



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et. 4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

DECIZIE

Nr. 03D-888-21 Data: 29.12.2021

privind soluționarea contestației formulate de către ÎM „Orange Moldova” SA, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/1036/21 la data de 13.12.2021, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1638948693423

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/1036/21 din 13.12.2021, depusă de către ÎM „Orange Moldova” SA, adresa: mun. , număr de identificare (IDNO): , tel.: , e-mail: , pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1638948693423, privind achiziția „Servicii internet de bandă largă”, inițiată de către Inspectoratul General al Poliției de Frontieră al MAI (în continuare – IGPF al MAI), adresa: mun. Chișinău, str. Petricani 19, număr de identificare (IDNO): 1006601000196, tel.: 022259610, e-mail: politia.frontiera@border.gov.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 21.12.2021, ora 10:00, ședința deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului și ai autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1638948693423, ÎM „Orange Moldova” SA formulează următoarele pretenții:

„În fapt, la data de 08.12.2021 pe platforma MTender a fost publicată documentația de atribuire a procedurii de achiziție publică „Servicii internet de bandă largă” nr. ocds-b3wdp1-MD-1638948693423 de tip Cererea ofertelor de prețuri desfășurată de Inspectoratul General al Poliției de Frontieră al MAI (în continuare Autoritatea contractantă).

ÎM „Orange Moldova” SA consideră că documentația de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. ocds-b3wdp1-MD-1638948693423 din 08.12.2021, și anume:

- a) „Condiții tehnice minime pentru serviciul de internet de bandă largă” și*
- b) „Condiții tehnice minime pentru serviciul de televiziune prin rețeaua IP (IPTV).*

indicate în Anexele nr. 1 și 2 (copiile se anexează) ale Anunțului de participare (copia se anexează) din Documentația standard a procedurii de achiziție publică indicată mai sus, încalcă principiile de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice: „utilizarea eficientă a banilor publici și minimizarea riscurilor autorității contractante”, „transparența achizițiilor publice”, „asigurarea concurenței și

combaterea concurenței neloiale în domeniul achizițiilor publice” și „tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici” prevăzute la lit. a), b) c) și h) ale art. 7 din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015 din următoarele motive:

I. Conform Anexei nr. 1 se solicită:

a) Condiții tehnice minime pentru serviciul de internet de bandă largă.

1. Asigurarea cu end-devices – clauză obligatorie.
2. Conectarea tuturor punctelor necesar de efectuat maxim în 15 zile de la data înregistrării contractului.
3. Conectarea punctelor se va efectua obligatoriu prin fibră optică.
4. Serviciile de prestare a comunicațiilor electronice e necesar să corespunde cu următoarele caracteristic minime:

	Pachet 1	Pachet 2	Pachet 3
Trafic internet	nelimitat	nelimitat	nelimitat
Viteză download	Până la	Până la	Până la
Resurse MD-IX	min 50 Mbps	min 100 Mbps	min 100 Mbps
Internet	min 30 Mbps	min 50 Mbps	min 100 Mbps
Viteză upload:	Până la	Până la	Până la
Resurse MD-IX	min 50 Mbps	min 100 Mbps	min 100 Mbps
Internet	min 30 Mbps	min 50 Mbps	min 100 Mbps
Dark fiber	Conexiune de fibră optică		
Tip IP	static		

b) Condiții tehnice minime pentru serviciul de televiziune prin rețeaua IP (IPTV)

1. Minim 75 canale SD.
2. Minim 20 canale HD.
3. Vizualizarea arhivei TV difuzată în ultimele 3 zile.
4. Funcția înregistrării emisiunii fără utilizarea echipamentelor sau dispozitivelor suplimentare.

II. Anexa nr. 2 conține denumirea a 81 locații ale autorității contractante cu indicarea pachetelor Internet, inclusiv 2 locații cu conectare „Dark Fiber”.

A. Considerăm că solicitările de conectare a punctelor obligatoriu cu fibră optică și indicarea efectuării conectării într-un termen de maxim 15 zile de la data înregistrării contractului indicate în Anexa nr.1 „Condiții tehnice minime pentru serviciul de internet de bandă largă” exclude participarea la procedura de achiziție publică indicată mai sus a operatorilor economici, furnizori de rețele și servicii de comunicații electronice, care utilizează alte tehnologii de conexiune la prestarea serviciilor solicitate. Menționăm că serviciile Internet / intranet pot fi prestate, în afară de tehnologia de conexiune Fibră Optică, cu utilizarea următoarele tehnologii: Radio Ethernet (WiFi), tehnologia HFC și tehnologia 4G, tehnologii care nu afectează calitatea și parametri solicitați de autoritatea contractantă în caracteristicile tehnice

a serviciilor de transport date.

Mai mult ca atât, diversitatea utilizării a tehnologiilor de către furnizorii de comunicații electronice este reglementată în art. 8 alin. (9) din Legea comunicațiilor electronice nr. 241 din 15.11.2007 se menționează: „Pentru îndeplinirea sarcinilor de reglementare prevăzute de prezenta lege, în special a celor menite să asigure o concurență efectivă, Agenția va asigura neutralitatea reglementărilor sale din punctul de vedere al tehnologiei aplicate.”

B. Conform Anexei nr. 1 „Condiții tehnice minime pentru serviciul de televiziune prin rețeaua IP (IPTV)” și Anexei nr. 2 ale caietului de sarcini se solicită Serviciul de televiziune prin rețeaua IP (IPTV) – minim 75 canale SD, minim 20 canale HD, vizualizarea arhivei TV difuzată în ultimele 3 zile, funcția înregistrării emisiunii fără utilizarea echipamentelor sau dispozitivelor suplimentare.

Menționăm că serviciile de televiziune digitală pot fi prestate cu utilizarea a mai multor tehnologii (ex. televiziune digitală prin cablu (DVB-C), televiziune digitală prin satelit (DVB-S), televiziune digitală terestră (DVB-T) și televiziune IP (IPTV). Prin indicarea în documentele de atribuire numai a tehnologiei de prestare a serviciului „Servicii de televiziune prin rețeaua IP (IPTV)” se impune operatorilor economici să dispună numai de o astfel de tehnologie.

Atragem atenția, că serviciile solicitate în condițiile indicate mai sus pot fi prestate numai de către un singur furnizor de servicii de comunicații electronice fixe – „Moldtelecom” SA.

„Moldtelecom” SA este unicul operator care tehnic poate presta toate servicii internet de bandă largă împreună cu servicii de televiziune prin rețeaua IPTV pe tot teritoriul Republicii Moldova conform solicitărilor Autorității contractante. Astfel, prin solicitările menționate mai sus sunt defavorizați de a participa la licitația în cauză restul operatorilor care prestează servicii de comunicații electronice.

C. Autoritatea contractantă, conform Anexei nr. 1, a solicitat prestarea serviciului „Dark fiber”. Menționăm că serviciul „Dark fiber” reprezintă locațiunea/închirierea de către Autoritatea contractantă o unui segment (fascicul/fascicole) din infrastructura de Fibră optică (FO) ce aparține operatorului economic. Prin urmare, serviciul „Dark fiber” nu poate face parte din serviciul de internet de bandă largă solicitat de către autoritatea contractantă, ci trebuie să constituie un lot separat de servicii.

De asemenea, constatăm carențe care se conțin în documentația de atribuire care se referă la serviciul „Dark fiber”: specificația tehnică a serviciului solicitat nu conține cerințe cantitative, calitative și de fiabilitate a circuitelor (fascicole FO) solicitate.

Ca urmare a celor menționate solicităm:

1. Obligarea Autorității contractante să excludă din documentația de atribuire cerințele „Conectarea tuturor punctelor necesar de efectuat maxim în 15 zile de la

data înregistrării contractului.” și „Conectarea punctelor se va efectua obligatoriu prin fibră optică.”

2. Obligarea Autorității contractante să substituie în documentația de atribuire sintagma „Servicii IPTV” cu sintagma „Servicii televiziune digitală” și să excludă din documentația de atribuire sintagma „fără utilizarea echipamentelor de înregistrare suplimentare.”

3. Obligarea Autorității contractante de a indica serviciul „Dark fiber” într-un lot separat”.

Argumentele autorității contractante:

Inspectoratul General al Poliției de Frontieră al MAI, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 35/6-5-7116 din 16.12.2021, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„Prin prezentă, în legătură cu depunerea contestației nr. 02/1036/21 din 13.12.2021 de către ÎM „Orange Moldova” SA vizavi de COP nr. ocds-b3wdp1-MD-1638948693423 din 08.12.2021 privind achiziționarea serviciilor internet de bandă largă, Vă informăm următoarele.

Compania ÎM „Orange Moldova” SA prestează servicii de internet prin fibră optică pe arii extinse (Abonamente Internet prin fibră optică dedicate exclusiv clienților business, adaptate la necesitățile acestora și disponibile pe arii extinse).

Pe lângă faptul că în documentația de atribuire a fost indicat tipul tehnologiei necesare „fibră optică”, autoritatea contractantă a făcut și descrierea parametrilor tehnici exacți necesari (viteza de acces resurse MD-IX și Internet).

În RM există mai mulți operatori economici care pot oferi serviciile solicitate conform tuturor cerințelor tehnice din documentația de atribuire, autoritatea contractantă a selectat doar fibra optică din motiv că:

- calitatea conexiunilor mobile depinde direct de calitatea semnalului și cantitatea utilizatorilor în sectorul dat și consum. Cu cât semnalul este mai slab, cu atât conexiunea de date este mai lentă și mai instabilă. Chiar și în cazul unui semnal puternic de asemenea pot fi conexiuni instabile.

- anterior, autoritatea contractantă a testat la unele locații conexiuni realizate prin semnal radio (wireless). În procesul de testare s-a constatat că, conexiunile nu sunt stabile.

- în cazul utilizării tehnologiilor Radio Ethernet și 4G – stabilitatea conexiunii și securitatea datelor transmise este mai joasă în comparație cu conexiunea liniară fizică și poate afecta semnificativ procesul de lucru.

- Totodată, ținând cont de specificul activității autorității contractante, conexiunea trebuie să fie una stabilă, fibra optică fiind cea mai bună soluție. Totodată, menționăm că tehnologia HFC (Hybrid Fiber Coax Network), indicată de ÎM „Orange Moldova” SA, semnifică că fibra optică și cablul coaxial sunt utilizate pe diferite

porțiuni ale rețelei, iar cablul coaxial furnizând o stabilitate mai joasă a serviciilor comparativ cu fibra optică.

- cerința de conectare în maxim 15 zile de la data înregistrării contractului este o cerință unică și obligatorie pentru toți ofertanții potențiali având ca scop asigurarea continuă cu serviciile strict necesare activității autorității contractante.

- Au fost indicate cerințe privind prestarea serviciului de televiziune prin rețeaua IP (IPTV) deoarece tehnologia dată asigură toate condițiile tehnice necesare minime. De asemenea, se va asigura și transmiterea semnalului TV prin intermediul aceluiași cablu fizic (fibră optică), nefiind necesară trasarea, instalarea altor cabluri în incinta locațiilor. Celelalte tipuri de tehnologii nu pot asigura toate condițiile tehnice minime necesare, dar și vor genera costuri suplimentare majorate pentru autoritatea contractantă.

- Dark Fiber asigură servicii de transport date și se prestează de asemenea prin intermediul Fibrei Optice. Toate serviciile solicitate în documentația de atribuire au ca scop asigurarea desfășurării activității autorității contractante cu serviciile internet și transport date. Serviciile internet și Dark Fiber urmează să asigure în comun funcționarea sistemului intern al autorității contractante. Autoritatea contractantă va gestiona de sine stătător parametrii tehnici necesari conexiunii Dark Fiber prin intermediul echipamentului utilizat.

Totodată, menționăm că toate specificațiile tehnice ale obiectului achiziției corespunde cerințelor autorității contractante. Admiterea contestației ar putea cauza impedimente majore în activitatea autorității contractante, inclusiv cu stoparea funcționării serviciilor oferite de autoritate.

Subliniem că la momentul parvenirii contestației depuse în adresa autorității contractante, procedura de achiziție se afla deja la etapa de propunere a ofertelor, astfel platforma SIA „RSAP” (MTender) la etapa dată nu oferă posibilitatea extinderii termenului de depunere a ofertelor.

În legătură cu cele expuse considerăm neîntemeiate argumentările expuse în contestația depusă de ÎM „Orange Moldova” SA”.

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că ÎM „Orange Moldova” SA critică cerințele documentației de atribuire în partea ce ține de:

- impunerea prestării serviciilor de internet doar prin intermediul tehnologiei de fibră optică;

- solicitarea conectării punctelor de internet în termen de maxim 15 zile de la data înregistrării contractului;
- impunerea prestării serviciilor de televiziune digitală doar prin intermediul tehnologiei IPTV;
- prestarea serviciului „Dark Fiber”, în lot comun cu serviciul de internet de bandă largă.

Din materialele dosarului achiziției publice, Agenția reține că IGPF al MAI a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 08.12.2021, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1638948693423 privind achiziția „Servicii internet de bandă largă”, potrivit căruia, relevant speței, la pct. 8 s-a indicat „*Specificația tehnică deplină solicitată, Standarde de referință*” conform anexei nr. 1 și nr. 2, care prevăd următoarele condiții tehnice minime pentru serviciul de internet pe bandă largă:

„[...] 2. *Conectarea tuturor punctelor necesar de efectuat maxim în 15 zile de la data înregistrării contractului;*

3. *Conectarea punctelor se va efectua obligatoriu prin fibră optică;*

4. *Serviciile de prestare a comunicațiilor electronice e necesar să corespundă cu următoarele caracteristici minime:[...] Dark fiber – conexiune de fibră optică;”.*

De asemenea, au fost prevăzute și anumite „*Condiții tehnice pentru Serviciul de televiziune prin rețeaua IP (IPTV)*”.

La caz, la soluționarea pretențiilor date, Agenția va avea în vedere prevederile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 conform căroră specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite, cât și dispozițiile pct. 27 sub-pct. 1), pct. 28 sub-pct. 1) și sub-pct. 5), pct. 29 sub-pct. 1) și sub-pct. 3) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 10 din 20.01.2021, potrivit căroră grupul de lucru examinează și concretizează necesitățile autorității contractante de bunuri, lucrări și servicii, coordonându-le în limitele mijloacelor financiare repartizate în acest sens, precum și elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică în conformitate cu documentațiile standard aprobate.

Astfel, referitor la pretenția ÎM „Orange Moldova” SA în ceea ce privește indicarea de către autoritatea contractantă în documentația de atribuire a cerinței: „*Conectarea punctelor se va efectua obligatoriu prin fibră optică*”, Agenția va reține prevederile art. 37 alin. (2) din legea prenotată, care stipulează că specificațiile tehnice ale obiectului achiziției trebuie să corespundă cerințelor autorității contractante privind calitatea, eficiența, testarea, securitatea, dimensiunile, simbolurile, terminologia, ambalajul, modul de transportare, marcarea, etichetarea, procesele și metodele de producere, precum și procedeele de determinare a conformității lui cu cerințele

documentației de atribuire, respectiv și documentele obligatorii care atestă calitatea bunurilor. De asemenea, potrivit alin. (6) din același articol specificațiile tehnice nu vor face referință la o anumită marcă comercială sau la un anumit agent economic, la un brevet, o schiță sau un tip de bunuri, de lucrări și de servicii.

Având în vedere prevederile normative menționate, Agenția apreciază că oportunitatea achiziționării de bunuri de o anumită performanță și calitate, precum și specificațiile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective ale acesteia, însă această decizie nu trebuie să creeze obstacole nejustificate de natură să limiteze concurența în cadrul procedurii de achiziție, or, potrivit dispozițiilor art. 37 alin. (9) din Legea nr. 131/2015, specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

În acest sens, în susținerea temeiniciei cerinței sale privind „conectarea punctelor obligatorii prin fibră optică”, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației reprezentantul autorității contractante a precizat următoarele:

„[...] Noi vrem o calitate a serviciilor înaltă, ceea ce poate oferi doar fibra optică. Celelalte tipuri de tehnologii, depind de anumiți parametri, ce țin de vizibilitate sau să spunem relief, vorbim de semnalul radio. Dacă vorbim de 4G, Orange Moldova știe foarte bine că Poliția de Frontieră pe lângă serviciile de bandă largă prin fibră optică, anual mai achiziționează servicii de internet prin 3G și 4G pentru „Backup”. În caz de necesitate, adică în fiecare locație pe care noi am pus-o în solicitare, noi mai oferim prin alt operator sau prin altă tehnologie oferim și servicii pentru „Backup” și asta e tehnologia 4G. Orange Moldova cunoaște foarte bine de momentul ăsta, fiindcă an de an cumpărăm serviciile doar de la ei.”

Totodată, acesta mai afirmă că „În fiecare punct terminal, în fiecare locație, încercăm să avem două tehnologii, pentru că noi vorbim despre locații unde se petrece traversarea punctului de trecere. În caz că nu este conexiune, noi nu putem asigura traversarea cetățeanului sau verificarea tuturor documentelor, sau să accesăm alte baze de date naționale și internaționale. De aceea în fiecare locație, încercăm să avem minim două tehnologii de conectare. Și una este prin fibră optică, care este cea mai sigură, fiind o conexiune liniară, care depinde doar de curent, sau de vreo avarie pe linie. În rest, nu necesită alte chestiuni.

Ceea ce ține de tehnologia „Wireless” și 4G, ține de faptul dacă este vânt afară sau nu este vânt, vorbim de „Wireless”, că în caz că sistemele de radio-relief instalate de către operator își schimbă alinierea sau nu-și schimbă. În caz că schimbă alinierea automat cade semnalul și automat nu mai ai traversare.

4G ține de numărul de abonați per celulă și compania Orange înțelege foarte bine că, cu câți mai mulți abonați pe celulă, cu atât se scade calitatea semnalului. Plus iarăși că, tehnologia 4G ține și de condițiile meteo, este ceață, alți indici UV, sunt

interferențe, atunci calitatea semnalului cade substanțial. [...] noi partea tehnică o înțelegem foarte bine momentele astea cu încărcătura per celulă și condițiile meteo la ce se răsfrâng asupra tehnologiei 3G și radio în genere”.

În replică, în cadrul aceleiași ședințe deschise, contestatorul vine cu următoarele contra-argumente:

„Ce ține de încărcarea de celulă, există tehnologii de delimitare a canalului pentru client, în caz că este un canal dedicat special, cum se poate de dat în cazul autorității contractante și se oferă anume canal special care nu este utilizat cumva în comun cu ceilalți participanți.

Ce ține de condițiile meteo, eu ași spune că vântul și ceața care au fost spuse, nu sunt factorii care determină calitatea rea a semnalului. În cazul de fibră optică, la fel se bazează pe calitatea semnalului, care, în caz că se întâmplă o intervenție pe traseu sau aveți o problemă pe conexiune, durează mult mai mult rezolvarea decât în cazul când este un radio-link. Așa că nu aș spune că fibra optică este atât de ideală și perfectă.

De asemenea, cum ați spus, da, se întâmplă că și fibra optică are multe erori și nu vă poate garanta serviciul, se întâmplă că și radio-linkul, cum sunteți și voi operatori de rețea, sunt probleme, dar sunt specialiști care fac posibil ca aceste radio-linkuri să dea capacitatea ceea de care aveți nevoie la calitatea care ați solicitat-o”.

Astfel, analizând argumentele și contra-argumentele părților, în partea ce ține de indicarea de către autoritatea contractantă în documentația de atribuire a cerinței menționate supra, Agenția reține că la stabilirea necesităților sale, în speță serviciul de internet, inclusiv a caracteristicilor tehnice ale acestora, autoritatea contractantă urmează să țină cont de prevederile art. 7 lit. c) din legea menționată, potrivit căruia unul din principiile de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice constă în asigurarea concurenței, ceea ce presupune asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței în așa fel încât orice operator economic cu calificare și ofertă corespunzătoare necesității autorității contractate să poată participa la procedura de atribuire și să dispună de posibilitatea egală de a fi desemnat câștigător. Reieșind din principiul nominalizat autoritatea contractantă trebuie să creeze un mediu competițional și să stabilească cerințele documentației de atribuire, astfel încât să nu limiteze nejustificat participarea altor operatori economici.

Totuși, la caz, Agenția apreciază că indicarea cerinței ca serviciile de internet să fie realizate prin anumite tehnologii, reprezintă o condiție impusă de satisfacerea efectivă a necesității autorității contractante, or, necesitatea acesteia, în cazul din speță, se prezumă a fi calitatea serviciilor prestate de operatorii economici, în măsura în care IGPF al MAI a menționat că „[...] Poliția de Frontieră dă în chirie spațiile de pe turnuri către Orange Moldova și știm foarte bine unde sunt instalate echipamentul Orange Moldova, inclusiv, noi vorbim mai mult acum la frontiera de Stat. D-voastră v-ați referit la cinci puncte unde nu puteți prin alte tehnologii să vorbim să oferiți

semnal, sau, să oferiți servicii de internet. Eu vreau să vă spun că în zona de frontieră sunt mult mai multe locații unde semnal compania Orange nu are. Semnal nu este! Vă dau exemplul locația sectorului de poliție Valea Rusului, nici un operator nu este prezent acolo, de orice serviciu. Este doar internet prin fibră optică”, iar contestatorul nu a venit cu anumite contra-argumente la cele expuse de către autoritatea contractantă, în demonstrarea caracterului contrariu celor expuse, respectiv, acesta a eșuat în demonstrarea faptului că necesitățile autorității contractante ar putea fi satisfăcute și prin acceptarea altor modalități/tehnologii de prestare a serviciilor, respectiv, prin propunerea unor soluții alternative.

În acest context, analizând pretențiile contestatorului cu privire la cerința contestată, Agenția constată faptul că acesta nu a adus probe, explicații sau dovezi concludente care ar demonstra că specificațiile tehnice solicitate de autoritatea contractantă limitează nejustificat concurența sau îngreșează dreptul său de a participa la procedura de achiziție publică în speță, or în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, reprezentanții acestuia au menționat că „Orange Moldova” SA poate asigura prestarea de servicii de internet prin „conexiuni liniare fizice”, dar nu pentru toate punctele de conectare indicate de autoritatea contractantă.

Prin urmare, Agenția va respinge pretențiile contestatorului în măsura în care acesta dispune de tehnologia solicitată de către autoritatea contractantă pentru prestarea serviciilor internet și respectiv, la caz, nu poate fi invocată îngreșirea dreptului său de a participa la procedura de achiziție publică din speță, doar pe motiv că nu poate asigura toate punctele de conectare, având în vedere specificul de activitate a autorității contractante, inclusiv argumentele acesteia ce țin de achiziționarea separată a serviciilor de internet prin altă tehnologie întru asigurarea continuă a activității.

Cu referire la pretențiile contestatorului în legătură cu condițiile indicate de autoritatea contractantă în anunțul de participare și documentația de atribuire și anume „2. Conectarea tuturor punctelor necesar de efectuat maxim în 15 zile de la data înregistrării contractului”, reprezentantul autorității contractante în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației a precizat următoarele:

„Când a fost calculată perioada, noi vrem ca de la 01 ianuarie, suntem obligați ca de la 01 ianuarie să avem servicii active. Îmi pare foarte rău că nu s-au pus întrebări de clarificare, unde în perioada de clarificări, ca și anii precedenți puteam să răspundem la aceste întrebări, fără ca să lungim această perioadă și să ne trezim cu riscul ca la data de 01 ianuarie, la orele „00:00”, când toți o să sărbătorească anul nou, noi să ne trezim că nu avem servicii la frontieră. Și aici nu mă refer doar la traversările serviciilor de frontieră, aici mă refer la mai mult. Noi nu o să putem executa planificarea serviciului, din cauza că planificarea se face în sistemele informaționale automate, nu vom avea sistem de alarmare a Poliției de Frontieră, nu vor fi funcționale, fiindcă ele se bazează pe internet ș.a. La 01 ianuarie, desigur că

numărul de traversări va fi mai mic, să spunem că o să găsim o soluție și sperăm că contractul cu Orange Moldova pe tehnologia 4G să fie activ și o să încercăm să rezolvăm. Dar ce facem cu celelalte puncte?”

Totodată, acesta a argumentat că cerința dată a fost stabilită în contextul în care „Din ziua când s-a anunțat licitația, sau, când am înaintat cerința ca să fie publicată, noi am calculat că, în 15 zile noi dovedeam ca aceste puncte să fie conectate, fiindcă eu îmi dau bine seama că Orange Moldova este o companie destul de puternică și dovedește având mai multe echipe să facă conectările. [...] Cunosc foarte bine infrastructura radio unde sunteți d-voastră, pentru că, nu știu de ce nu vrem să vorbim despre faptul că d-voastră de la orice turn de telecomunicație, al dumneavoastră unde aveți locații, puteți să realizați conexiunea prin fibră optică, nu văd de ce nu ați face-o.”

În replică, contestatorul a susținut că „Orange Moldova are careva obiecții la caietul de sarcini, și anume pe aceste trei poziții. De asta și a fost contestat anume aspectul de fibră optică, cu toate cunoștințele d-voastră de infrastructură, cred că s-a găsit un inginer în Orange Moldova care a spus că câteva locații nu pot fi conectate prin fibră optică și, respectiv, cerem ca să fie anulată anume prevederea de fibră optică, fiind creată permisiunea de a furniza serviciul în altă tehnologie, nu în general, dar pe anumite poziții.

Mai mult ca atât, pe aceste 15 zile pe care d-voastră sunteți ferm convins că Orange Moldova va face lucrul acesta, nu cred că se pot oferi la alți operatori, care de asemenea pot participa la această licitație. Respectiv, cred că trebuie să fiți echidistanți și să puneți un termen care ar putea fi garantat de toți furnizorii doritori de a participa.”

Analizând cele expuse de către părți prin prisma pretenției date, Agenția va reține drept relevante speței, prevederile art. 74 alin. (5) din Legea nr. 131/2015, conform căruia „Termenul de executare a contractului de achiziții publice se stabilește în documentația de atribuire și ulterior se transpune în contract, având în vedere necesitățile rezonabile ale autorității contractante. Acesta se va calcula luând în considerare complexitatea achiziției preconizate, cantitatea subcontractată anticipat și timpul real solicitat pentru producerea, stocarea și transportarea bunurilor de la punctele de furnizare sau pentru prestarea serviciilor”, iar potrivit alin. (6) din același articol „Condițiile de executare a contractului de achiziții publice nu vor cuprinde clauze, direct sau indirect, discriminatorii”.

Astfel, în aprecierea Agenției, termenul de conectare a tuturor punctelor la rețeaua de internet, trebuie să fie stabilit în mod rezonabil și să nu constituie o restrângere excesivă a dreptului operatorilor economici de a participa la procedura de achiziție publică, or, acesta este unul dintre elementele esențiale ale unui contract, la stabilirea căruia autoritatea contractantă trebuie să țină cont atât de nevoile sale, cât și de timpul real necesar executării respectivei conectări.

Totuși, la caz, Agenția reține că contestatorul nu a prezentat argumente/probe concludente și pertinente, care ar contravine celor expuse de către autoritatea contractantă, sau, care ar demonstra cu certitudine că cerința menționată, la caz „*Conectarea tuturor punctelor necesar de efectuat maxim în 15 zile de la data înregistrării contractului*”, i-ar îngreuna contestatorului accesul la procedura de achiziție publică din speță, ceea ce ar justifica în consecință dispunerea modificării documentației de atribuire a prezentei proceduri de achiziție publică, așa cum solicită contestatorul.

Referitor la pretenția privind „*condițiile tehnice minime pentru serviciul de televiziune prin rețeaua IP (IP TV)*”, în punctul său de vedere, autoritatea contractantă afirmă că „*au fost indicate cerințe privind prestarea serviciului de televiziune prin rețeaua IP (IP TV) deoarece tehnologia dată asigură toate condițiile tehnice necesare minime. De asemenea, se va asigura și transmiterea semnalului TV prin intermediul aceluiași cablu fizic (fibră optică), nefiind necesară trasarea, instalarea altor cabluri în incinta locațiilor. Celelalte tipuri de tehnologii nu pot asigura toate condițiile tehnice minime necesare, dar și vor genera costuri suplimentare majorate pentru autoritatea contractantă.*”.

Astfel, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, ÎM „Orange Moldova” SA specifică că „*[...] aspectul de IPTV, în general limitează accesul la prezenta licitație pentru Orange Moldova, în general, totalmente! Noi nu putem participa. Cu toată infrastructura noastră, pe care d-voastră o cunoașteți și cu toate turnurile care se află în zona de frontieră. [...] solicitați anume IPTV.*”, menționând în acest sens că o soluție relevantă ar fi divizarea obiectului achiziției în trei loturi separate: pentru conexiunile cu internet, pentru conexiunile IPTV și pentru conexiunea de „Dark Fiber”. Totodată, acesta mai precizează că rețeaua ÎM „Orange Moldova” SA nu permite conectarea sută la sută prin fibră optică a tuturor locațiilor, în măsura în care, acest fapt nu este fezabil din punct de vedere economic, constituind în viziunea companiei investiții și cheltuieli exagerate.

În acest sens, Agenția atestă că cele afirmate de către contestator privind imposibilitatea prestării serviciilor de televiziune digitală – prin „IPTV” s-au bazat doar pe propriile considerente economice, și nu pe imposibilitatea tehnică de a presta serviciul dat prin fibră optică care poate asigura televiziune digitală – prin „IPTV”.

Totodată, autoritatea contractantă a menționat expres, în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, că nu dorește să modifice infrastructura creată pentru televiziunea digitală, în contextul în care acest fapt ar genera cheltuieli suplimentare, reieșind din faptul că potrivit documentației de atribuire, acesta are locații care necesită mai multe puncte de conectare a televiziunii, un exemplu fiind Centrul de Excelență și Securitate a Frontierei, care necesită 22 de puncte de conectare a televiziunii, iar la acest aspect contestatorul nu a prezentat o soluție de alternativă pentru autoritatea

contractantă, ce ar satisface necesitățile sale privind calitatea serviciilor de televiziune dorite și cu evitarea cheltuielilor suplimentare.

În partea criticilor invocate de către contestator în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, privind împărțirea în loturi separate a serviciilor de internet și a serviciilor de televiziune, Agenția le va lăsa fără examinare, în măsura în care, contestatorul nu și-a revendicat dreptul său de a înainta aceste pretenții în condițiile art. 83 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia operatorul economic vătămat poate sesiza Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim prin depunerea unei contestări în termen de 5 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile prezentei legi, a unui act al autorității contractante considerat ilegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 4, este mai mică decât pragurile prevăzute la art. 2 alin. (3) din aceeași lege. Or, ședințele deschise de examinare a contestațiilor, organizate de către Agenție în temeiul prevederilor art. 85 alin. (13) din legea prenotată au drept scop examinarea tuturor pretențiilor formulate de către contestator în termenii legali reglementați în acest sens, ultimul fiind lipsit de libertatea nelimitată (în timp) în formularea pretențiilor pe marginea unei proceduri de achiziție publică.

Referitor la pretenția contestatorului privind cerința specificată de către autoritatea contractantă „*Dark fiber – conexiune de fibră optică*”, acesta menționează că „*serviciul „Dark fiber” reprezintă locațiunea/inchirierea de către autoritatea contractantă a unui segment (fascicul/fascicole) din infrastructura de Fibră optică (FO) ce aparține operatorului economic. Prin urmare, serviciul „Dark fiber” nu poate face parte din serviciul de internet de bandă largă solicitat de către autoritatea contractantă, ci trebuie să constituie un lot separat de servicii. De asemenea, constatăm curențe care se conțin în documentația de atribuire care se referă la serviciul „Dark fiber”: specificația tehnică a serviciului solicitat nu conține curențe cantitative, calitative și de fiabilitate a circuitelor (fascicole FO) solicitate*”.

În argumentarea cerinței sale, prin punctul său de vedere remis în adresa Agenției, IGPF al MAI a argumentat că „*Dark Fiber asigură servicii de transport de date și se prestează de asemenea prin intermediul Fibrei Optice. Toate serviciile solicitate în documentația de atribuire au ca scop asigurarea desfășurării activității autorității contractante cu serviciile internet și suport date. Serviciile internet și Dark Fiber urmează să asigure în comun funcționarea sistemului intern al autorității contractante. Autoritatea contractantă va gestiona de sine stătător parametrii tehnici necesari conexiunii dark fiber prin intermediul echipamentului utilizat.*”, iar în cadrul ședinței deschise, autoritatea contractantă a precizat că „*Merge vorba de doar două locații de dark fiber și din cauza că, oricum operatorul în punctele A și B, care urma să ne conecteze la internet în ambele puncte, noi de asta nici nu le-am divizat. Fiindcă, prin aceste fascicole de fibră optică, urmează niște servicii ale noastre mai speciale*

să le configurăm prin ea. De asta nici nu ne-am gândit la faptul ca să le divizăm, fiindcă același operator economic oricum conectează fibră optică în acele două puncte. Noi am mers pe perspectiva că, utilizăm ca punct principal ca fibră optică, apoi ca rezervă în cazuri de avarii, utilizăm altă tehnologii, și din cauza asta noi am mers pe această abordare”, la care, contestatorul a menționat că nu are careva contra-argumente și că poziția autorității contractante îi este clară din punctul de vedere al consumatorului de serviciu, considerând-o întemeiată. Însă, din punct de vedere al contestatorului, ar fi logic de separat pe loturi, ca să se asigure participarea unui alt agent economic, care are infrastructură anume în orașul Soroca și orașul Ungheni, care poate furniza aceste servicii independent de serviciile generale.

Drept urmare, Agenția va respinge criticile contestatorului pe toate aspectele invocate, întrucât, acesta nu a precizat expres modul în care trebuie operate modificările care le solicită, astfel încât acestea pe de o parte să-i satisfacă pe deplin pretențiile, iar pe de altă parte să asigure în întregime necesitățile/obiectivele autorității contractante. Mai mult, toate aspectele care au fost invocate ca restrictive de contestator sunt interdependente de cerința „fibră optică”, care în speță, reieșind din argumentele contestatorului raportate la justificările autorității contractante, nu s-a adevărit a fi limitativă nejustificat, nefiind invocată o alternativă care să-i asigure autorității contractante necesitățile obiective, în condițiile în care reprezentantul contestatorului nu a negat faptul că la două puncte din lista locațiilor nu va putea asigura servicii de internet nici prin „radio link” chiar dacă s-ar modifica cerințele documentației de atribuire așa cum solicită prin contestația depusă.

Astfel, în aprecierea Agenției, specificațiile tehnice din caietul de sarcini nu trebuie tratate doar prin prisma unor obstacole nejustificate, deoarece precizarea acestor specificații este justificată de necesitatea descrierii fiecărui produs, serviciu sau lucrare, în așa manieră încât să corespundă nivelului de calitate al achiziției, inclusiv să satisfacă obiectivele trasate de către autoritatea contractantă.

Prin urmare, Agenția reține că respectarea principiului privind asigurarea concurenței corespunde însăși esenței legislației din domeniul achizițiilor publice, însă indicarea unor cerințe tehnice bazate pe necesitățile obiective ale instituției, nu este în sine de natură să constituie o încălcare a principiului menționat. De asemenea, Agenția remarcă că stabilirea unor cerințe/condiții în documentația de atribuire permissive pentru potențialii ofertanți, la caz, în parte pentru compania ÎM „Orange Moldova” SA, dar dezavantajoase pentru autoritatea contractantă pentru a face procedura de achiziție publică accesibilă unui număr cât mai mare de operatori economici, inclusiv a contestatorului, contravine atât principiului privind utilizarea eficientă a banilor publici și minimizarea riscurilor autorităților contractante, consfințit la art. 7 lit. a) din Legea nr. 131/2015, cât și conceptului achizițiilor publice, care constă de fapt în satisfacerea necesităților obiective ale autorităților contractante și în consecință a interesului public. Aprecierea dată, la caz, Agenția o întemeiază, inclusiv și pe

argumentele autorității contractante în susținerea poziției sale, în coroborare cu lipsa contra-argumentelor din partea contestatorului, or, în speță, sarcina probațiunii nu i-a revenit doar autorității contractante.

În concluzie, Agenția reiterează că aprecierea pe aspectele de mai sus, subsecvent soluția pe marginea contestației în cauză, se întemeiază pe lipsa unor argumente/probe concludente și pertinente din partea contestatorului care ar demonstra cu certitudine că, în partea ce ține de pretențiile neacceptate/respinse de către grupul de lucru, documentația de atribuire, inclusiv caietul de sarcini, au fost elaborate cu abateri grave de la actele normative din domeniul achizițiilor publice, care ar avea ca efect limitarea concurenței, astfel încât să fie întrunite condițiile pentru anularea de către ANSC a acestora și unor măsuri de remediere, așa cum solicită contestatorul, iar având în vedere specificul, complexitatea și obiectul achiziției din speță, în comun cu acoperirea necesităților și minimizarea riscurilor, inclusiv specificul de activitatea a autorității contractante, argumentele reprezentanților ÎM „Orange Moldova” SA nu au fost convingătoare și pertinente, respectiv nu a demonstrat un drept încălcat al acestuia în cadrul procedurii de achiziție publică din speță.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 82 alin. (1), art. 83 alin. (4) și alin. (6), art. 86 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

Se respinge ca fiind neîntemeiată contestația nr. 02/1036/21 din 13.12.2021, depusă de către ÎM „Orange Moldova” SA, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1638948693423, privind achiziționarea „Servicii internet de bandă largă”, inițiată de către Inspectoratul General al Poliției de Frontieră al MAI.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Irina GUTNIC

Membru

Angela NANI

Membru

Petru OPREA