

Nr. 2527
Data: 28.01.2022

CĂTRE:**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR**

Adresa: Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Mun. Bucuresti; Cod postal: 030084

Adresa e-mail: office@cnsr.ro

Spre stiinta:

Societatea de Transport Bucuresti STB S.A.

Adresa: Mun. Bucuresti, Bd. Dinicu Golescu nr. 1, Sector 1, Cod postal: 7000.

E-mail: george.mindrila@stbsa.ro; cristina.ivan@stbsa.ro; dicran.costache@stbsa.ro

Ref.: Contestatie formulata in legatura cu procedura de atribuire a acordului cadru avand ca obiect "Servicii de introducere a sistemului de plata cu card bancar de tip contactless direct la validatoarele duale ce se vor instala de catre prestator pe vehiculele de transport public STB SA", organizata si derulata de Societatea de Transport Bucuresti STB S.A., numar anunt de participare CN1037600/15.12.2021 publicat in Sistemul Electronic de Achizitii Publice (SEAP)

urmeaza si „

cu sediul social in

Oficiul Registrului Comerțului sub nr.

, având codul unic de înregistrare , capital social subscris si
varsat inregistrata in

operator de date cu caracter personal

Tel./Fax:

e-mail: (reprezentata legal prin

in calitate de Director si prin

in calitate de sef

Departament, formulăm prezenta,

CONTESTAȚIE

in termenul legal de 10 zile calculat de la data luarii la cunostinta de actele contestate in prezenta procedura (19.01.2022), în conformitate cu dispozițiile art. 8 alin. (1) litera a) din Legea nr. 101/2016, cu modificarile si completarile ulterioare, după cum urmează:

➤ **DENUMIREA ȘI SEDIUL AUTORITĂȚII CONTRACTANTE:**

Societatea de Transport Bucuresti STB S.A. (denumita in cele ce urmeaza si "Autoritatea Contractanta" sau "STB S.A."), cu sediul in **Mun. Bucuresti, Bd. Dinicu Golescu, nr. 1, Sector 1, Cod postal: 7000**; Cod de identificare fiscala: 1589886; nr. cont bancar necunoscut subscisei, persoana de contact: Dicran Costache; Telefon: +40 0213074131; Fax: +40213074555; E-mail: george.mindrila@stbsa.ro; cristina.ivan@stbsa.ro; dicran.costache@stbsa.ro, adresa web a sediului principal al Autoritatii Contractante (URL): www.stbsa.ro.

➤ **DENUMIREA OBIECTULUI CONTRACTULUI. PROCEDURA DE ATRIBUIRE APLICATĂ, DUPĂ CAZ:**

Procedura de licitatie deschisa organizata si derulata de Societatea de Transport Bucuresti STB S.A. pentru atribuirea acordului cadru avand ca obiect "Servicii de introducere a sistemului de plata cu card bancar de tip contactless direct la validatoarele duale ce se vor instala de catre prestator pe vehiculele de transport public STB SA" (denumita in continuare si "Procedura").

➤ **NUMĂRUL ȘI DATA ANUNȚULUI DE PARTICIPARE IN SEAP:**

Numar anunt de participare **CN1037600/15.12.2021** publicat in Sistemul Electronic de Achizitii Publice (SEAP) (atasat in **Anexa 1** la prezenta contestatie).

➤ **PRECIZAREA ACTELOR ATACATE ALE AUTORITĂȚII CONTRACTANTE si OBIECTUL CONTESTAȚIEI:**

Pe calea prezentei va solicitam respectuos ca prin decizia pe care o veti pronunta să dispuneți admiterea prezentei contestatii si, pe cale de consecinta, anularea Procedurii de atribuire, cu aplicarea dispozitiilor art. 26 alin. (2) litera c) si alin. (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificarile si completarile ulterioare, constatand că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a Procedurii de atribuire, nefiind posibilă remedierea actului atacat pe calea prezentei contestatii, constand in refuzul Autoritatii Contractante de a prelungi perioada de depunere a ofertelor in cadrul Procedurii (refuz care ne-a fost transmis de Autoritatea Contractanta prin e-mail-ul din data de 19.01.2022, atasat in Anexa 4 la prezenta contestatie).

➤ **MOTIVAREA ÎN FAPT ȘI ÎN DREPT A CONTESTAȚIEI:**

I. s-a constituit
in scopul participarii in calitate de ofertant la Procedura competitiva de achizitie publica (licitatie deschisa) organizata și derulată de Autoritatea Contractanta, Societatea de Transport Bucuresti STB S.A., pentru atribuirea acordului cadru avand

ca obiect **“Servicii de introducere a sistemului de plata cu card bancar de tip contactless direct la validatoarele duale ce se vor instala de catre prestator pe vehiculele de transport public STB SA”** (Anunt de participare nr. CN1037600/15.12.2021 publicat in SEAP – Atasat in **Anexa 1** la prezenta);

II. In cadrul ofertarii in Procedura mai sus amintita (ofertare dovedita cu documentele DUAE completate si depuse pentru cei doi asociati. atasate in **Anexele 5 si 6** la prezenta contestatie) **nu a putut finaliza procesul de ofertare prin platforma SEAP (Sistemul electronic de achiziții publice) pusa la dispozitie operatorilor economici si utilizata în scopul aplicării prin mijloace electronice a procedurilor de atribuire, din motive care exced culpei noastre, asa cum vom expune in cele ce urmeaza.**

Desi documentatia necesara acestei Proceduri a fost una de dimensiuni reduse (spre exemplificare, precizam ca toate documentele Ofertei au insumat 21,067 MB din care Oferta Financiara numai 0,499 MB) **aceasta din urma, care reprezenta mai putin de 2,4% din total, nu a putut fi incarcata in platforma desi au existat in timpul alocat licitatiei, cateva incercari succesive.**

Toate documentele care alcatuiau Oferta si documentele suport la aceasta licitatie deschisa si care urmau a fi incarcate sunt redactate in fisierul Excel atasat la prezenta in **Anexa 7** si pot fi impartite in trei categorii:

1. documente de calificare cu dimensiunea totala 1,484 MB
2. documente de oferta tehnica cu dimensiunea totala de 19,084 MB
3. document oferta financiara cu dimensiunea de 0,499 MB.

Echipa desemnata de subscrisa, in calitate de sa depuna documentele in SEAP a incarcat in data de 17.01.2022 o parte din documentele de calificare cu dimensiunea totala de 0,1555 MB – atasate in Anexele 5 si 6 la prezenta) iar pentru restul de documente s-a inceput incarcarea acestora in 18.01.2022 la ora 14:42, cu 18 minute inainte de ora 15:00, ora limita de depunere. Echipa formata din doua persoane, cuprindea un reprezentant cu experienta in manipularea site-ului SEAP. Astfel, in conditii normale de performanta, tinand cont de dimensiunea redusa a fisierelor si bazat pe experienta dobandita in multiple alte proceduri similare, incarcarea cu succes a documentelor de raspuns la care facem referire NU trebuia sa dureze mai mult de 5 minute.

Pana la ora 14:53, in decurs de 11 minute s-a reusit incarcarea documentelor din categoriile nr. 1 si nr. 2 (avand dimensiunea totala de 20,4125 MB si care impreuna cu cei 0,1555 MB din ziua precedenta reprezenta 97,6 % din totalul ofertei). **Incepand cu ora 14:52, timp de 8 minute au fost mai multe incercari de incarcare nereusite, a documentului nr.3 Oferta financiara, care reprezenta 2,4% din totalul oferte.**

În momentul în care a fost încercată încărcarea documentului de Oferta Financiară în aplicația SEAP mesajul de eroare a fost "Procedura nu se află în faza de depunere ofertă". Deși a fost afișat acest mesaj, s-a încercat în repetate rânduri încărcarea fișierului, dar fără succes. În momentul în care un document se încarcă cu succes în SEAP apare mesajul "Salvează". În cazul de față acest mesaj nu a fost afișat pentru că platforma SEAP nu reușea să încarce fișierul care conținea documentul Oferta Financiară. De altfel, ținem să menționăm că această problemă am întâmpinat-o cu aproape toate documentele pe care le-am încărcat în ziua respectivă. Am fost nevoiți să încarcăm anumite documente de 2-3 ori până a apărut butonul „Salvează”. Ar fi important de aflat, de la Autoritatea pentru Digitalizarea României, dacă aceste acțiuni repetate au fost înregistrate și în cazul altor documente încărcate de către subscrisa.

Având în vedere dimensiunea EXTREM de mică a fișierului nr.3, NUMAI o problema tehnică de tip congestie a platformei SEAP poate justifica erorile primite în procesul de încărcare.

Starea de congestie poate să apară fie datorită limitărilor canalelor de comunicație, fie datorită supraîncărcării procesoarelor serverului, în cazul unui mare număr de accese simultane coroborate cu încărcarea unor fișiere de dimensiuni mari. Pe durata stării de congestie, comportamentul unei platforme poate fi unul aleator (anumii utilizatori reușesc conectarea și utilizarea în condiții relativ normale în timp ce alții nu pot efectua nici un pas cu succes) sau poate fi unul anti-congestie în care platforma în mod controlat rejectează anumii utilizatori sau mărește timpii de răspuns astfel încât să poată desconggestionă resursele.

Astfel de fenomene se petrec chiar și în cazul unor platforme deservite de un număr foarte mare de servere și dotate cu canale de comunicație de dimensiuni uriașe. Sunt cunoscute astfel de cazuri pentru platforme cum ar fi Google sau Facebook, care au în spate zeci de mii de servere răspândite în toată lumea și canale de comunicație diversificate ca tehnologii și cu capacități enorme. Un fenomen similar apare și în cazul operatorilor de telecomunicații, care în momentele în care numărul de apeluri este foarte mare (de exemplu, imediat după ora 24:00 în noaptea de Revelion) ajung într-o stare de congestie pronunțată, fapt care se manifestă prin respingerea unora dintre apeluri, pentru a permite efectuarea altora.

Faptul că s-a reușit încărcarea documentelor nr. 1 și nr. 2 care aveau o dimensiune mult mai mare decât documentul nr. 3, demonstrează că echipa care s-a ocupat cu încărcarea documentelor, avea cunoștințele necesare acestei activități. Faptul că documentul nr.3 care avea dimensiunea cea mai mică nu a putut fi încărcat, nu se poate justifica decât prin apariția congestiei căilor de comunicație, sau a serverului platformei, fapt neimputabil echipei.

Din informațiile furnizate chiar de A.D.R. (asa cum vom arăta în cele ce urmează) rezulta că în data de 18 ianuarie 2022, 91 de licitații aveau termen limită de încărcare documente ora 15:00, acest fapt putând duce cu ușurință la supraîncărcarea

infrastructurii platformei SEAP, mai ales daca la fiecare procedura au participat un numar mare de ofertanti.

Avand in vedere situatia intampinata, in aceasi zi, adica la data de 18.01.2022, am transmis la adresa de e-mail contact.companii@e-licitatii.ro, un mesaj e-mail avand atasata Adresa

si comunicata Autoritatii pentru Digitalizarea Romaniei (A.D.R.) (atasate in Anexa 8 la prezenta), prin care solicitam sa ni se confirme daca Oferta Financiara s-a incarcat totusi, desi nu am primit confirmarea acestei actiuni. Prin aceeaasi adresa, solicitam de asemenea urmatoarele: *"sa ne comunicati daca au existat erori de functionare a platformei SICAP/SEAP in intervalul orar mentionat mai sus si sa ne puneti la dispozitie logurile tehnice ale platformei privind accesul reprezentantului*

"la platforma". In mesajul nostru ne-am referit la intervalul 14:50 - 15:00, in care nu am putut incarca cu succes documentul Oferta Financiara.

In urma acestui mesaj, am primit de la Autoritatea pentru Digitalizarea Romaniei (ADR) Adresa cu nr. 182/21.01.2022 (atasata in Anexa 9 la prezenta). In aceasta adresa ni se transmite ca *"nu au fost identificate incidente care sa conduca la o activitate greoaie a utilizatorilor cauzate de sistem"*. Mai mult, **asa cum aratam mai sus, ni se confirma ca "au fost 91 de proceduri cu termen limita de depunere a ofertelor in data de 18.01.2022 ora 15:00", fara insa a se mentiona si numarul de participanti la aceste proceduri.** In aceeaasi adresa, se confirma ca ultimul document a fost incarcat de catre subscrisa la ora 14:53, exact cum apare si in inregistrarile din reseaua noastra de calculatoare. In acelasi paragraf ni se recomanda *"realizarea de capturi de ecran cu eventuale erori afisate in momentul depunerii ofertei si transmiterea lor in timp util catre Operatorul SEAP"*. **Ne intrebam daca la aparitia unor erori la incarcarea de documente cand mai sunt 7-5 minute pana la termenul limita mai este timp pentru "realizarea de capturi de ecran" care sa fie si semnalate "in timp util". Consideram ca daca platforma nu reactioneaza corect in ultimele 10 minute, asa cum ar fi normal, timpul ramas nu poate fi pierdut facand alte operatiuni decat renincercarea de cate ori se poate, a operatiunii care a dat rezultat eronat.**

In adresa ADR mai specifica faptul *"ca nu au fost identificate actiuni specifice de criptare a ofertei de pret/incarcare in sistem a formularului de oferta financiara in data de 18.01.2022 in intervalul orar 14:50-15:00, mentionat in solicitarea dumneavoastra, dar nici in afara acestui interval"*.

Adresa ADR mai face referire la intervalul "generos" de depunere a ofertelor (15.12.2021 11:00 -18.01.2022 15:00) adica se refera practic la intreaga perioada de dupa publicarea anuntului de licitatie. Desigur aceasta remarca nu poate fi serioasa avand in vedere complexitatea intocmirii unei astfel de oferte si faptul ca perioada respectiva a cuprins si sarbatorile de iarna. In plus, in piata exista temerea ca informatiile incarcate in platforma SEAP nu sunt suficient protejate si ca societatile prestatoare de servicii IT (sub)contractate

de catre A.D.R. (NB: societati care in cazul de fata pot fi chiar competitoare!), au acces la aceste informatii. Din acest motiv, ofertantii prefera ca mai ales informatiile sensibile sa fie incarcate cat mai tarziu posibil. De altfel in insasi adresa ADR se spune ca pentru cele 91 de firme care aveau termen de depunere 18.01.2022 15:00, "au fost finalizate cu succes 17 operatiuni de criptare/salvare" in intervalul 14:50-15:00. Aceasta demonstreaza ceea ce mentionam mai sus. Mai mult, acest fapt denota activitatea intensa din ultimele minute, care putea duce foarte bine la congestionarea platformei si aparitia erorilor de incarcare.

In finalul adresei A.D.R. se mentioneaza: *"pentru evitarea riscurilor care pot conduce la depunerea unei oferte incomplete (precum conexiune la internet, necesitatea corectarii unor erori de utilizare cum ar fi incarcarea unor documente eronate, lipsa timpului necesar efectuarii tuturor operatiunilor aferente etc) recomandam efectuarea in timp util a operatiunilor pentru incarcarea/criptarea a ofertei"*. **Aceasta recomandare contravine obligatiei A.D.R. de a asigura o functionare permanenta si fara erori pentru toti ofertantii.**

Consideram ca programarea aceluiasi moment final de depunere pentru un numar mare de proceduri, la care se pot prezenta un numar mare de ofertanti este o modalitate nefericita de organizare. Decat sa se recomande ofertantilor sa depuna ofertele din timp, mult mai corect ar fi ca platforma SEAP sa esaloneze momentele finale de depunere astfel incat sa nu apara starea de congestie a platformei, fapt ce poate conduce la imposibilitatea de participare a tuturor ofertantilor, ingradind astfel accesul la o licitatie publica deschisa.

Nu in ultimul rand, **A.D.R. nu ne-a raspuns la solicitarea de a ne pune la dispozitie log-urile tehnice, asa cum am solicitat in mesajul e-mail si in Adresa noastra**

18.01.2022 (atasate prezentei in Anexa 8 la prezenta) din care sa reiasa ca actiunile noastre de incarcare au fost impiedicate de functionarea platformei SEAP. Consideram ca era de datoria A.D.R. sa ne furnizeze aceste informatii in sprijunul afirmatiilor privind functionarea fara erori a platformei SEAP.

In scopul demonstrarii situatiei de congestie care ne-a impiedicat sa incarcam oferta financiara, va rugam sa solicitati Autoritatii pentru Digitalizarea Romaniei, punctul de vedere, documentat cu inregistrarile activitatii de incarcare efectuate de echipa noastra si starea de incarcare a platformei SEAP. In acest scop este necesar sa se puna la dispozitie pentru intervalul de timp 14:45-15:00, cel putin urmatoarele informatii relevante:

1. Pentru toate echipamentele (servere fizice si virtuale) corespunzatoare platformei SEAP

a) CPU Usage in %

b) Memory Usage (RAM) % si Swap Memory Usage %

c) Swap Memory Usage %

d) Network trafic %

2. Internet Bandwith used % pentru proiectul SEAP

3. Timpul de raspuns al tuturor aplicatiilor WEB (respectiv toate logurile de acces cu timpii de raspuns) pentru cererile venite de la adresa IP publica ale OTP: 193.26.7.111.

In lipsa unui regulament de utilizare al platformei SEAP care sa oblige operatorii economici sa incarce ofertele cu o durata prestabilita de timp inaintea orei limita, rezulta ca pana in ultimul minut al intervalului de ofertare, platforma electronica TREBUIE sa permita accesul neingradit al ofertantilor in conditii identice de performanta.

Facem precizarea ca singurele Cerinte tehnice minimale disponibile in SEAP¹, sunt cele disponibile pe aceasta platforma pentru accesarea in bune conditii a site-ului, adica este necesar ca utilizatorul sa dispuna de un sistem cu urmatoarele configuratii minime – pe care subscrisa le-a verificat si s-a asigurat ca le indeplineste integral:

Cerinte software:

- Browsers: Chrome 49.0.2623, Firefox 45.0, IE 10 sau versiuni ulterioare ale acestora
- Alte produse software instalate:
 - Java Runtime Environment (JRE) versiune minima 1.7.
 - Utilitar de vizualizare fisiere PDF
 - Utilitar de vizualizare fisiere semnate
 - Aplicatie locala pentru semnarea fisierelor
- Rezolutia grafica minima: 1280 x 720

Cerinte de comunicatii:

- Firewall-ul folosit sa permita accesarea porturilor: 80(http)
- Viteza de comunicare: minim 512kbps

In conditiile in care:

- **Sistemul Electronic de Achizitii Publice (S.E.A.P.) este sistemul informatic de utilitate publica, accesibil prin internet la adresa www.e-licitatie.ro, utilizat in scopul efectuarii de achizitii publice prin mijloace electronice.**

¹ <https://www.e-licitatie.ro/pub/staticpages/TechnicalRequirements>

- **www.e-licitatie.ro** (incluzand subdomeniile sale) este site-ul oficial al Sistemului Electronic de Achizitii Publice (S.E.A.P.) operat de catre Autoritatea pentru Digitalizarea Romaniei (A.D.R.).
- A.D.R. in calitate de operator al sistemului electronic este persoana juridica de drept public care, in conformitate cu prevederile legislatiei in vigoare, este obligata sa asigure suportul tehnic in vederea atribuirii de catre autoritatile contractante a contractelor de achizitie publica prin procedura electronica, stabilind in acest sens cadrul de operare specific.
- Utilizarea si functionarea S.E.A.P. se realizeaza in conformitate cu dispozitiile legale in domeniul achizitiilor publice.
- Normele si procedurile de utilizare si securitate ale S.E.A.P. sunt aprobate prin **Decizia nr. 122/30.03.2021 a presedintelui A.D.R. (atasata in Anexa 10 la prezenta)**, care este adusa la cunostinta utilizatorilor prin publicare in Sistemul electronic de achizitii publice si **prin care A.D.R. isi declina orice raspundere cu privire la indisponibilitatea S.E.A.P. in conditiile in care aceasta exonerare de raspundere se aplica numai in conditiile in care indisponibilitatea SEAP intervine „din cauze independente de vointa sa”,**

rezulta ca erorile intampinate in mod repetat in pasul incarcarii unei document de 0,5 MB, au impiedicat sa participe la Procedura, incalcandu-se dispozitiile legale in vigoare cu privire la liberul acces al operatorului economic la o licitatie publica si principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016 (asa cum vom expune la pct. III de mai jos) si împiedicandu-se si restrângandu-se astfel in mod clar concurența (in conditiile in care in procedura a ramas astfel un singur ofertant iar criteriul de atribuire este pretul cel mai scazut!), cauzandu-ne, in acelasi timp, grave prejudicii comerciale.

III. Din aceste motive, expuse pe larg mai sus, prin e-mail-ul din data de 19.01.2022 (Anexa 3 la prezenta), am invederat Autoritatii Contractante situatia intervenita si i-am solicitat urmatoarele:

“[...] Va aducem la cunostinta prin prezenta urmatoarele aspecte:

- In data de 18.01.2022, s-au incarcat in SICAP/SEAP documentele pentru oferta transmisa de
- In intervalul orar 14:47 -15.00 din data de 18.01.2022, s-a incercat depunerea ofertei de pret in campul "Oferta de pret" disponibil in interfata grafica alocata in sectiunea "Oferta financiara" si s-a reusit completarea respectivei valori, iar in momentul cand s-a selectat butonul virtual"Cripteaza si salveaza" s-a primit mesaj de eroare de catre platforma SICAP /SEAP;

Avand in vedere cel mentionate anterior a fost transmisa o sesizare catre Autoritatea pentru Digitalizarea Romaniei si catre Ministerului Cercetarii, Inovarii si Digitalizarii conform celor detaliate in corespondenta anterioara.

Prin urmare, in cazul in care oferta financiara nu s-a incarat corect ca urmare a nefunctionarii platformei SICAP/SEAP, **va rugam sa depuneti toate diligentele care se impun pentru corectarea acestei situatii si extinderea termenului pentru depunerea ofertelor financiare in cadrul licitatiei** "Servicii de introducere a sistemului de plata cu card bancar de tip contactless direct la validatoarele duale ce se vor instala de catre prestator pe vehiculele de transport public STB SA", anunt publicat CN1037600/15.12.2021. [...]"

Fata de aceasta solicitare a subscrisei, am receptionat din partea Autoritatii Contractante e-mail-ul din data de 19.01.2022 (Atasat in Anexa 4 la prezenta) de refuz al adoptarii actului de remediere care se impunea in situatia semnalata, prin care ni se comunica, citam:

"Am luat cunostinta de situatia semnalata de dvs. si va comunicam urmatoarele:

Conform art. 131 din HG 394/2016 „Riscurile transmiterii ofertei, inclusiv forța majoră sau cazul fortuit, cad în sarcina operatorului economic care transmite respectiva ofertă.”

Ca urmare STB SA nu are nicio competenta in acest sens.

Mai mult, STB SA in calitate de entitate contractanta, nu mai are nicio posibilitate legala sau tehnica de a actiona in aceasta situatie.

Consideram ca solutionarea acestei probleme este numai de competenta Autoritatii pentru Digitalizarea Romaniei.”

Apreciem ca raspunsul si respectiv refuzul Autoritatii Contractante de a adopta masuri de remediere in aceasta situatie (acesta fiind actul Autoritatii Contractante pe care intelegem sa il contestam prin prezenta in sensul dispozitiilor Art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, definit ca **"[...] orice act, orice operațiune care produce sau poate produce efecte juridice, neîndeplinirea în termenul legal a unei obligații prevăzute de legislația în materie, omisiunea ori refuzul de a emite un act sau de a efectua o anumită operațiune, în legătură cu sau în cadrul unei proceduri de atribuire [...]"**) incalca principiul egalitatii, deoarece toți ofertanții trebuie să beneficieze de șanse egale în derularea Procedurii.

Necriptarea in SEAP a valorii totale a propunerii financiare conduce la imposibilitatea accesării eventualelor documente deja încărcate de si implicit la imposibilitatea pentru Autoritatea Contractanta de a evalua oferta ceea ce conduce la incalcarea principiilor nediscriminarii si al

tratamentului egal prevazute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, coroborate cu cerinta legala ca sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) sa fie “accesibil” utilizatorilor inregistrati, in conditiile in care Art. 78 alin. (2) din Legea nr. 99/2016 prevede ca orice instrumente utilizate pentru comunicarea prin mijloace electronice (deci inclusiv platforma SEAP) trebuie sa fie disponibile cu caracter general si sa nu limiteze accesul operatorilor economici la procedura de atribuire.

Mai mult, “responsabilitatea oricărei decizii și măsuri luate cu privire la achiziționarea prin utilizarea mijloacelor electronice revine entității contractante”, conform dispozițiilor Art. 5 alin. (2) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale din 02.06.2016, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificările si completările ulterioare.

In cazul licitatiei deschise normele metodologice aprobate prin HG nr. 394/2016 prevad la art. 70 ca *“În cazul în care, din motive tehnice, nu este posibilă transmiterea anumitor documente în format electronic prin intermediul SEAP, documentele respective se transmit entității contractante în forma și utilizându-se modalitatea de comunicare solicitate de aceasta, cu respectarea prevederilor privind regulile de comunicare și transmitere a datelor”*, ceea ce, desigur, nu era posibil in cazul ofertei financiare in prezenta procedura de licitatie deschisa, unde valoarea totala a propunerii financiare se cripteaza in SEAP iar lipsa criptarii pretului ofertat în S.E.A.P. conducea la imposibilitatea accesarii eventualelor documente deja încărcate la sectiunile aferente.

Pe cale de consecinta, va rugam sa observati ca in acest caz prevederile **art. 131 din Legea nr. 99/2016 cu privire la riscurile transmiterii ofertei care sunt suportate de ofertant este invocat in mod netemeinic si nelegal de Autoritatea Contractanta si nu pot fi interpretate in mod restrictiv** (asemenea cazuri in care se invoca art. 131 fiind *exemplificativ*: situatia in care operatorul economic intampina o avarie la alimentarea cu energie electrica, cu internet, este in imposibilitatea de a accesa semnatura electronica extinsa, transmite oferta prin mijloace alternative la o alta adresa decat cea indicata, nu respecta prevederile documentatiei de atribuire cu privire la modul de prezentare a ofertei etc. **si nu situatiile de nefunctionare a S.E.A.P., adica a sistemului informatic de utilitate publica, accesibil prin internet si utilizat in scopul efectuării de achizitii publice prin mijloace electronice, care nu este in controlul ofertantului si cu privire la care nu se poate prezuma ca isi asuma riscul ofertantului**).

Mai mult, aceste dispozitii legale se coroboreaza cu prevederile Art. 78 si urm. din Legea nr. 99/2016 care in alin. 2 prevede ca orice instrumente utilizate pentru comunicarea prin mijloace electronice (deci inclusiv platforma SEAP) trebuie sa fie disponibile cu caracter general si sa nu limiteze accesul operatorilor economici la procedura de atribuire.

Nu in ultimul rand, va rugam sa observati ca refuzul clar al Autoritatii Contractante (exprimat prin e-mail-ul din data de 19.01.2022 atasat in Anexa 4 la prezenta) de a

face orice verificari sau acte de remediere in situatia care i-a fost adusa la cunostinta de catre subscrisa imprejurarea ca a existat o nefunctionare a SEAP de natura a limita accesul unui operator economic la Procedura incalca in mod flagrant prevederile Art. 1 din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificarile si completarile ulterioare, care prevede expres ca:

“(1) În procesul de realizare a achizițiilor sectoriale orice situație pentru care nu există o reglementare explicită se interpretează prin prisma principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, denumită în continuare Lege.

(2) Pe parcursul aplicării procedurii de atribuire, entitatea contractantă are obligația de a lua toate măsurile necesare pentru a evita apariția unor situații de natură să determine existența unui conflict de interese și/sau împiedicarea, restrângerea sau denaturarea concurenței.

(3) În cazul în care constată apariția unei situații dintre cele prevăzute la alin. (1), entitatea contractantă are obligația de a elimina efectele rezultate dintr-o astfel de împrejurare, adoptând, potrivit competențelor, după caz, măsuri corective de modificare, încetare, revocare sau anulare ale actelor care au afectat aplicarea corectă a procedurii de atribuire sau ale activităților care au legătură cu acestea.

(4) În conformitate cu prevederile art. 2 alin. (2) din Lege, entitatea contractantă este responsabilă pentru modul de realizare a achizițiilor, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile.” (subl. ns.)

In aceste conditii, constatand ca in mod obiectiv încălcări ale prevederilor legale afectează procedura de atribuire, daca ar fi apreciat ca nu este aplicabil remediul prelungirii perioadei de depunere a ofertelor, Autoritatea Contractantă avea obligația de a anula procedura de atribuire a acordului-cadru în cazul prevazut la Art. 225 alin. (1) litera c) din Legea nr. 99/2016:

“Art. 225. - (1) Entitatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire a contractului sectorial/acordului-cadru în următoarele cazuri:

[...]

c) dacă încălcări ale prevederilor legale afectează procedura de atribuire sau dacă este imposibilă încheierea contractului;” (subl. ns.),

coroborat cu dispozițiile alin. (2) al aceluiași articol: *“În sensul dispozițiilor alin. (1) lit. c), prin încălcări ale prevederilor legale se înțelege situația în care, pe parcursul procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, iar entitatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca aceasta să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2)”*

si cu dispozitiile explicite ale Art. 1 din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificarile si completarile ulterioare (citate in paragraful de mai sus).

IN CONCLUZIE, față de toate considerentele de mai sus, vă solicitam respectuos ca prin decizia pe care o veti pronunța să admiteti prezenta contestație și pe cale de consecinta, sa dispuneti anularea Procedurii de atribuire, cu aplicarea dispozitiilor art. 26 alin. (2) litera c) si alin. (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificarile si completarile ulterioare, constatand că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a Procedurii de atribuire, nefiind posibilă remedierea actului atacat pe calea prezentei contestatii, constand in refuzul Autoritatii Contractante de a prelungi perioada de depunere a ofertelor in cadrul Procedurii (refuz care ne-a fost transmis de Autoritatea Contractanta prin e-mail-ul din data de 19.01.2022, atasat in Anexa 4 la prezenta contestatie).

➤ **MIJLOACELE DE PROBĂ PE CARE SE SPRIJINĂ CONTESTAȚIA:**

In sprijnul contestatiei, intelegem sa utilizam proba cu înscrisurile depuse la dosarul cauzei.

Totodata, rugam respectuos Onoratul Consiliu ca, in aplicarea dispozitiilor Art.20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016², sa solicite Autoritatii pentru Digitalizarea Romaniei (A.D.R.) prezentarea unui punct de vedere, documentat cu inregistrarile activitatii de incarcare efectuate de

prin utilizatorul indicat din cadrul echipei noastre si starea de incarcare a platformei SEAP. In acest scop, va rugam sa observati, asa cum am motivat pe larg in cele de mai sus, ca este necesar sa se puna la dispozitie de catre A.D.R. pentru intervalul de timp 14:45-15:00 din data de 18.01.2022, cel putin urmatoarele informatii relevante:

1. Pentru toate echipamentele (servere fizice si virtuale) corespunzatoare platformei SEAP

a) CPU Usage in %

² “Art. 20. - (1) În vederea soluționării contestației, Consiliul are dreptul de a solicita lămuriri părților, de a administra orice mijloace de probă permise de lege și de a solicita orice date și documente, în măsura în care acestea sunt relevante în raport cu obiectul contestației. De asemenea, Consiliul are dreptul de a solicita orice date necesare pentru soluționarea contestației și de la alte persoane fizice sau juridice.”

- b) Memory Usage (RAM) % si Swap Memory Usage %
- c) Swap Memory Usage %
- d) Network trafic %
- 2. Internet Bandwith used % pentru proiectul SEAP
- 3. Timpul de raspuns al tuturor aplicatiilor WEB (respectiv toate logurile de acces cu timpii de raspuns) pentru cererile venite de la adresa IP publica ale OTP: 193.26.7.111.

➤ **MOTIVAREA ÎN DREPT A CONTESTAȚIEI:**

IN DREPT ne intemeiem pe dispozitiile Legii nr. 99/2016, ale H.G. nr. 394/2016 si ale Legii nr. 101/2016, cu modificarile si completarile ulterioare si ale oricaror acte normative mentionate in prezenta.

➤ **Cu privire la depunerea în termen a prezentei contestații:**

Vă rugăm să observați că prezenta contestație este formulată în termen legal, la data de 28.01.2022, in termenul de 10 zile prevazut la art. 8 alin. (1) litera a) din Legea nr. 101/2016, raportat la pragul valoric prevazut la art. 12 alin. (1) litera a) din Legea nr. 99/2016 cu modificarile si completarile ulterioare (avand in vedere ca in aceasta procedura valoarea totala estimata a acordului cadru este 6.891.873,65 LEI fara TVA, adica mai mare decat valoarea pragului prevazut la art. 12 alin. (1) litera a) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare), calculat începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actele autorității contractante considerate nelegale, asa cum sunt indicate si contestate in prezenta.

➤ **Cu privire la indeplinirea de către contestatoare a obligației de a comunica prezenta contestație către Autoritatea Contractantă conform dispozițiilor art. 16 alin.(1) si alin. (5) din Legea nr. 101/2016, cu modificarile si completarile ulterioare:**

Precizăm că am comunicat Autorității Contractante prezenta contestație, în termenul legal, la data de 28.01.2022, atat prin mijloace electronice, respectiv la adresele de e-mail indicate in prezenta procedura: george.mindrila@stbsa.ro; cristina.ivan@stbsa.ro; dicran.costache@stbsa.ro, cat si prin scrisoare recomandata cu confirmare de primire.

➤ **Cu privire la constituirea CAUTIUNII:**

- **Precizam ca am calculat cautiunea ca fiind in quantum de 55.134,96 LEI - reprezentand **2% din suma de 2.756.748 lei** adica din dublul valorii estimate a celui mai mare contract subsecvent ce se intenționează a se atribui în baza acordului-cadru (unde valoarea celui mai mare contract subsecvent in aceasta procedura este**

estimată la 1.378.374 LEI), conform Art. 61¹ alin. (1) lit. b) coroborat cu Art. 61¹ alin. (2) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

- **Facem precizarea ca vom depune dovada constituirii cautiunii (recipisa de consemnare, în original) în termenul de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, prescris conform prevederilor Art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.**

Urmatoarele Anexe fac parte integranta a prezentei contestatii:

1. **Anexa 1** - Anuntul de participare nr. CN1037600/15.12.2021;
2. **Anexa 2** - Fisa de Date a achizitiei;
3. **Anexa 3** – Solicitarea remisa de catre Autoritatea Contractanta, prin e-mail-ul din data de 19.01.2022;
4. **Anexa 4** – Raspunsul Autoritatii Contractante din data de 19.01.2022;
5. **Anexa 5** – DUAЕ completata si depusa in Procedura de
6. **Anexa 6** – DUAЕ completata si depusa in Procedura
7. **Anexa 7** – Lista de documente de ofertare ale in cadrul Procedurii si volumul acestora corespunzator formatului electronic;
8. **Anexa 8** – Adresa 18.01.2022 emisa de si comunicata Autoritatii pentru Digitalizarea Romaniei (A.D.R.) prin e-mailul din data de 18.01.2022;
9. **Anexa 9** – Adresa de raspuns nr. 182/21.01.2022 emisa de Autoritatea pentru Digitalizarea Romaniei (A.D.R.) fata de Adresa noastra
10. **Anexa 10** – Decizia nr. a presedintelui A.D.R.

Cu deosebita consideratie,