoare la materialul țevii de serviciu și al izolației, conform SR EN 15875, solicitate prin caietul de sarcini.

Prin elaborarea standardelor specifice fiecărui tip de conductă flexibilă, s-a oferit utilizatorilor posibilitatea cunoașterii în amănunt a caracteristicilor și cerințelor specifice pentru fiecare tip de material în parte;

II. Conform afirmației contestatoarei, „Materialele cel mai frecvent utilizate sunt polibutilenă (PB) și polietilena reticulată PEX”, informațiile deținute certifică faptul că PEX, conductele din polietilena reticulată, sunt utilizate preponderent în majoritatea proiectelor de modernizare a instalațiilor de distribuție a apei calde pentru încălzire și consum menajer aferente sistemelor centralizate de alimentare cu energie termică, polibutilena fiind un produs care încă nu a reușit să pătrundă pe piața românească, motiv pentru care au fost identificați doar doi furnizori (■ și ■), ultimul fiind necunoscut.

Din informațiile puse la dispoziție de către contestatoare se observa faptul că portofoliul de lucrări prezentat, furnizarea de conducte din polibutilenă PB este nerelevant pentru a fi comparat cu cel realizat de către producătorii de conducte din polietilena (PE-X), în ceea ce privește volumul de lucrări realizate până în prezent cu aceste tipuri de conducte.

III. Trusele de scule existente sunt insuficiente, având în vedere personalul autorității contractante care va fi implicat în realizarea acestor lucrări de înlocuire a conductelor termice, conform prevederilor codului muncii și contractului colectiv de muncă, autoritatea

contractantă are obligația punerii la dispoziția salariaților, potrivit specificului muncii lor și condițiilor avute în vedere la stabilirea normelor de muncă, a dotării tehnice corespunzătoare, respectiv a sculelor, uneltelor, dispozitivelor etc., în vederea utilizării depline a capacităților de producție și a folosirii complete și eficiente a timpului de lucru.

Nu tot personalul din exploatare al autorității contractante este familiarizat cu montarea conductelor din polietilenă reticulată (PE-X) și cu atât mai mult a celor din polibutilenă (PB);

IV. În NP 058-02, Normativ privind proiectarea și executarea sistemelor centralizate de alimentare cu energie termică - rețele și puncte termice, aprobat de MTCT prin Ordinul 931/02.07.02 și în NP 029, Normativ de proiectare, execuție și exploatare pentru rețele termice cu conducte preizolate, care sunt încă în vigoare, nu se face nicio referire la utilizarea conductelor de polibutilenă pentru înlocuirea conductelor de apă caldă, ci se recomandă utilizarea conductelor din polietilenă PE-X;

V. Insistența contestatoarei este doar comercială, având în vedere că autoritatea contractantă administrează cel mai mare sistem de transport și distribuție a energiei termice din România. Autoritatea contractantă a fost, este și va fi și în viitor competentă să-și definească cerințele tehnice și economice în ceea ce privește achiziția de produse în concordanță cu necesitățile exprimate de serviciile funcționale din exploatarea regiei;

VI. Nu se justifică eliminarea standardului EN 253, Țevi pentru distribuție termică - sisteme de țevi preizolate legate pentru îngropare directă a rețelelor de apă caldă - ansambluri de țevă de serviciu de oțel, izolație de poliuretan și carcasă de polietilenă, doar pentru motivul că SC ■ SRL apreciază că acesta nu prezintă nicio relevanță pentru sistemele flexibile care se dorește a fi achiziționate;

VII. Indicarea grosimii de perete pentru conductele termice este o cerință expresă a caietului de sarcini, în concordanță cu strategia de modernizare a sistemului de transport și distribuție a energiei termice din ■. Grosimile de pereți solicitate în caietele de sarcini (pentru fiecare diametru în parte, și tip de fluid termic vehiculat) sunt aceleași și nu se modifică în funcție de tipul materialului conductelor termice achiziționate (oțel sau PEX), fiind stabilite ca urmare a unor studii efectuate de către autoritatea contractantă;

IX. Niciunde în legislația care reglementează procedurile de atribuire a contractelor de achiziție publică nu se prevede dreptul operatorilor economici de a solicita modificarea documentației de atribuire și, nici atât, obligația autorității contractante de a modifica

documentația de atribuire după cum solicită fiecare operator economic care apreciază că este necorespunzător întocmită.

Prin adresa nr. ■/11.06.2012, SC ■ SRL transmite răspuns la concluziile scrise nr. ■ transmise de autoritatea contractantă în dosarul cauzei, învederând următoarele:

(i) Față de afirmațiile autorității contractante potrivit cărora caietul de sarcini a fost elaborat astfel încât să corespundă necesității sale, contestatoarea subliniază că acestea sunt lipsite de fundament atât timp cât ■ nu a prezent niciun argument din care să rezulte în mod clar și evident faptul că doar țevile din material PE-X pot fi achiziționate în vederea executării categoriile de lucrări menționate în caietul de sarcini, mai ales că aceasta recunoaște că produsele oferite de SC ■ SRL satisfac din punct de vedere funcțional cerința sa, dar nu îndeplinesc cerințele referitoare la materialul țevii de serviciu și al izolației solicitate.

Contestatoarea subliniază că, nu dorește în niciun mod să oblige autoritatea contractantă la achiziționarea altor produse decât cele de care are nevoie, încercând doar să demonstreze că modul în care necesitatea acesteia, transpusă în prevederile caietului de sarcini, are ca efect restricționarea concurenței.

(ii) În privința normativelor românești de proiectare, contestatoarea reamintește prevederile art. 35 al. 6 și art. 36 al. 2 din OUG 34/2006, menționând că, astfel cum autoritatea contractantă însăși recunoaște, aceste normative menționează materialul PE-X cu titlu de simplă recomandare, fără a impune utilizarea în mod exclusiv a acestuia.

Referitor la prevederile art. 1÷10 din Legea 10/1995 privind calitatea în construcții, contestatoarea subliniază că la pct. 2.2.1. - Aptitudinea de exploatare în construcții, din cuprinsul Acordului Tehnic 020-05/1171-2009 pentru Conducte și fittinguri din polibutilenă, preizolate termic Flexalen și al Acordului Tehnic 020-03/229-2009 pentru Produse termoizolante din spumă polietilenică ■, se precizează că: „Caracteristicile fizico-mecanice ale conductelor și fittinguri preizolate termic au fost verificate prin încercări specifice de către laboratoare afiliate KIWA și corespund condițiilor impuse prin normele europene aferente domeniului de referință, reglementărilor tehnice românești și cerințelor esențiale impuse prin Legea 10/1995, modificată prin Legea 123/2007 privind calitatea în construcții”, „Caracteristicile fizico-mecanice ale produselor termoizolante din gama ■ au fost determinate prin încercări specifice de laborator, ele corespund condițiilor specificate în normele europene aferente domeniului de utilizare, reglementărilor tehnice românești precum și cerințelor esențiale stabilite prin Legea 10/1995 completată și modificată prin Legea 123/2005 referitoare la calitatea în construcții”, susținând că

produsele ■ îndeplinesc cerințelor esențiale obligatorii referitoare la rezistență mecanică și stabilitate, securitate la incendiu, igienă, sănătate și mediu, siguranță în exploatare, protecție împotriva zgomotului, economie de energie și izolare termică din acordurile tehnice menționate;

(iii) Referitor la aspectele de ordin tehnic, contestația consideră că nu este de înțeles de ce în caietul de sarcini este prevăzută o singură tehnică de producție a țevilor din PE-X, metoda Silani, menționată ca fiind singura acceptabilă atât timp cât această metodă este utilizată în mod exclusiv de către un singur furnizor de țevi preizolate pentru sistemele centralizate de încălzire. Suplimentar față de aceasta, este pus sub semnul întrebării dacă conductele (țevile) din PE-X reticulate cu Silani îndeplinesc cerințele standardului EN 15875 în momentul livrării atât timp cât reticularea completă este în fapt îndeplinită în timpul utilizării acestor conducte.

Contestația arată că sistemul PB/PO este comparabil cu sistemul PE-X/PUR, având forme (structuri) geometrice comparabile, prezentând, în acest sens, grafice și curbe de regresie.

În opinia contestației, atât timp cât acum există un standard internațional de sistem (EN 15632) disponibil și valabil acum și descris ca sistem de țevi preizolate, acestea trebuie să fie conforme cu acest standard și nu să îndeplinească cerințele care sunt descrise în sistemul standard pentru țevi de oțel - EN 253.

(iv) În concluzie, contestația prezintă următoarele aspecte apar ca evidente și nu pot fi ignorate în soluționarea contestației:

- prin specificațiile caietului de sarcini, autoritatea contractantă a impus cerințe tehnice caracteristice exclusiv țevilor confecționate din PE-Xb (polietilenă reticulată cu silani);

- tehnica de producție a țevilor din PE-X - metoda Silani - menționată în caietul de sarcini ca fiind singura acceptabilă, este utilizată în mod exclusiv de către un singur furnizor de țevi preizolate pentru sistemele centralizate de încălzire;

- astfel cum chiar autoritatea contractantă a recunoscut, conductele furnizate de SC ■ SRL îndeplinesc aceleași cerințe funcționale cu țevile din PE-Xb;

- conductele furnizate de SC ■ SRL corespund scopului și categoriilor de lucrări pentru care autoritatea contractantă intenționează să încheie acordul-cadru;

- caracteristicile fizico-mecanice ale conductelor și fittingurilor preizolate termic furnizate de SC ■ SRL corespund condițiilor impuse prin normele europene aferente domeniului de referință, reglementărilor tehnice românești și cerințelor esențiale impuse prin Legea 10/1995. astfel cum rezultă din acordurile tehnice emise de

Ministerul Dezvoltării Regionale și Locuinței - Consiliul Tehnic Permanent pentru Construcții;

- SC ■ SRL nu poate depune ofertă în cadrul procedurii de atribuire în cauză pentru simplul motiv că prin specificațiile caietului de sarcini, autoritatea contractantă restricționează accesul la procedură;

- în formularea specificațiilor tehnice, autoritatea contractantă nu are o putere de apreciere absolut discreționară, fiind subordonată limitărilor stabilite de legiuitor;

- specificațiile tehnice trebuie să permită accesul liber și egal la procedura de atribuire și nu trebuie să conțină elemente care să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența;

- legea interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerț, un brevet de invenție, o licență de fabricație, care au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse;

- la elaborarea specificațiilor tehnice, trebuie evitată solicitarea unor condiții tehnice care diminuează competiția sau care conduc la discriminarea sau favorizarea anumitor operatori economici;

- exercitarea de către autoritatea contractantă a drepturilor sale de elaborare a documentației de atribuire nu trebuie să conducă la înfrângerea principiilor legale;

- simpla familiarizare cu conductele confecționate din PE-Xb, respectiv faptul că acestea au fost utilizate de către autoritatea contractantă încă din anul 1996, nu poate justifica încălcarea prevederilor art. 35 al. 5 al. 8 și art. 2 din OUG 34/2006.

Ultimul document înregistrat la Consiliu cu nr. ■/12.06.2012, este adresa nr. ■/12.06.2012, emisă de SC ■ SRL reprezentând răspuns la precizările autorității contractante la concluziile scrise nr. ■, transmise de autoritatea contractantă în dosarul cauzei.

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

Procedura de atribuire aplicată de ■ în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Achiziție țevi și fittinguri din PE-Xb preizolate și neizolate - încălzire, apă caldă de consum, recirculație” este licitația deschisă, cu etapă finală electronică. Conform anunțului de participare nr. ■/■.04.2012, publicat în SEAP, data limită de depunere a ofertelor este 11.06.2012, ora 10:00, iar deschiderea acestora a fost programată pentru aceeași dată, ora 11.00. Documentația de atribuire a fost publicată în SEAP odată cu anunțul de participare.

Împotriva documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în

cauză, SC ■ SRL formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită admiterea contestației și:

- în principal, obligarea autorității contractante la eliminarea tuturor prevederilor restrictive din cuprinsul documentației de atribuire prin care se impune materialul „PE-Xb (polietilenă reticulată cu Silani)”, ca material din care vor fi confecționate țevile preizolate și neizolate;

- în subsidiar, în cazul respingerii capătului de cerere principal, anularea procedurii de atribuire.

Potrivit art. 35 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, „(1) Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice. (2) Specificațiile tehnice 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 autorității contractante.”

Dispozițiile HG 925/2006, cu modificările și completările ulterioare, stabilesc următoarele:

- art. 3 al. 1 lit. a: „În aplicarea prezentelor norme, autoritatea contractantă, prin compartimentul intern specializat în atribuirea contractelor de achiziție publică, organizat conform art. 304¹ din ordonanța de urgență, are următoarele atribuții principale:

a) elaborarea și, după caz, actualizarea, pe baza necesităților transmise de celelalte compartimente ale autorității contractante, a unui program anual al achizițiilor publice, ca instrument managerial pe baza căruia se planifică procesul de achiziție.”

- art. 4 al. 3 lit. a: „Autoritatea contractantă are obligația, atunci când stabilește programul anual al achizițiilor publice, de a ține cont de:

a) necesitățile obiective de produse, de lucrări și de servicii.”

Astfel, Consiliul stabilește că oportunitatea achiziționării de anumite lucrări, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante, relevante în acest caz fiind dispozițiile legale menționate.

Autoritatea contractantă a depus la dosarul cauzei referatele de necesitate nr. ■/30.11.2011 și nr. ■/30.11.2011 emise de Direcția Exploatare și Mentenanță, referatul de necesitate nr. ■/19.03.2012 emis de Divizia Distribuție și referatul de necesitate nr. ■/20.03.2012 emis de Divizia Producere - Secția CT, aprobate conform Dispoziției Directorului General nr. ■/01.04.2012, cu cantitățile de țevă PEX-B și accesorii.

Din punctul de vedere al autorității contractante cu privire la contestație, precum și din cuprinsul procesului-verbal întocmit cu ocazia desfășurării ședinței de la sediul CNSC, rezultă că achiziția în discuție

este destinată lucrărilor de reparații/intervenții la conductele existente (sistem clasic de conducte din oțel zincat), listele de cantități neincluzând toate componentele sistemului de conducte preizolate specifice unui proiect de modernizare a unei rețele termice.

În această situație, Consiliul reține că alegerea materialului, având caracteristicile referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță cuprinse în documentația de atribuire, din care să fie confecționate produsele ce urmează a fi achiziționate este determinată și de natura lucrărilor în executarea cărora acestea urmează a fi utilizate.

Cu ocazia desfășurării ședinței de la sediul Consiliului s-a evidențiat faptul că *„produsele ce urmează a se achiziționa vor fi utilizate la executarea unor lucrări de reparații și nu a unor lucrări de modernizare, astfel încât impunerea confecționării acestora din polietilenă reticulată cu silani (PE-Xb) s-a justificat raportat la stocurile de baza ale regiei, materialul din care sunt confecționate echipamentele deja existente și implementate, trusele de scule pentru montaj existente și, nu în ultimul rând, la experiența angajaților regiei specializați în utilizarea țevilor din PE-Xb și a fittingurilor aferente. Aceștia precizează și că studiile realizate de regie, necesare pentru verificarea performanței sistemului, trebuie efectuate pentru indici având aceeași unitate de măsură, acesta fiind un motiv în plus pentru care, în vederea executării lucrărilor de reparații, trebuie utilizate țevi din PE-Xb și fittinguri confecționate din același material ca cele deja existente.”*

De asemenea, autoritatea contractantă a indicat în documentația de atribuire standardele române identice cu standarde europene și internaționale în conformitate cu care au fost stabilite caracteristicile referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță ale produselor ce vor fi oferite, indicarea acestor standarde fiind însoțită de mențiunea „sau echivalent”. La baza stabilirii acestor caracteristici au stat și prevederile Normativului privind proiectarea și executarea sistemelor centralizate de alimentare cu energie termică - rețele și puncte termice.

Având în vedere ca în documentația de atribuire se găsesc precizări că „Denumirea comercială a materialului oferit poate fi diferită de cea din caietul de sarcini (funcție de propria simbolizare a fiecărui producător), dar condițiile de identificare și caracteristicile fizico-mecanice și chimice ale materialului vor fi conform cerințelor din caietul de sarcini” și „Standardele sunt specifice pentru fiecare componentă și trebuie înțelese ca fiind condiții minimale. Dacă furnizorul produce bunuri în concordanță cu alte standarde, acestea vor fi acceptate dacă sunt respectate standardele menționate ca minimale”, Consiliul stabilește că sunt respectate dispozițiile legale privind întocmirea caietului de sarcini, precum și principiile nediscriminării și tratamentului

egal statuate de art. 2 al. 2 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Date fiind cele expuse, Consiliul nu poate cenzura deciziile autorității contractante cu privire la modul în care aceasta înțelege să își asigure satisfacerea necesităților proprii, cu atât mai mult cu cât în acord cu prescripțiile art. 2 al. 4 din HG 925/2006, autoritatea contractantă este responsabilă pentru modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile. Astfel, nu poate fi primită solicitarea din contestație ca autoritatea contractantă să fie obligată la eliminarea tuturor prevederilor din cuprinsul documentației de atribuire prin care se impune materialul „PE-Xb (polietilenă reticulată cu Silani)”, ca material din care vor fi confecționate țevile preizolate și neizolate ce vor fi oferite.

Consiliul reține că motivele invocate în contestație nu sunt de natură să conducă la concluzia că întreaga procedură de atribuire este viciată, astfel încât să fie necesară anularea acesteia.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 278 al. 5 din OUG 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, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația depusă de SC ■ SRL

În baza art. 278 al. 6 din OUG, Consiliul va dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

PREȘEDINTE COMPLET,

■

MEMBRU COMPLET,

■

MEMBRU COMPLET,

■

Redactată în patru exemplare originale, conține 34 (treizecispatriu) pagini