



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleus nr.6 Sector 3, ... România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr.

Data: ...

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... depusă de către ..., cu sediul în municipiul având Cod Unic de Înregistrare ... și număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... formulată împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ... în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul în cadrul procedurii de negociere cu publicarea unui anunț de participare, pentru atribuirea acordului cadru de servicii, având ca obiect „Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...”, cod CPV 64214100-0, s-a solicitat:

- suspendarea procedurii de achiziție publică până la soluționarea contestației;

- anularea cerințelor neconforme cu prevederile legale la care face referire în petitul contestației din documentația descriptivă a procedurii și/sau completarea acestora în mod corespunzător;

- modificarea documentației de atribuire în sensul defalcării pe loturi a contractului de servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...;

- în subsidiar, în temeiul art. 278 alin. (6), în măsura în care prevederile neconforme nu mai pot fi înlăturate de către autoritatea contractantă, solicită anularea procedurii în speță.

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ... depusă de către ... cu sediul social în ... înregistrată la Registrul Comerțului și Societăților sub nr. ... având adresa de corespondență în municipiul, ... formulată împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ... în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul în cadrul procedurii de negociere cu publicarea unui anunț de

participare, pentru atribuirea acordului cadru de servicii, având ca obiect „Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...”, cod CPV 64214100-0, s-a solicitat:

- suspendarea procedurii de atribuire, în temeiul art. 275¹ din OUG nr. 34/2006, până la soluționarea contestației;

- eliminarea, în conformitate cu art. 278 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, din documentația descriptivă și din celelalte documente emise în legătură cu procedura de atribuire a specificației tehnice referitoare la existența unei platforme ... românești, cerința prevăzută la litera B. Tema de proiectare, Secțiunea 1, litera (a) din documentația descriptivă;

- modificarea documentației de atribuire în sensul defalcării pe loturi a contractului de servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...;

- anularea procedurii de achiziție publică, în conformitate cu art. 278 alin. (6) din OUG nr. 34/2006.

În temeiul art. 273 alin. (1) din O.U.G. 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, cele două contestații au fost conexe.

În baza dispozițiilor legale aplicabile,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (5) și alin. (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, respinge ca nefondată contestația formulată de către ... în contradictoriu cu ...

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (5) și alin. (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, respinge ca nefondată contestația formulată de către ... în contradictoriu cu ...

Dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru autoritatea contractantă, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și alin. (3) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

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

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

... a formulat contestație împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de negociere cu publicarea unui anunț de participare, pentru atribuirea acordului cadru de servicii, având ca obiect „Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...”, cod CPV 64214100-0, solicitând:

- suspendarea procedurii de achiziție publică până la soluționarea contestației;

- anularea cerințelor neconforme cu prevederile legale la care face referire în petitul contestației din documentația descriptivă a procedurii și/sau completarea acestora în mod corespunzător;

- modificarea documentației de atribuire în sensul defalcării pe loturi a contractului de servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...;

- în subsidiar, în temeiul art. 278 alin. (6), în măsura în care prevederile neconforme nu mai pot fi înlăturate de către autoritatea contractantă, solicită anularea procedurii în speță.

Contestatorul consideră că documentația de atribuire, prin documentația descriptivă, încalcă principiile enunțate în OUG 34/2006, datorită celor arătate mai jos:

1. În documentația descriptivă a procedurii, la secțiunea A. Descrierea proiectului paragraful A1. Programe este menționată următoarea cerință:

„Distribuția programelor ... va fi următoarea (lista de regiuni distribuție):

a. În România și la sediile ambasadelor României din Europa, din Moldova, din Egipt și din Israel: ...1, ...2, ...3, ... News, ... HD,... Internațional, ... Cluj, ...Craiova, ... Iași, ... Tg-Mureș, ... Timișoara

b. Europa, pe unul dintre ...i Hotbird 13.0 E sau ... 19.2 E: ... Internațional (...)

c. În America de Nord (Statele Unite ale Americii și Canada): ... Internațional (NTSC)

d. În Australia și Noua Zeelandă: ... Internațional (...)”

Contestatorul precizează că prin menționarea țărilor Egipt și Israel la punctul a) se elimină din competiție toți operatorii de ..., cu excepția ..., creându-se premisa favorizării numai unor operatori economici.

Contestatorul consideră că nu se justifică menționarea acestor 2 țări ca cerință de acoperire cu toate cele 11 Aceste 2 țări ar trebui să fie incluse într-unul din punctele b, c, și d și să fie acoperite numai cu ... Internațional, la fel ca și țările din Europa, America de Nord (Statele Unite ale Americii și Canada) și Australia și Noua Zeelandă: ... Internațional (...).

Prin simpla eliminare a mențiunii privind Egiptul și Israelul așa cum aceasta exista la cerința a) se dă posibilitatea de a participa la

licitație și a altor operatori cum ar fi ..., unul dintre cei mai mari furnizori de servicii prin ... din lume.

2. În secțiunea B. Tema de proiectare, Secțiunea 1, lit. (a) din documentația descriptivă, este menționată cerința ca pe ...ul propus de ofertant „să existe și alte ...i din România, atât ca emisie individuală ..., cât și parte din platforma/e ... românești”.

Contestatorul învederează faptul că prin introducerea acestei cerințe privind platforma ... se realizează eliminarea din competiție și a ...ului ... 4A. Prin aceasta se pune în practică o altă abatere de la principiile enunțate în cadrul OUG 34/2006, deoarece din punct de vedere tehnic singurul ... care va satisface toate cerințele din documentația descriptivă va fi ...ul ... 16.

Contestatorul consideră că obligativitatea existenței platformei ... pe același ... este o specificație tehnică ce constituie un „obstacol nejustificat” de natură să restrângă concurența și să îngreuneze accesul operatorilor de ... la procedura de atribuire.

În fapt, contestatorul arată că scopul procedurii de atribuire, pe lângă acela de a obține cel mai bun preț, este acela de distribuție a programelor ... către operatorii de cablu, așa cum reiese tot din Secțiunea 1, la condiția relocării (în cazul unei defecțiuni) transmisiei pe un alt ... pe care operatorii de distribuție prin cablu să aibă instalate antene.

Condițiile tehnice și de acoperire prevăzute în specificațiile tehnice sunt îndeplinite integral de 2 4A și ... 16” și parțial de ...ul Intelast 12.

Contestatorul precizează că prin introducerea cerinței platformei ... sunt eliminați din competiție ...ul ... 4A și ... 12, rămânând un singur concurent,

Prin specificația tehnică a existenței platformei ... pe același ... se încalcă principiul proporționalității prevăzut de art. 2 lit. e) a OUG 34/2006 (măsura luată trebuie să fie adecvată și necesară scopului urmărit), dar și celelalte principii prevăzute la același articol: literele a) nediscriminarea, b) tratamentul egal, d) transparența și f) eficiența utilizării fondurilor, principii care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

3. Contestatorul consideră cu drept temei că serviciile prevăzute în cele 4 secțiuni ale Documentației descriptive pot fi atribuite separate pe loturi unor operatori diferiți care pot licita pe unul sau mai multe loturi.

Prin organizarea procedurii de atribuire pentru un singur contract se restrânge concurența și se îngreunează accesul operatorilor la procedura de atribuire, atât singuri, cât și în asocieri, întrucât cerința tehnică a platformei ... este îndeplinită de către un singur Astfel, indiferent dacă ar îndeplini condițiile de la secțiunile 3, 4 și 5, niciun operator, cu excepția ... nu deține

o platformă ... românească pe același

Și în acest caz, stabilirea îndeplinirii condițiilor tehnice pentru toate cele 4 secțiuni, constituie un obstacol nejustificat de natura să restrângă concurența și să îngreuească accesul operatorilor de ... la procedura de atribuire, astfel cum este stipulat la art. 35 din OUG 34/2006 și se încalcă principiul proporționalității prevăzut de art. 2 lit. e) (măsura luată trebuie să fie adecvată și necesară scopului urmărit), precum și celelalte principii prevăzute de art. 2 literele a) nediscriminarea, b) tratamentul egal, d) transparența și f) eficiența utilizării fondurilor, principii care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, principii pe care autoritatea contractantă, era obligată să le respecte, conform prevederilor art. 17 din același act normativ coroborat cu art. 2 alin. (3) din HG nr. 925/2006.

Raportat la art. 66 din OUG nr. 34/2006 contestatorul apreciază că menținerea prevederilor arătate mai sus în documentația descriptivă sunt lipsite de temei legal.

Așadar, contestatorul consideră că autoritatea contractantă a acționat în contra legii, susține că i-au fost încălcate drepturile privitoare la garantarea tratamentului egal, nediscriminarea, asigurarea transparenței și integrității procesului de achiziție publică și solicită în temeiul art. 278 alin. (6) din OUG 34/2006 anularea prevederilor neconforme din cadrul procedurii, iar în cazul în care acest fapt nu este posibil anularea în tot a acesteia.

... a formulat contestație împotriva documentației de atribuire, elaborată de către ... cu sediul în municipiul în cadrul procedurii de negociere cu publicarea unui anunț de participare, pentru atribuirea acordului cadru de servicii, având ca obiect „Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...”, cod CPV 64214100-0, solicitând:

- suspendarea procedurii de atribuire, în temeiul art. 275¹ din OUG nr. 34/2006, până la soluționarea contestației;

- eliminarea, în conformitate cu art. 278 alin. (2) din OUG nr. 34/2006, din documentația descriptivă și din celelalte documente emise în legătură cu procedura de atribuire a specificației tehnice referitoare la existența unei platforme ... românești, cerința prevăzută la litera B. Tema de proiectare, Secțiunea 1, litera (a) din documentația descriptivă;

- modificarea documentației de atribuire în sensul defalcării pe loturi a contractului de servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...;

- anularea procedurii de achiziție publică, în conformitate cu art. 278 alin. (6) din OUG nr. 34/2006.

1. În fapt, contestatorul arată că la data de 10.10.2013 societatea sa a fost contactată de către un reprezentant al autorității contractante prin e-mail, care i-a transmis un proiect al

caietului de sarcini elaborat pentru procedura de atribuire a contractului, fiind invitată să semnaleze dacă există puncte care limitează competiția și care ar împiedica ofertantul să participe la procedură, așa cum reiese din mesajul anexat (Anexa 1, fila 2/2).

2. Contestatorul menționează că a transmis răspunsul său autorității contractante, arătând că existența unei platforme ... românești îi blochează participarea la procedura de atribuire așa cum reiese din mesajul anexat (Anexa 1, fila 1/2).

3. De asemenea, contestatorul arată că din discuțiile directe avute cu reprezentanții autorității contractante a rezultat că scopul încheierii contractului este acela de a distribui programele autorității contractante către operatorii de cablu, care la rândul lor le distribuie către utilizatorii finali.

Față de scopul declarat, a arătat că introducerea în proiectul documentației descriptive a existenței pe același ... a unei platforme ... românești (platforma „direct to home”, deci o platformă de distribuție către utilizatorii finali) nu numai că este o cerință nejustificată și neesențială față de scopul contractului, dar și elimină din competiție atât societatea sa, cât și ceilalți operatori de servicii de ..., limitând practic competiția în procedura de atribuire a contractului, prin reducerea numărului participanților la procedură la unul singur, ..., actualul furnizor de servicii de ... pentru autoritatea contractantă, singurul care ar îndeplini această cerință tehnică.

Contestatorul precizează că societatea sa este eliminată din competiție întrucât, deși este cel mai mare operator ... din Europa, cu cea mai mare experiență în dezvoltarea unor astfel de platforme, nu deține pe același ... care îndeplinește condițiile tehnice cerute prin documentația de atribuire o platformă ... românească, ci pe un altul care nu îndeplinește condițiile din documentația de atribuire, însă poate dezvolta o astfel de platformă în măsura în care operează serviciul de distribuție a programelor autorității chiar pe ...ul care îndeplinește condițiile tehnice din documentația de atribuire.

4. Față de poziția exprimată la discuții, contestatorul arată că s-a adresat printr-o scrisoare (Anexa 2), în data de 16 Octombrie 2013, ..., Președinte - Director general al Autorității, aducându-i la cunoștință că menținerea între specificațiile tehnice a existenței pe același ... a unei platforme ... românești limitează competiția în procedura de atribuire a contractului și împiedică operatorii de servicii de ... să participe la procedura de atribuire a contractului, având în vedere că acest ... este dedicat în special distribuției prin cablu, însă demersul său a rămas fără rezultat.

5. La data de 28.11.2013 contestatorul arată că s-a publicat de către operatorul SEAP anunțul de participare nr. ... și documentația de atribuire.

6. Contestatorul arată că în documentația descriptivă litera B. Tema de proiectare, Secțiunea 1, litera (a) - pagina 4, care reprezintă secțiunea cea mai substanțială și mai importantă valoric a achiziției publice, este menținută ca specificație tehnică existența pe același ... a unei platforme ... românești.

Contestatorul consideră că prin aceasta autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 35 alin. (5) din OUG nr. 34/2006, întrucât:

6.1. Condițiile de acoperire și alte condiții tehnice prevăzute de specificațiile tehnice în Documentația descriptivă, cu excepția existenței platformei ... românești, sunt îndeplinite în procent de 100% de doi operatori de servicii de ..., respectiv de ...i: ... 4A (aparținând societății sale) și ... 16" (aparținând ..., parte a consorțiului ..., actualul furnizor de servicii de ... al autorității contractante) și aproape în procent de 100% de ... 12.

În acest sens, contestatorul anexează amprente la sol din care reiese acoperirea celor 3 ... (Anexa 4.a. - Amprenta la sol ... 12, Anexa 4.b. - Amprenta la sol acoperire ... 4A, Anexa 4.c. - Amprenta la sol acoperire ... 16").

6.2 Condiția existenței unei platforme ... românești pe același ... ce va fi folosit pentru distribuția programelor ... elimină din competiție ...i ... 12 și ... 4A, lăsând în cursă doar un singur furnizor, Astfel, pentru îndeplinirea acestei condiții, oricare operator participant la procedura de atribuire trebuie să cumpere serviciul de la sau să se asocieze cu ..., ca unic furnizor de

6.3 Condiția existenței unei platforme ... românești pe același ... folosit pentru distribuția programelor ... nu este esențială și determinantă în cadrul procedurii de atribuire și reprezintă un obstacol nejustificat de natură să elimine concurența între agenții economici și să favorizeze un singur operator economic, întrucât:

- pe de-o parte principiul obiectiv al autorității contractante în procedura de atribuire este cel prevăzut în documentația descriptivă litera B. Tema de proiectare, Secțiunea 1, litera (a) - pagina 4, și anume acela de „distribuția programelor ...1, ...2, ...3, ... News, ... HD, ... Internațional, ... Cluj, ... Craiova, ... Iași, ... Tg. - Mureș, ... Timișoara, în România și la sediile ambasadelor României în Europa, din Moldova, din Egipt și din Israel”.

Ori, distribuția programelor se face către operatorii de distribuție prin cablu, așa cum reiese din formularea punctului (a) al secțiunii 1 de la litera B -Tema de proiectare, una dintre cerințe fiind ca, în caz de defecțiune să fie posibilă relocarea emisieii ... "pe un alt ... de pe una dintre pozițiile orbitale pe care societățile de distribuție prin cablu din România au deja instalate antene de recepție". Operatorii de distribuție prin cablu furnizează aceste programe utilizatorilor finali, iar această distribuție este posibilă fără existența platformei ... (direct to home), care este o platformă

de distribuție direct către utilizatorii finali, care sunt în număr nesemnificativ în raport cu numărul utilizatorilor finali ai operatorilor de cablu.

- pe de altă parte, platforma ... existentă pe ...ul ... 16" are un număr nesemnificativ de abonați, aproximativ 500 (cinci sute) față de alte platforme care dețin un număr semnificativ de abonați, cum ar fi Digi cu aproximativ 860.000 (opt sute șaizeci de mii) de abonați și Dolce cu aproximativ 1.200.000 (un million două sute de mii) de abonați.

6.4 Platforma ... românească ce activează pe ...ul ... 16" are o dezvoltare nesemnificativă, în raport de alte platforme ..., iar experiența ... de a dezvolta platforme ... este minoră față de cea a societății sale, care este cel mai mare operator ... din Europa, cu cea mai mare experiență în dezvoltarea unor astfel de platforme, așa cum a arătat la punctul 3 de mai sus, astfel că menținerea condiției existenței platformei ... românești pe același ... reprezintă un obstacol nejustificat pentru societatea sa de a participa la procedura de atribuire. Contestatorul arată că societatea sa găzduiește o platformă ... românească, care a fost lansată de cel mai mare operator de telefonie mobilă din România, Orange România, care și datorită eforturilor de marketing depuse de societatea sa s-a dovedit a avea un succes deosebit. Această platformă ... se află pe un alt ... care nu îndeplinește condițiile tehnice impuse prin documentația de atribuire, în special pe cele de acoperire pentru unele ambasade ale României în Europa.

6.5. În plus, contestatorul arată că existența canalelor ... ce pot fi recepționate liber pe orice ... generează o platformă ..., întrucât nu existența platformei ... favorizează transmisia programelor ..., ci transmisia programelor ... generează apariția platformei Astfel că, prin introducerea acestei cerințe autoritatea contractantă nu primește un serviciu și nu este avantajată de o astfel de condiție, dimpotrivă o atare condiție avantajează crearea unei platforme ... pe ..., implicit prin aceasta se creează un avantaj și se face un serviciu operatorului de servicii de ... operator Acest lucru se întâmplă pe orice

În consecință, contestatorul precizează că prin introducerea unei specificații tehnice neesențiale și nedeterminante care elimină competiția și îngreșește participarea operatorilor economici la procedura de atribuire, lăsând un singur participant la procedura de atribuire, se creează premisele încălcării scopului acestei proceduri anume aceea a obținerii celui mai bun preț, întrucât poziția de negociere a unicului participant este foarte solidă, practic neexistând competiție, acesta putând să își impună prețul indiferent de prețul real al acestor servicii. Ori, acest lucru este inacceptabil, cu atât mai mult cu cât prețul urmează a fi achitat din fonduri publice, în acest fel fiind lezat interesul public.

De asemenea, contestatorul consideră că se încalcă principiul proporționalității, consfințit de art. 2 lit. e) din OUG nr. 34/2006, conform căruia orice măsură luată trebuie să fie adecvată, necesară și corespunzătoare scopului urmărit, ori în speță, așa cum a arătat, condiția existenței platformei ... românească nu este nici adecvată, nici necesară și nici corespunzătoare scopului urmărit nefiind esențială și determinantă în distribuția programelor ... către operatorii de cablu.

De aceea, contestatorul consideră că sunt încălcate dispozițiile art. 35 alin. (5), dispozițiile art. 2 alin. (1), lit. a), care prevede promovarea concurenței între agenții economici, precum și principiile prevăzute de art. 2 literele a) nediscriminarea, b) tratamentul egal, d) transparența, e) proporționalitatea și f) eficiența utilizării fondurilor, principii care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

7. Contestatorul apreciază că prin demararea procedurii de atribuire printr-un singur contract pentru toate cele 4 secțiuni ale Proiectului de distribuție a programelor ... (Documentația descriptivă, pagina 4, lit. B) se încalcă dispozițiile art. 35 din OUG nr. 34/2006, limitând competiția și îngrădind participarea operatorilor de ... la procedura de atribuire.

În opinia contestatorului serviciile ce fac obiectul celor 4 secțiuni ale Proiectului de distribuție pot fi împărțite în loturi distincte și atribuite prin contracte separate unor operatori economici distincți, fără a se încălca prevederile art. 23 din Ordonanță. În acest fel, la fiecare secțiune ar putea participa la procedura de atribuire mai mulți operatori de ..., realizându-se astfel finalitatea procedurii, aceea de a obține cel mai bun preț.

Contestatorul precizează aceasta întrucât, pentru a participa la procedura de atribuire pentru serviciile prevăzute în documentația descriptivă, la litera A - Descrierea proiectului, literele (c) și (d) punctele 3 și 4, respectiv Secțiunile 3 și 4 de la punctul B - Tema de proiectare, atât ..., cât și alți operatori de ... trebuie să cumpere serviciul de la terțe companii.

Singurul furnizor care îndeplinește criteriile necesare pentru secțiunile 3 și 4 este consorțiul .../.... De aceea, prin includerea într-un singur contract a tuturor celor 4 secțiuni se limitează numărul participanților la procedura de atribuire la actualul furnizor de servicii al

Prin împărțirea Proiectului de distribuție în 4 loturi, procedura de atribuire se deschide și pentru alți operatori de ..., care pot participa numai pentru un singur lot sau pentru mai multe loturi, favorizându-se astfel concurența reală între operatori și implicit obținerea celui mai bun preț.

De altfel, contestatorul arată că atât în proiectul inițial al caietului de sarcini (Anexa 5) transmis societății sale în data de

10.10.2013, proiectul era împărțit în mai multe loturi, iar corespondența ulterioară (Anexa 6) s-a purtat cu privire la loturi.

În consecință, contestatorul consideră că și în acest caz sunt încălcate dispozițiile art. 35 din Ordonanță, specificațiile tehnice fiind stabilite astfel încât să fie necesară îndeplinirea concomitentă a acestora pentru toate cele 4 secțiuni, ceea ce constituie un obstacol nejustificat pentru participarea operatorilor de ... la procedura de atribuire, restrângându-se astfel numărul participanților la procedură și favorizându-se un singur operator care îndeplinește aceste cerințe tehnice, actualul furnizor al

În plus, ca și în cazul introducerii cerinței platformei ... românești, contestatorul consideră că s-a încălcat principiul proporționalității, măsura atribuirii tuturor celor 4 secțiuni printr-un singur contract fiind neadevărată, nenecesară și necorespunzătoare scopului urmărit, acela de a obține serviciile la cel mai bun preț.

De asemenea, contestatorul consideră că au fost încălcate și dispozițiile art. 2 alin. (1), lit. a), care prevede promovarea concurenței între agenții economici, precum și principiile prevăzute de art. 2 literele a) nediscriminarea, b) tratamentul egal, d) transparența, e) proporționalitatea și f) eficiența utilizării fondurilor, principii care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

8. Contestatorul apreciază că menținerea specificației tehnice a existenței platformei ... românești pe același ..., criticată la punctul 6, precum și organizarea procedurii de atribuire într-un singur contract și nu pe loturi, îi îngreunează participarea la procedura de atribuire chiar și în asociere, în condițiile art. 44 din Ordonanță, întrucât chiar dacă ... ar găsi un asociat care să îndeplinească cerințele de la secțiunile 3 și 4, ... nu îndeplinește condiția găzduirii platformei ... românești pe același

Prin adresa nr. 91126/13.01.2014, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 1017/13.01.2014, ... în calitate de autoritate contractantă, formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de ..., solicitând respingerea contestației ca neîntemeiată, nefondată și nedovedită.

Autoritatea contractantă arată că CNSC are obligația de a examina actul atacat din punct de vedere al legalității și temeiniciei sale, în situația în care operatorul economic se consideră vătămat într-un drept ori într-un interes legitim prin emiterea documentației de atribuire sau pentru încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice.

Din analiza aspectelor de fapt și de drept învederate în cuprinsul contestației și din dispoziția normei juridice prevăzute la art. 255 din OUG nr.34/2006 rezultă faptul că pentru a formula o contestație împotriva unui act administrativ emis de către o autoritate, este absolut necesar să justifice și să probeze existența

dreptului sau interesului care este recunoscut de lege, precum și vătămarea acestuia.

I. Cu privire la cele afirmate la punctul 1 din contestație: "*Prin menționarea țărilor Egipt și Israel la punctul a) (A 1-a, n.n) se elimină din competiție toți operatorii de ... cu excepția ...lor ... 4A și ... 16, creându-se premisa favorizării numai unor operatori economici*", autoritatea contractantă precizează că scopul procedurii de achiziție publică despre care face vorbire nu este de a achiziționa spațiu pe ..., ci de a contracta servicii de transmisie pe ..., așa cum rezultă clar și din titlul anunțului publicat pe SEAP "*Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...*", ceea ce înseamnă, pe cale de consecință, că la această procedură nu sunt așteptați să participe în mod expres operatori de ... (proprietarii unor flote de ..., de exemplu ..., ..., etc) ci, mai degrabă, operatori de transmisii complexe pe ..., deținătorii unor spațioporturi capabile să efectueze servicii complexe de ridicare a semnalului pe ... (orice ..., indiferent al cărui proprietar - operator de ... - aparține) și de management pentru operațiunile conexe. Autoritatea contractantă arată cele mai cunoscute companii de ... care acționează ca operatori de servicii complexe de transmisie pe ...:
... -

Prin natura serviciilor cerute în documentația descriptivă și anume:

- a. închiriere spațiu pe ... în Europa (A1 - programe)
- b. închiriere spațiu pe ... în America (A1 - programe)
- c. închiriere spațiu pe ... în Australia (A1 - programe)
- d. închiriere spațiu pe ... (același cu A1) pentru contribuții (A4 - slot contribuții)
- e. închiriere și operare ... pentru uplinkul de rezervă (A5 - emisie protejată la calamități)
- f. închiriere și operare capacități de transport pe fibră optică (A2 - transport)
- g. monitorizare la distanță a serviciilor prin internet (A3 - monitorizare)

un operator de ... este puțin probabil să le poată realiza singur, deși nimic nu împiedică asocierea sa cu alți operatori de telecomunicații.

Autoritatea contractantă precizează că toate aceste servicii sunt interconectate și este vital pentru ... ca acestea să fie administrate împreună pentru că nu pot funcționa independent.

În plus, pentru asigurarea nivelului de calitate cerut pentru emisia ...ii publice, trebuie ca toate aceste servicii să fie operate la același standard de calitate de către operatori economici care să aibă capacitatea tehnică, competența și experiența cerută pe toate ...ierele, și nu doar pe unele dintre ele.

Referitor la menționarea țărilor Egipt și Israel autoritatea

contractantă precizează că își dorește să distribuie programele sale în toate țările în care există diaspora românească.

În prezent operatorul de telecomunicații cu care există contract asigură distribuția programelor ... în toată Europa, dar și în Moldova, în Israel și în Egipt. ... a livrat cartele de recepție la toate sediile ambasadelor României, precum și către aproape 10000 de persoane fizice cetățeni români.

Pachetul de programe emis de ... conține ... la distribuție internațională, cum ar fi, ... i, ... 3, ... News, precum și ... Iași, ... Craiova, ... Timișoara, ... Cluj, ... Tg. Mureș.

În special ..., ...3, ... Iași, ... Craiova, ... Timișoara, ... Cluj, ... Tg. Mureș este foarte căutat de românii din diaspora, pentru că le asigură menținerea legăturilor cu lumea satelor din care au plecat, lume care nu poate fi reflectată suficient de consistent pe ... i, care este un canal generalist, cu o grilă mai puțin specializată.

În mod firesc ... dorește să continue să fie distribuit cel puțin în regiunile geografice în care este distribuit în prezent pentru a continua să își servească telespectatorii.

Ca atare scopul procedurii de achiziție publică despre care face vorbire este să permită selectarea unui operator de telecomunicații care să ofere serviciile cerute cel puțin la nivelul actual dacă nu și mai bun.

Faptul că anumiți operatori nu pot satisface cerințe din documentația descriptivă nu poate fi considerat ca o încălcare a principiilor enunțate în OUG 34/2006 la art. 2 literele a), b), d) și pentru că nediscriminarea și tratamentul egal se aplică la toți agenții economici care pot oferi serviciile de care are nevoie ... și nu poate fi considerată discriminare faptul că un agent economic, care nu are capacitatea tehnică să satisfacă cerințele de acoperire geografică, nu se califică conform documentației descriptive, cerințe care izvorăsc din dezideratul ca ... publică să ajungă la cetățenii români, telespectatorii săi.

Luând în calcul aceste considerente, documentația descriptivă este alcătuită în așa fel încât să permită autorității contractante să obțină cele mai bune oferte de la cele mai competente societăți - operatori de telecomunicații, favorizând calitatea serviciilor și prețul cel mai avantajos în modul cel mai transparent cu putință și, ca atare, are obligația să limiteze participarea acelor agenți economici care nu pot oferi serviciile necesare ...ii publice, ceea ce înseamnă că argumentele pe care se sprijină contestația la punctul 1 nu probează existența dreptului care este recunoscut de lege și, pe cale de consecință, nici vătămarea acestuia.

II. Cu privire la cele afirmate la punctul 2 din contestație: *"Obligativitatea existenței platformei ... pe același ... este o specificație tehnică ce constituie un "obstacol nejustificat" de natura să restrângă concurența și să îngreuneze accesul*

operatorilor de ... la procedura de atribuire", autoritatea contractantă precizează în primul rând că în documentația descriptivă se cerea ca pe ...ul oferit "să existe și alte ...i din România, atât ca emisie individuală ..., cât și ca parte din platformă/e ... românești" (B, secțiunea 1, pct. a) și nu se cerea în mod explicit să existe o platformă ..., așa cum a interpretat în mod eronat ... SRL.

În documentația descriptivă se cere ca pe ...ul oferit să existe și alte ...i din România, ca emisie individuală sau ca parte dintr-o platformă digitală Cerința derivă din interesul ...ii publice ca pe ...ul pe care își va distribui programele sale să existe deja distribuite alte canale românești astfel încât să existe telespectatori individuali care să aibă antene de ... orientate spre acea poziție orbitală.

Aceasta va permite ca acei telespectatori să poată prelua și programele ... fără să fie necesară investiția într-o nouă antenă de ... iar, în anumite cazuri sociale în care unii telespectatori nu mai doresc să continue contractele cu operatorii ..., să refolosească echipamentele pentru a recepționa pe gratis programele ...ii publice. După cum se știe programele ... pot fi recepționate gratis prin achiziționarea unei cartele de la ... sau de la magazinele specializate, cartelă vândută la un preț foarte mic (între 5 și 7 euro, o singură plată pe viață). Este în misiunea publică a ...ii Române să își distribuie programele astfel încât să poată fi recepționate în mod direct de către telespectatori, fără a fi necesar contractarea unui abonament de la o terță parte. De aceea legiuitorul a prevăzut în mod explicit în Legea nr. 41/1994 privind organizarea și funcționarea Societății Române de Radiodifuziune și Societății Române de ...e, republicată, cu modificările și completările ulterioare, la art. 15 lit. b), coroborat cu art. 45, că "*difuzarea programelor prin stații de emisie și linii (...) inclusiv prin ...*" se finanțează din fonduri alocate de la bugetul de stat, astfel încât telespectatorii să nu fie nevoiți să plătească în plus unor terțe părți pentru recepție programelor ...ii publice.

Dacă această condiție nu ar fi fost inclusă în documentația descriptivă și, ca rezultat al derulării procedurii de achiziție publică s-ar contracta serviciul de distribuție pe un ... pe care nu se mai distribuie niciun program românesc, telespectatorii români ar fi obligați să achiziționeze și să instaleze o nouă antenă de ..., operație nu atât de costisitoare, cât de complicată logistic. Autoritatea contractantă menționează că mulți ... de imobile nu permit decât în mod limitat instalarea antenelor de

Luând în calcul aceste considerente documentația descriptivă este alcătuită în așa fel încât să permită autorității contractante să își îndeplinească mandatul încredințat, ca ...e publică din România, prin Legea nr. 41/1994, republicată, cu modificările și completările

ulterioare, ceea ce înseamnă că argumentele pe care se sprijină contestația la punctul 2 nu probează existența dreptului/interesului legitim, pe cale de consecință, nici vătămarea acestuia.

III. Cu privire la cele afirmate la punctul 3 din contestație: *"3) Prin organizarea procedurii de atribuire pentru un singur contract și nu pe loturi separate, se restrânge concurența și se ingradește accesul operatorilor la procedura de atribuire, atât singuri, cât și în asocieri",* autoritatea contractantă precizează că scopul procedurii de achiziție publică despre care face vorbire nu este de a achiziționa spațiu pe ... ci de a contracta servicii de transmisie pe ..., așa cum rezultă clar și din titlul anunțului publicat pe SEAP *"Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ..."*.

Cu privire la încălcarea pretinsului interes legitim, precum și la vătămarea dreptului subiectiv în legătură cu procedura de atribuire a contractului pentru achiziționarea de *"Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ..."*, autoritatea contractantă apreciază că nu există nicio identificare cu dreptul pe care îl are contestatorul prin lege, de a cere modificarea documentației de atribuire în sensul defalcării pe loturi a serviciilor și produselor și, cu atât mai puțin, se justifică interesul acestuia de a formula o astfel de cerere, pe de o parte, iar pe de altă parte nu se poate substitui în obligațiile procesuale legale ale contestatorului de a-și motiva, în fapt și în drept, contestația.

În opinia autorității contractante, atât autoritatea emitentă a actului atacat, cât și Consiliul, au cu prioritate obligația de a analiza tocmai aceste atribute ale contestației: dacă a fost încălcat un drept subiectiv al contestatorului sau vreun interes privat al acestuia.

După cum rezultă din interpretarea dispozițiilor în materie, autoritatea contractantă precizează că are dreptul de a alege și aplica una din procedurile de atribuire a contractului de achiziție publică prevăzute la art. 18 coroborate cu art. 20 din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Prin urmare, autoritatea contractantă subliniază faptul că nu a încălcat nicio prevedere în materia achizițiilor publice, întrucât legiuitorul nu a dispus printr-o normă imperativă cazurile stricte în care anumite servicii și/sau produse pot fi defalcate pe loturi sau nu.

În opinia contestatorului, toate contractele de achiziție publică ar trebui să fie defalcate pe loturi, în funcție de tipul echipamentelor și serviciilor aferente loturilor respective, ipoteză nesusținută în cauza de față.

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă arată că potrivit capitolului B din Documentația Descriptivă, procedura de achiziție vizează realizarea următoarelor activități:

Secțiunea 1.

a. Distribuția...1, ...2, ...3, ... News, ... HD, ... Internațional, ... Cluj, ... Craiova, ... Iași, ... Tg-Mureș, ... Timișoara în România și la sediile ambasadelor României din Europa, din Moldova, din Egipt și din Israel.

b. Soluție de protecție a emisie în caz de calamități pentru regiunea de distribuție „a”, compusă din:

i. sistem de uplink alternativ hot stand by, aflat la minimum 100Km de ... cu

1. antenă de emisie de minimum 6m echipată cu un lanț complet și dedicat de transmisie

2. un sistem automat de comutare pentru diversitate geografică

ii. lanț de transport terestru (IP sau linii radio) complet redundant (prin căi fizic diferite și geografic disjuncte) al semnalului ASI/IP între cele două puncte de uplink (unul în sediul ... din ... și unul propus de ofertant)

c. Slot de 12MHz în sistem ... pentru ..., pe același ... și cu aceeași polarizare ca transponderul oferit pentru regiunea de distribuție „a”

Secțiunea 2.

Distribuția programului ... internațional (...) în Europa, pe unul dintre ...i ... 13.0 E sau ... 19.2 E.... Preluarea semnalului se va face din telecentrul ... din ... prin legături IP sau prin linii radio (A2).

Secțiunea 3.

Distribuția programului ... internațional (...) în America de Nord (Statele Unite ale Americii și Canada).... Ofertantul trebuie să includă în oferta sa o soluție de monitorizare video/audio/parametrică la stația de control a emisie pe ... instalată la Preluarea semnalului se va face din telecentrul ... din ... prin legături IP sau prin linii radio (A2)

Secțiunea 4.

Distribuția programului ... internațional (...) în Australia și Noua Zeelandă.... Ofertantul trebuie să includă în oferta sa o soluție de monitorizare video/audio/parametrică la stația de control a emisie pe ... instalată laPreluarea semnalului se va face din telecentrul ... din ... prin legături IP sau prin linii radio (A2).

În plus, autoritatea contractantă arată că potrivit capitolului C din Documentația Descriptivă - Instalare, procedura de achiziție vizează realizarea următoarelor activități:

a. Instalarea echipamentelor și sistemelor descrise la punctul A6 trebuie să se facă în mai puțin de 270 de zile de la intrarea în vigoare a contractului, pentru serviciile descrise în acest caiet de sarcini.

b. Echipamentele descrise la A2, A3, A5 și A7 (dacă este cazul) trebuie să fie disponibile din momentul intrării în vigoare a

contractului.

c. În cazul în care uplinkul pentru ...ul oferit la secțiunea 1 se va face în altă bandă decât Ku, atunci va fi necesar ca echipamentele descrise la A7 să fie instalate și disponibile din momentul intrării în vigoare a contractului. Aceste echipamente vor fi eliberate în momentul în care antena de emisie și echipamentele aferente (A2) vor fi instalate și operaționale.

d. Dacă ...ul oferit la secțiunea 1 va fi diferit de cel actual, ... E16A, atunci va fi necesară asigurarea unei perioade de dublă iluminare prin plata spațiului utilizat pe ...ul E16A (un transponder + 9MHz MCPC) pentru 45 de zile, perioadă necesară comutării emisie pe noul Această condiție poate fi satisfăcută fie prin plata spațiului ...ar direct către ... (de către ofertant), fie prin oferirea a două luni de grație (fără plată) pe noul

e. Acest lucru este necesar pentru a se asigura continuitatea emisie pentru programele ...ii publice din România astfel încât să se respecte dreptul constituțional al cetățenilor români la informare și să se mențină operaționale canalele oficiale de comunicare ale autorităților statului către cetățenii români.

Autoritatea contractantă precizează că prin simpla enumerare a activităților prevăzute în documentația descriptivă, este lesne de observat faptul că „*Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...*” reprezintă un tot unitar format din partea hardware, segmentele spațiale ...are pe mai mulți ..., prelucrarea semnalelor TV și transportul lor pe mai multe continente prin metode informatice, rezervarea și operarea unei capacități dintr-un spațioport. Deoarece integrarea tuturor componentelor ce fac obiectul procedurii de achiziție publică, așa cum sunt menționate în Documentația Descriptivă, este un proces dificil, va fi necesar ca operatorul care va câștiga viitorul contract să aibă, atât capacitate financiară, logistică și tehnică, cât și expertiză complexă și experiență în derularea unor astfel de activități. Autoritatea Contractantă își dorește să achiziționeze serviciile și produsele respective la pachet, ca un întreg, fără a putea fi separate/divizate pe loturi sau de a permite ofertanților să depună oferte alternative.

De aceea nu se dorește contractarea mai multor furnizori care să livreze anumite componente ale contractului (în cazul de față segmente ...are, capacități de uplink în spațioporturi, servicii de transport IP etc), ci un integrator care să aibă responsabilitatea integrării tuturor componentelor și îndeplinirii obiectivelor proiectului.

Ținând seama că la elaborarea documentației de atribuire nu s-a încălcat nicio prevedere aplicabilă în materia achizițiilor publice, autoritatea contractantă apreciază că prezenta contestație este neîntemeiată, nefondată și nedovedită pentru argumentele expuse mai sus.

Prin adresa nr. 91125/13.01.2014, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 1018/13.01.2014, ... în calitate de autoritate contractantă, formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de ... solicitând respingerea contestației ca neîntemeiată, nefondată și nedovedită.

Cu privire la cele afirmate la punctul 6 din contestație: "*În Documentația descriptivă litera B. Tema de proiectare, Secțiunea 1, litera (a) - pagina 4 din Documentația descriptivă, care reprezintă de departe secțiunea cea mai substanțială și mai importantă valoric a achiziției publice este menținută ca specificație tehnică existența pe același ... a unei platforme ... românești*", autoritatea contractantă precizează în primul rând că în documentația descriptivă se cerea ca pe ...ul oferit "*să existe și alte ...i din România, atât ca emisie individuală ..., cât și ca parte din platformă/e ... românești*" (B, secțiunea 1, pct. a) și nu se cerea în mod explicit să existe o platforma ..., așa cum a interpretat în mod eronat Acest lucru rezultă clar din chiar descrierea proiectului (A), punctul A1 - Programe, paragraful al doilea: "*Soluția de ... propusă de ofertant trebuie să asigure faptul că programele ... vor putea fi recepționate cu antenă parabolică de 90 cm și receptoare DVB-S2... pe un ... în care să existe și alte ...i din România*".

În același timp, autoritatea contractantă arată că la punctul 6.1 afirmă: "*Condițiile de acoperire și alte condiții tehnice prevăzute de specificațiile tehnice în Documentația descriptivă, cu excepția existenței platformei ... românești, sunt îndeplinite în procent de 100% de doi operatori de servicii de ..., respectiv de ...: ... 4A... și ... 16".... și aproape în procent de 100% de ... 12.....*" de unde rezultă că, exceptând condiția existenței unei platforme ... românești, condiție care nu este eliminatorie, celelalte specificații pot fi îndeplinite de cei trei ... menționați în contestație, ceea ce face ca restul argumentației de la punctul 6 (6.1, 6.2, 6.3, 6.4) să fie de fapt lipsită de temeii.

Condiția ca pe ...ul oferit să existe și alte ...i din România, ca emisie individuală sau ca parte dintr-o platformă digitală ... derivă din interesul ...ii publice ca pe ...ul pe care își va distribui programele sale să existe deja distribuite alte canale românești astfel încât să existe telespectatori individuali care să aibă antene de ... orientate spre acea poziție orbitală. Aceasta va permite ca acei telespectatori să poată prelua și programele ... fără să fie necesară investiția într-o nouă antenă de ..., iar, în anumite cazuri sociale în care unii telespectatori nu mai doresc să continue contractele cu operatorii ..., să refolesească echipamentele pentru a recepționa pe gratis programele ...ii publice.

Autoritatea contractantă menționează programele ... pot fi recepționate gratis prin achiziționarea unei cartele de la ... sau de la magazinele specializate. Este în misiunea publică a ...ii Române

să își distribuie programele astfel încât să poată fi recepționate în mod direct de către telespectatori și nu doar către societățile de distribuție prin cablu, cum în mod eronat afirma ... la punctul 6.3, alineatul 2 din contestație.

Dacă această condiție nu ar fi fost inclusă în documentația descriptivă, și, ca rezultat al derulării procedurii de achiziție publică s-ar contracta serviciul de distribuție pe un ... pe care nu se mai distribuie niciun program românesc, telespectatorii români ar fi obligați să achiziționeze și să instaleze o nouă antenă de ..., operație nu atât de costisitoare, cât de complicată logistic. Autoritatea contractantă precizează că mulți ... de imobile nu permit decât în mod limitat instalarea antenelor de

Luând în calcul aceste considerente documentația descriptivă este alcătuită în așa fel încât să permită autorității contractante să își îndeplinească mandatul încredințat, ca ...e publică din România, prin legea 41/1994, republicată, cu modificările și completările ulterioare, ceea ce înseamnă că argumentele pe care se sprijină contestația la punctul 6 nu probează existența dreptului care este recunoscut de lege și, pe cale de consecință, nici vătămarea acestuia.

Cu privire la cele afirmate la punctul 7: "*Prin demararea procedurii de atribuire printr-un singur contract pentru toate cele 4 secțiuni ale Proiectului de distribuție a programelor ... se încalcă, de asemenea, dispozițiile art. 35, limitând competiția și îngrădind participarea operatorilor de ... la procedura de atribuire*" autoritatea contractantă precizează că scopul procedurii de achiziție publică despre care face vorbire nu este de a achiziționa spațiu pe ... ci de a contracta servicii de transmisie pe ..., așa cum rezultă clar și din titlul anunțului publicat pe SEAP "*Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...*".

Cu privire la limitarea competiției și la îngrădirea participării operatorilor de ... la procedura de atribuire a contractului pentru achiziționarea de "*Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...*" autoritatea contractantă apreciază că nu există nicio identificare cu dreptul pe care îl are contestatorul prin lege, de a cere modificarea documentației de atribuire în sensul defalcării pe loturi a serviciilor și produselor și, cu atât mai puțin, se justifică interesul acestuia de a formula o astfel de cerere, pe de o parte, iar pe de altă parte nu se poate substitui în obligațiile procesuale legale ale contestatorului de a-și motiva, în fapt și în drept, contestația.

Autoritatea contractantă precizează că atât autoritatea emitentă a actului atacat, cât și Consiliul, au cu prioritate obligația de a analiza tocmai aceste atribute ale contestației: dacă a fost încălcat un drept subiectiv al contestatorului sau vreun interes privat al acestuia.

După cum rezultă din interpretarea dispozițiilor în materie, autoritatea contractantă menționează că are dreptul de a alege și aplica una din procedurile de atribuire a contractului de achiziție publică prevăzute la art. 18 coroborate cu art. 20 din OUG nr.3A/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Prin urmare, autoritatea contractantă subliniază faptul că nu a încălcat nicio prevedere în materia achizițiilor publice, întrucât legiuitorul nu a dispus printr-o normă imperativă cazurile stricte în care anumite servicii și/sau produse pot fi defalcate pe loturi sau nu.

În opinia contestatorului, toate contractele de achiziție publică ar trebui să fie defalcate pe loturi, în funcție de tipul echipamentelor și serviciilor aferente loturilor respective, ipoteză nesusținută în cauza de față.

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă arată că potrivit capitolului B din Documentația Descriptivă, procedura de achiziție vizează realizarea următoarelor activități:

Secțiunea 1.

a. Distribuția programelor ...1, ...2, ...3, ... News, ... HD, ... Internațional, ... Cluj, ... Craiova, ... Iași, ... Tg-Mureș, ... Timișoara în România și la sediile ambasadelor României din Europa, din Moldova, din Egipt și din Israel.

b. Soluție de protecție a emisiei în caz de calamități pentru regiunea de distribuție „a”, compusă din:

i. sistem de uplink alternativ hot stand by, aflat la minimum 100Km de ... cu

1. antenă de emisie de minimum 6m echipată cu un lanț complet și dedicat de transmisie

2.un sistem automat de comutare pentru diversitate geografică

ii. lanț de transport terestru (IP sau linii radio) complet redundant (prin căi fizic diferite și geografic disjuncte) al semnalului ASI/IP între cele două puncte de uplink (unul în sediul ... din Calea Dorobanți 191 și unul propus de ofertant)

c. Slot de 12MHz în sistem MCPC pentru transmisiile de știri (DVB-S, DVB-S2, NS3), pe același ... și cu aceeași polarizare ca transponderul ofertat pentru regiunea de distribuție „a”

Secțiunea 2.

Distribuția programului ... internațional (...) în Europa, pe unul dintre ...i ... 13.0 E sau ... 19.2 E.... Preluarea semnalului se va face din telecentrul ... din ... prin legături IP sau prin linii radio (A2).

Secțiunea 3.

Distribuția programului ... internațional (...) în America de Nord (Statele Unite ale Americii și Canada).... Ofertantul trebuie să

includă în oferta sa o soluție de monitorizare video/audio/parametrică la stația de control a emisie pe ... instalată la Preluarea semnalului se va face din telecentrul ... din ... prin legături IP sau prin linii radio (A2)

Secțiunea 4.

Distribuția programului ... internațional (...) în Australia și Noua Zeelandă... Ofertantul trebuie să includă în oferta sa o soluție de monitorizare video/audio/parametrică la stația de control a emisie pe ... instalată laPreluarea semnalului se va face din telecentrul ... din ... prin legături IP sau prin linii radio (A2).

În plus, autoritatea contractantă arată că potrivit capitolului C din Documentația Descriptivă - Instalare, procedura de achiziție vizează realizarea următoarelor activități:

a. Instalarea echipamentelor și sistemelor descrise la punctul A6 trebuie să se facă în mai puțin de 270 de zile de la intrarea în vigoare a contractului, pentru serviciile descrise în acest caiet de sarcini.

b. Echipamentele descrise la A2, A3, A5 și A7 (dacă este cazul) trebuie să fie disponibile din momentul intrării în vigoare a contractului.

c. În cazul în care uplinkul pentru ...ul oferit la secțiunea 1 se va face în altă bandă decât Ku, atunci va fi necesar ca echipamentele descrise la A7 să fie instalate și disponibile din momentul intrării în vigoare a contractului. Aceste echipamente vor fi eliberate în momentul în care antena de emisie și echipamentele aferente (A2) vor fi instalate și operaționale.

d. Dacă ...ul oferit la secțiunea 1 va fi diferit de cel actual, ... E16A, atunci va fi necesară asigurarea unei perioade de dublă iluminare prin plata spațiului utilizat pe ...ul E16A (un transponder + 9MHz MCPC) pentru 45 de zile, perioadă necesară comutării emisie pe noul Această condiție poate fi satisfăcută fie prin plata spațiului ...ar direct către ... (de către ofertant), fie prin oferirea a două luni de grație (fără plată) pe noul ...

e. Acest lucru este necesar pentru a se asigura continuitatea emisie pentru programele ...ii publice din România astfel încât să se respecte dreptul constituțional al cetățenilor români la informare și să se mențină operaționale canalele oficiale de comunicare ale autorităților statului către cetățenii români.

Autoritatea contractantă precizează că prin simpla enumerare a activităților prevăzute în documentația descriptivă, este lesne de observat faptul că „*Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...*” reprezintă un tot unitar format din partea hardware, segmentele spațiale ...are pe mai mulți ..., prelucrarea semnalelor TV și transportul lor pe mai multe continente prin metode informatice, rezervarea și operarea unei capacități dintr-un spațioport. Deoarece integrarea tuturor componentelor ce fac

obiectul procedurii de achiziție publică, așa cum sunt menționate în Documentația Descriptivă, este un proces dificil, va fi necesar ca operatorul care va câștiga viitorul contract să aibă, atât capacitate financiară, logistică și tehnică, cât și expertiză complexă și experiență în derularea unor astfel de activități. Autoritatea Contractantă își dorește să achiziționeze serviciile și produsele respective la pachet, ca un întreg, fără a putea fi separate/divizate pe loturi sau de a permite ofertanților să depună oferte alternative. De aceea nu se dorește contractarea mai multor furnizori care să livreze anumite componente ale contractului (în cazul de față segmente ...are, capacități de uplink în spațioporturi, servicii de transport IP etc), ci un integrator care să aibă responsabilitatea integrării tuturor componentelor și îndeplinirii obiectivelor proiectului.

Ținând seama că la elaborarea documentației de atribuire nu a încălcat nicio prevedere aplicabilă în materia achizițiilor publice, autoritatea contractantă apreciază că prezenta contestație este neîntemeiată, nefondată și nedovedită pentru argumentele expuse mai sus.

Analizând susținerile părților și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de negociere cu publicarea unui anunț de participare, pentru atribuirea acordului cadru de servicii, având ca obiect „Servicii de transmisie a pachetului de programe ... pe ...”, cod CPV 64214100-0. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. ... din data de 28.11.2013, criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

Împotriva documentației de atribuire ... (...) și ... au formulat contestațiile care formează obiectul dosarelor nr.... și nr. ... din 2013.

Prin decizia nr. ... Consiliul a admis cererea de suspendare formulată de ... (...) și a dispus suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea pe fond a contestației.

Prin decizia nr. ... Consiliul a respins ca rămasă fără obiect cererea de suspendare a procedurii formulată de

Pe fondul contestațiilor depuse de ...L (...) și de ... examinând susținerile părților, înscrisurile aflate la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul urmează a le respinge, având în vedere următoarele considerente.

În primul rând, constatând faptul că cele două contestații au două capete de cerere identice, Consiliul urmează să le analizeze împreună, urmând ca cel de al treilea capăt de cerere formulat de către ... să fie analizat separat.

Astfel, se reține în soluționare faptul că atât ... (...) cât și ...

solicită defalcarea procedurii în cauză pe loturi și eliminarea obligativității existenței platformei ... românești.

Consiliul nu poate reține ca întemeiate susținerile contestatorilor referitoare la necesitatea defalcării procedurii în cauză pe loturi, pe considerentul că *serviciile prevăzute în cele 4 secțiuni ale Documentației descriptive pot fi atribuite separat pe loturi*, având în vedere următoarele considerente:

Potrivit anunțului de participare și a documentației de atribuire, obiectul contractului în cauză a fost definit ca fiind „... pe ...”, iar potrivit punctului A. „descrierea proiectului” din „Documentație descriptivă” „... dorește să achiziționeze spațiul ...ar și tehnologia aferentă pentru a-și distribui programele sale în Europa și în lume. Programele ..., aferente ...1 (...), ... Internațional (...), vor fi encordate de către ... sub format ...(pentru ... Internațional vor exista două variante, ... și ...) și multiplexate în fluxuri ... (...)”.

Astfel, Consiliul constată faptul că autoritatea contractantă dorește să achiziționeze servicii complete de transmisie, ce includ servicii de transport, servicii de monitorizare, servicii de protecție la calamități, echipamente up-link, echipamente temporare, și nu o simplă retransmitere pe ... a programelor ... pe cele 4 regiuni (secțiuni) de distribuție, iar defalcarea pe cele 4 loturi solicitate de contestatori ar conduce la multiplicarea acestor servicii cât și a anumitor echipamente.

De asemenea, Consiliul constată și faptul că legislația în materia achizițiilor publice nu conține nicio normă imperativă referitoare la defalcarea în loturi a anumitor produse/servicii/lucrări ce urmează a fi achiziționate.

În ceea ce privește critica contestatorilor referitoare la faptul că prin solicitarea *existenței platformei ... românești* autoritatea contractantă restricționează participarea operatorilor economici, Consiliul reține în soluționare următoarele aspecte:

- potrivit documentației descriptive (pag. 1/17), *„pentru regiunea „a” (nb. România, ambasadele din Europa, din Moldova, din Egipt și din Israel) se va oferta un transponder complet tip ... (de 33 MHz sau de 36 MHz, după capabilitățile ...ului care va fi propus de ofertant) pe un ... în care să existe și alte ...i din România”;*

- această solicitare a fost explicitată la cap. B „Tema de proiectare” (pag. 4/17), respectiv faptul că *„se va oferi un transponder complet tip ... (de 33 MHz sau de 36 MHz, după capabilitățile ...ului care va fi propus de ofertant) pe un ... (wide beam) în care să existe și alte ...i din România, atât ca emisie individuală ..., cât și ca parte din platformă/e ... românești.*

- este evident faptul că solicitarea (platformă ... „direct to home” românesc) criticată de contestatori este o specificație

tehnică iar potrivit dispozițiilor art. 35 alin. (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, „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”;

Consiliul nu poate reține ca întemeiate susținerile contestatorilor referitoare la faptul că prin solicitarea platformei ... românești *„se elimină din competiție toți operatorii de ..., cu excepția ...ului ... 16”*, având în vedere faptul că, așa cum s-a mai reținut anterior, *„autoritatea contractantă dorește să achiziționeze servicii complete de transmisie”* și nu un contract încheiat cu un operator de

Prin urmare, constatând faptul că orice ofertant are posibilitatea de a închiria serviciile de retransmitere de la un operator de ..., este evident că solicitarea existenței unei platforme ... românești pe ...ul respectiv nu restricționează participarea operatorilor economici la această procedură.

În ceea ce privește, capătul de cerere, formulat de ..., referitor la *„eliminarea mențiunii privind Egiptul și Israelul”* din cadrul cerinței A1.a), pe considerentul că prin această solicitare *„se elimină din competiție toți operatorii de ..., cu excepția ...lor ... 4A și ... 16”*, Consiliul reține în soluționare următoarele aspecte:

1. Conform cerinței A1.a) din documentația descriptivă se solicită distribuția ...1, ...2, ... News, ... HD, ZVR International, ... Cluj, ... Craiova, ... Iși, ... tg-Mureș, ... Timișoara *„în România și la sediile ambasadelor României din Europa, din Moldova, din Egipt și din Israel”*, solicitarea având caracterul unei specificații tehnice.

2. Potrivit dispozițiilor art. 35 alin. (2) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, „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”.

Astfel, Consiliul constată faptul că transmiterea programelor ... la sediile ambasadelor României din Egipt și din Israel este o specificație tehnică „descrisă, în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesității autorității contractante” (inclusiv a diasporei românești din Israel și Egipt).

Prin urmare, Consiliul nu poate reține ca întemeiate susținerile contestatorului referitoare la faptul că prin solicitarea transmișiei programelor ... la sediile ambasadelor României din Egipt și din Israel *„se elimină din competiție toți operatorii de ..., cu excepția ...lor ... 4A și ... 16”* având în vedere faptul că, așa cum s-a mai reținut anterior, *„autoritatea contractantă dorește*

să achiziționeze servicii complete de ... și nu un contract încheiat cu anumiți operatori de

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (5) și alin. (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge ca nefondate contestațiile formulate de către ... (...) și de către ... în contradictoriu cu ... și va dispune continuarea procedurii de atribuire.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

....