



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos 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. ... transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. ... SC ... SRL cu sediul în municipiul ... județul ... înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr. ... având CUI RO ... a contestat documentația de atribuire elaborată în cadrul procedurii de atribuire prin „cerere de oferte” a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Sistem de supraveghere video și de control al accesului în Casa Radio”, cod CPV 35120000-1(Rev.2), organizată de autoritatea contractantă ... cu sediul în municipiul ... și a solicitat suspendarea procedurii de atribuire și obligarea autorității contractante de a lua măsurile necesare pentru a remedia documentația de atribuire în sensul eliminării drept criteriu de calificare/selecție a deținerii certificatului ISO 27001.

În baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE

Admite contestația formulată de SC ... SRL cu sediul în municipiul ... județul ... în contradictoriu cu autoritatea contractantă ... cu sediul în municipiul ...

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei, să elimine din Fișa de date a achiziției cerința menționată la punctul III.2.3.b) - Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului, și anume „Certificat ISO 27001 sau

echivalent", să comunice modificările astfel efectuate tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedura de achiziție publică și să stabilească o nouă dată de depunere a ofertelor.

Dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise anterior.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 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

Prin contestația nr. ... transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. ... SC ... SRL a contestat documentația de atribuire elaborată în cadrul procedurii de atribuire prin „cerere de oferte” a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Sistem de supraveghere video și de control al accesului în Casa Radio”, cod CPV 35120000-1(Rev.2), organizată de autoritatea contractantă ... și a solicitat suspendarea procedurii de atribuire și obligarea autorității contractante de a lua măsurile necesare pentru a remedia documentația de atribuire în sensul eliminării drept criteriu de calificare/selecție a deținerii certificatului ISO 27001.

În cuprinsul contestației, SC ... SRL precizează că instalarea sistemului de supraveghere sau control acces din procedura de achiziție publică în cauză nu depinde de implementarea sau nu a standardului ISO 27001, scopul de a asigura confidențialitatea unor date putându-se atinge prin impunerea anumitor clauze contractuale.

În drept, contestatoarea invocă încălcarea de către autoritatea contractantă a dispozițiilor art. 2 alin. (2) lit. e), art. 176 și art. 179, art. 191 din OUG nr. 34/2006 precum și art. 7 și art. 8 alin. (1) din HG nr. 925/2006.

În dovedirea contestației sale, SC ... SRL a depus, în copie, un set de înscrisuri.

Prin adresa nr. 13999/... înregistrată la Consiliu sub nr. 27282/... autoritatea contractantă a comunicat punctul de vedere referitor la contestație, precum și dosarul achiziției publice.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă arată că documentația de atribuire a fost acceptată de ANRMAP fără ca această instituție să considere criteriul de calificare ca fiind irelevant sau disproporționat.

Având în vedere faptul că în sistemul solicitat de către ... există baze de date cu caracter personal supuse Legii nr. 677/2001 pentru

protecția persoanelor cu privire la prelucrarea datelor cu caracter personal și libera circulație a acestor date, cerința de certificarea ISO/CEI 27001 – Sistem de managementul securității informației, este inclusă în documentația de atribuire în conformitate cu prevederile art. 20 alin. (3) din Legea nr. 677/2001 deoarece această certificare probează că partenerul de afaceri a implementat un proces documentat și monitorizat de protejare a informațiilor proprii și ale beneficiarilor.

În final, autoritatea contractantă arată că oferta poate fi depusă și în asociere, conform dispozițiilor art. 44 din OUG nr. 34/2006, regulile după care se desfășoară procedura de achiziție au fost respectate iar principiile statuate de art. 2 alin. (2) din ordonanță nu au fost încălcate, motiv pentru care solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Prin adresa nr. 819/... înregistrată la Consiliu sub nr. 27357/... contestatoarea a formulat un răspuns la punctul de vedere al autorității contractante arătând că standardul ISO 27001 nu este menționat printre cele de la art. 176 din OUG nr. 34/2006, iar asocierea este un drept și nu o obligație a ofertanților.

De asemenea, contestatoarea arată că dacă autoritatea contractantă este în posesia unor informații are obligația legală de a le clasifica și proteja în conformitate cu Legea nr. 182/2002 pentru a nu ajunge în posesia unor persoane neautorizate.

Din documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Autoritatea contractantă ... a inițiat procedura de atribuire prin „cerere de oferte” a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Sistem de supraveghere video și de control al accesului în Casa Radio”, cod CPV 35120000-1(Rev.2), prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. ... stabilind data limită de depunere a ofertelor la ... (modificată ulterior la data de 27.08.2013 prin anunțul de tip erată nr. 41321/... criteriul de atribuire fiind „prețul cel mai scăzut” și o valoare estimată fără TVA de 540.000 lei.

Cererea contestatoarei de suspendare a procedurii de atribuire a fost soluționată prin decizia nr. ... prin care Consiliul a dispus suspendarea procedurii de atribuire.

În continuare, Consiliul procedează la analiza singurei critici a contestatoarei referitoare la eliminarea cerinței menționată în Fișa de date a achiziției la punctul III.2.3.b) – Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului, și anume „certificat ISO 27001 sau echivalent”, modalitatea de îndeplinire a cerinței fiind următoarea: „Se va prezenta certificatul valabil la data limită de depunere a ofertelor”.

Consiliul reține că standardul internațional ISO 27001: 2006 – *Tehnologia informației. Tehnici de securitate. Sisteme de management al securității informației. Cerințe* a fost elaborat de către ISO și adoptat ca standard român de ASRO cu scopul de a furniza un model pentru stabilirea, implementarea, funcționarea, monitorizarea, revizuirea, întreținerea și îmbunătățirea unui Sistem de Management pentru Securitatea Informațiilor, fiind un standard voluntar și nu obligatoriu.

Rolul implementării unui astfel de sistem este asigurarea unei protecții a informațiilor împotriva nenumăratelor pericole în scopul de a asigura continuarea afacerii, a minimaliza prejudiciile și a maximiza câștigurile privind investițiile și oportunitățile de afaceri.

Dacă un operator economic nu și-a implementat un sistem de management al securității informației nu înseamnă că nu are obligația respectării anumitor clauze de confidențialitate sau anumite dispoziții legale care vizează păstrarea secretului asupra anumitor informații.

În soluționarea acestei critici a contestatoarei au incidentă următoarele dispoziții legale:

- art. 2 alin. (2) lit. e) din OUG nr. 34/2006: „Principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică sunt: [...] proporționalitatea”. Principiul proporționalității este înțeles ca asigurare a corelației dintre necesitatea autorității contractante, obiectul contractului de achiziție publică și cerințele solicitate a fi îndeplinite;

- art. 179 alin. (1) și (2) din OUG nr. 34/2006: „Criteriile de calificare și selecție stabilite de către autoritatea contractantă trebuie să aibă o legătură evidentă cu obiectul contractului ce urmează să fie atribuit. Autoritatea contractantă are obligația de a respecta principiul proporționalității atunci când stabilește criteriile de calificare și selecție, precum și nivelul cerințelor minime pe care ofertanții/candidații trebuie să le îndeplinească”.

- art. 7 din HG nr. 925/2006: „Criteriile de calificare și selecție, astfel cum sunt prevăzute la art. 176 din ordonanța de urgență, au ca scop demonstrarea potențialului tehnic, financiar și organizatoric al fiecărui operator economic participant la procedură, potențial care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia, în cazul în care oferta sa va fi declarată câștigătoare”;

- art. 8 alin. (1) din HG nr. 925/2006: „Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor cerințe minime de calificare, care:

a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;

b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit”.

Luând în considerare aceste dispoziții legale, Consiliul apreciază că cerința în discuție este excesivă, întrucât îndeplinirea prezentului contract la parametri solicitați nu depinde în mod necesar de implementarea sau nu a standardului ISO 27001. Nu se poate afirma că o societate care a mai prestat astfel de servicii dar care nu are implementat standardul impus nu are capacitatea necesară executării contractului.

Raportat la dispozițiile legale enumerate și la cele statuate mai sus, Consiliul apreciază că cerința contestată îngreunează accesul la procedură al tuturor operatorilor economici care au potențialul necesar îndeplinirii contractului în condiții corespunzătoare, dar nu au implementat standardul impus.

Scopul autorității contractante de a asigura păstrarea confidențialității datelor sale poate fi atins și prin alte mijloace (de exemplu, inserarea în contract a anumitor clauze), decât solicitarea ca operatorii economici să aibă implementat un anumit standard.

În acest context, solicitarea autorității de prezentare a certificatului care atestă respectarea standardului privind Sistemul de management al securității informațiilor este excesivă.

Scopul legislației în materie este de a asigura accesul cât mai multor operatori economici la procedurile de atribuire, de promovare a concurenței între aceștia și de garantare a tratamentului egal și nediscriminatoriu.

În plus, potrivit art. 176 din OUG nr. 34/2006 „Autoritatea contractantă are dreptul de a aplica criteriile de calificare și selecție referitoare numai la:

- a) situația personală a candidatului sau ofertantului;
- b) capacitatea de exercitare a activității profesionale;
- c) situația economică și financiară;
- d) capacitatea tehnică și/sau profesională;
- e) standarde de asigurare a calității;

f) standarde de protecție a mediului, în cazurile prevăzute la art. 188 alin. (2) lit. f) și alin. (3) lit. e)”, standardul ISO 27001 neregăsindu-se printre aceste cerințe limitativ prevăzute de lege.

În aceste condiții apărările autorității contractante referitoare la invocarea dispozițiilor art. 20 alin. (3) din *Legea nr. 677/2001 pentru protecția persoanelor cu privire la prelucrarea datelor cu caracter personal și libera circulație a acestor date*, ca temeiul de drept al cerinței contestate nu pot fi reținute de Consiliu întrucât acest text de

lege are aplicare pentru operatorul sistemului și nu pentru cel care îl furnizează și instalează.

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul apreciază ca fiind întemeiată critica analizată și în consecință, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2), (4) și (6) 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 va admite contestația formulată de SC ... SRL și va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să elimine din Fișa de date a achiziției cerința menționată la punctul III.2.3.b) - Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului, și anume „Certificat ISO 27001 sau echivalent”, să comunice modificările astfel efectuate tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedura de achiziție publică și să stabilească o nouă dată de depunere a ofertelor: Totodată Consiliul va dispune continuarea procedurii de achiziție publică, cu respectarea celor decise anterior.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

...

MEMBRU COMPLET

Redactată în 4 exemplare originale, conține 6 pagini.