



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, ..., ..., România, CIF 20329980, CP 030084
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 +4 021 8900745 www.cns.c.ro

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

DECIZIE

Nr. .../.../...

Data: ...

Prin contestația nr. 488/13.03.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 3604/13.03.2015, înaintată de SC ... SRL, cu sediul în ..., ..., județul ..., formulată împotriva documentației de atribuire elaborată de către ..., cu sediul în ..., ..., ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de cerere de oferte organizată în vederea încheierii acordului - cadru de servicii de catalogare/inventariere documente clasificate, s-a solicitat, în principal:

- obligarea autorității contractante la completarea cerințelor prevăzute la pct. III 2.1 lit. B) pct. 3 privind capacitatea de exercitare a activității profesionale;
- obligația autorității contractante la prelungirea termenului de depunere a ofertelor, precum și a termenului de încheiere a contractului.
- în subsidiar, se solicită anularea procedurii pe considerentul existenței unor abateri grave de la prevederile legale în vigoare în materia achizițiilor publice.

De asemenea, s-a solicitat suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației. Prin decizia nr. ...S/.../... din ..., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației, pe care l-a respins, ca rămas fără obiect.

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

DECIDE:

În temeiul 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 ulterioare, Consiliul admite în parte contestația formulată de SC ..., în contradictoriu cu ..., și obligă autoritatea contractantă ca, în termen de cel mult zece zile de la data primirii prezentei decizii, să remedieze documentația de atribuire aferentă procedurii, în sensul decalării termenului de depunere a ofertelor cu o perioadă de timp suficientă (corelată cu prevederile art. 232 lit. a) din HG nr. 958/2002) pentru a permite operatorilor economici interesați să obțină autorizația de securitate industrială. Măsura de remediere va fi adusă la cunoștința operatorilor economici, prin publicarea ei în Sistemul Electronic de Achiziții Publice. Dispune continuarea procedurii de atribuire.

În conformitate cu dispozițiile alin. (5) al art. 278 din OUG nr. 34/2006 respinge ca nefondate celelalte capete de cerere.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006. 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:

Prin contestația nr. 488/13.03.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 3604/13.03.2015, SC ... SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de cerere de oferte indicată mai sus, organizată de ..., critică documentația de atribuire, solicitând, în principal:

- obligarea autorității contractante la completarea cerințelor prevăzute la pct. III 2.1 lit. B) pct. 3, privind capacitatea de exercitare a activității profesionale, ce precizează că, ulterior atribuirii acordului-cadru, ofertantul câștigător are obligația de a informa ORNISS (Oficiul Registrului Național al Informațiilor Secrete de Stat) în vederea inițierii procedurii de obținere a Certificatului de Securitate Industrială, conform art. 212 din HG nr. 585/2002, cu completarea legală prevăzută la art. 213 lit a) din HG nr. 585/2001, respectiv: contractul clasificat va putea fi pus în executare numai în condițiile în care ORNISS a emis certificatul de securitate industrială, cu respectarea termenelor legale pentru emiterea certificatului de securitate industrială.

- obligarea autorității contractante la prelungirea termenelor ce includ: termenul de depunere a ofertelor cu o perioadă suficientă și aliniată normelor impuse de legislație, care să acopere cel puțin perioada indicată de legislația specifică pentru obținerea documentelor indicate la condițiile de participare prevăzute în fișa de date la Cap. III 2.1 lit. B) pct. 2, precum și termenul de încheiere a contractului cu operatorul economic desemnat câștigător, până la obținerea Certificatului de

securitate indicat în fișa de date la Cap. III 2.1 lit. B) pct. 3, termen prevăzut de legislația specifică, întrucât aceste termene sunt imperativ menționate la art. 232 din HG nr. 585/2001, sub imperiul căruia se derulează contractul vizat în procedură, cu încălcarea dispozițiilor art. 71 și 72 din OUG nr. 34/2006, cu modificările ulterioare.

În subsidiar, se solicită anularea procedurii pe considerentul existenței unor abateri grave de la prevederile legale în vigoare în materia achizițiilor publice.

Critica vizează, în esență, faptul că perioada cuprinsă între data publicării anunțului, ..., și data limită de depunere a ofertelor, 20.03.2015, este prea scurtă, raportat la termenul de obținere a înscrisului oficial eliberat de ORNISS, legislația în vigoare prevăzând un termen de eliberare a autorizației de securitate ce excede cu mult termenului indicat în documentația de atribuire.

În concret, termenul limită pentru depunerea ofertelor este stabilit nereal, mult inferior termenului indicat în legislația specifică pentru obținerea înscrisurilor eliberate de ORNISS. În opinia petentei, autoritatea contractantă fie încearcă să restricționeze accesul la achiziție și să favorizeze anumiți operatori economici, fie nu dorește concretizarea raportului juridic, pentru că, în mod cert, niciun operator nu ar putea trece peste termenul legal de emitere a înscrisului și nu ar îndeplini cerința de participare la procedură.

Astfel, oricât de diligent ar fi operatorul economic, Autorizația de securitate, indicată la criteriul de calificare contestat, nu poate fi obținută decât individual, pentru fiecare contract clasificat în parte, așa cum se precizează în art. 206 alin. (2) din HG nr. 585/2001. Același teză o susține și art. 201 alin. (1), în care este precizat, ferm, că, clauzele și procedurile de protecție vor fi stipulate în anexa fiecărui contract clasificat. Cu alte cuvinte, fiecare contract are procedurile de protecție realizate individual, neputând fi extinse la un alt contract, astfel că și autorizațiile de securitate sunt individualizate, de la caz la caz.

În concluzie, nu se poate deține anterior publicării cererii de oferte această autorizație. Doar după ce a fost stabilit contractul vizat, clasificat ca atare și după ce a fost publicată invitația de participare se poate obține, în concret, Autorizația de securitate, nidecum înainte de aceste etape.

Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă nu a respectat obligația prevăzută la art. 71 din OUG nr. 34/2006, de a stabili perioada limită de depunere a ofertelor în funcție de „cerințele specifice, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pregătirea documentelor de calificare care sunt solicitate prin documentația de atribuire”.

În baza art. 72 din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă este obligată să prelungească perioada minimă indicată pentru elaborarea ofertei în cazul prevăzut la lit. c) „*perioada de timp nu este suficientă pentru pregătirea documentelor care sunt solicitate prin documentația de atribuire*”, fiind necesară decalarea termenului de depunere a ofertelor la

echivalentul indicat în actul normativ special (art. 232), așa cum este speța de față.

Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la prelungirea perioadei pentru elaborarea ofertelor cu o perioadă de timp suficientă pentru pregătirea documentelor cerute prin documentația de atribuire, cu respectarea termenelor indicate în legislația specifică - HG nr. 585/2001, având în vedere, în esență:

a) împrejurarea că orice operator economic interesat să depună o ofertă în cadrul procedurii are la dispoziție 10 zile calendaristice în vederea pregătirii ofertei - cele 10 zile calendaristice sunt calculate între momentul publicării invitației de participare (...) și termenul limită stabilit pentru depunerea ofertelor (20.03.2015);

b) legislația în domeniul protecției informațiilor clasificate în România, care prevede un termen de 60 de zile lucrătoare stabilit în vederea emiterii/oținerii unei Autorizații de Securitate Industrială, eliberată de Oficiul Registrului Național al Informațiilor Secrete de Stat, în conformitate cu prevederile art. 206 alin. (1) și art 232 din Standardele Naționale de Protecție a Informațiilor Clasificate în România, aprobate prin HG nr. 585/2001.

Prin adresa nr. 1890/...-.../16.03.2015, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către SC ... SRL, solicitând punctul de vedere cu privire la contestație, precum și copia dosarului achiziției publice.

Autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației cu adresa nr. 10615/25.03.2015, înregistrată la Consiliu cu nr. 4170/25.03.2015, fără a comunica și un punct de vedere cu privire la contestația înaintată de SC ... SRL.

Analizând documentele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

Pentru încheierea acordului-cadru având ca obiect „Servicii de catalogare/inventariere documente clasificate”, ... în calitate de autoritate contractantă a inițiat procedura cerere de oferte, prin publicarea în SEAP a invitației de participare nr. ... din ..., dată la care a postat și documentația de atribuire. Nemulțumită de conținutul documentației de atribuire SC ... SRL a înaintat Consiliului prezenta contestație, solicitând în principal:

1. obligarea autorității contractante la completarea cerințelor prevăzute la pct. III 2.1.lit.b) pct. 3 privind capacitatea de exercitare a activității profesionale, ce precizează că ulterior atribuirii acordului cadru, ofertantul câștigător are obligația de a informa ORNISS (Oficiul Registrului Național al Informațiilor Secrete de Stat) în vederea inițierii procedurii de obținere a certificatului de securitate industrială conform art. 212 din HG nr. 585/2002, cu completarea legală prevăzută la art. 213 lit. a) din HG nr. 585/2002, respectiv: *Contractul clasificat va putea fi pus în executare numai în condițiile în care ORNISS a emis certificatul de securitate industrială, cu respectarea termenelor legale pentru emiterea certificatului de securitate industrială.*

2. obligarea autorității contractante la prelungirea termenelor ce includ:

- termenul de depunere a ofertelor cu o perioadă suficientă și aliniată normelor impuse de legislație, care să acopere cel puțin perioada indicată de legislația specifică pentru obținerea documentelor indicate la condițiile de participare prevăzute în fișa de date la cap. III 2.1 lit. b) pct. 2, precum și,

- termenul de încheiere a contractului cu operatorul economic desemnat câștigător, până la obținerea certificatului de securitate indicat în fișa de date la Cap. III 2.1 lit. b), pct. 3, termen prevăzut de legislația specifică, întrucât aceste termene sunt imperativ menționate la art. 232 din HG nr. 585/2002.

În subsidiar:

- anularea procedurii pe considerentul existenței unor abateri grave de la prevederile legale în vigoare în materia achizițiilor publice.

Criticile contestatoarei privind necesitatea completării cerinței de la punctul 3 al cap. III.2.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale”, cu mențiunea *Contractul clasificat va putea fi pus în executare numai în condițiile în care ORNISS a emis certificatul de securitate industrială, cu respectarea termenelor legale pentru emiterea certificatului de securitate industrială*, sunt considerate de Consiliu nefondate. Prin fișa de date a achiziției, la cap. III.2.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale”, punct 3 autoritatea contractantă a precizat:

3. *Ulterior atribuirii acordului cadru, ofertantul câștigător are obligația de a informa ORNISS în vederea inițierii procedurii de obținere a Certificatului de Securitate Industrială conform art.212 din HG 585/2002.*

În conformitate cu dispozițiile art. 213 din Anexa la HG nr. 985/2002, *Contractul clasificat va putea fi pus în executare numai în condițiile în care:*

a) *ORNISS a emis certificatul de securitate industrială;*

b) *au fost eliberate certificate de securitate sau autorizații de acces pentru persoanele care, în îndeplinirea sarcinilor ce le revin, necesită acces la informații secrete de stat;*

c) *personalul autorizat al contractantului a fost instruit asupra reglementărilor de securitate industrială de către structura/funcționarul de securitate și a semnat fișa individuală de pregătire.*

În același timp, dispozițiile art. 232 din aceeași hotărâre a guvernului prevăd: *Termenele pentru eliberarea autorizației sau certificatului de securitate industrială sunt:*

a) *pentru autorizația de securitate industrială - 60 de zile lucrătoare;*

b) *pentru certificat de securitate industrială de nivel secret - 90 de zile lucrătoare;*

c) *pentru certificat de securitate industrială de nivel strict secret - 120 de zile lucrătoare;*

d) *pentru certificat de securitate industrială de nivel strict secret de importanță deosebită - 180 de zile lucrătoare.*

Totodată, prevederile art. 193 din cap. VII Securitate industrială din Anexa la HG nr. 958/2002 impun: *Prevederile prezentului capitol se vor aplica tuturor persoanelor juridice de drept public sau privat care desfășoară ori solicită să desfășoare activități contractuale ce presupun accesul la informații clasificate.*

În condițiile în care prevederile HG nr. 958/2002 sunt obligatorii atât pentru autoritățile contractante cât și pentru contractanții ce desfășoară activități contractuale ce presupun accesul la informații clasificate, Consiliul consideră că nu este necesar a se completa cerința criticată, fiind suficientă menționarea respectării prevederilor HG nr. 958/2002 (dispozițiile art. 213 fiind exprese în ceea ce privește punerea în executare a contractului).

Pe de altă parte, aceasta este o clauză contractuală și se regăsește în cadrul modelului de acord-cadru anexat documentației de atribuire, la art. 1 punct 1.4, respectiv: Primul contract subsecvent va fi semnat de către ambele părți doar după prezentarea de către promitentul-prestator a certificatului de securitate industrială emis de ORNISS, conform art. 212 din HG nr. 958/2002.

În ceea ce privește a doua critică referitoare la decalarea termenului de depunere a ofertelor cu o perioadă suficientă pentru obținerea autorizației de securitate industrială, Consiliul constată temeinicia acesteia. Dispozițiile art. 71 din OUG nr. 34/2006, prevăd: *Fără a afecta aplicabilitatea prevederilor prezentei ordonanțe de urgență referitoare la perioadele minime care trebuie asigurate între, pe de o parte, data transmiterii spre publicare a anunțurilor de participare sau data transmiterii invitațiilor de participare și, pe de altă parte, data limită pentru depunerea ofertelor/candidaturilor, autoritatea contractantă are obligația de a stabili perioada respectivă în funcție de complexitatea contractului și/sau de cerințele specifice, astfel încât operatorii economici interesați să beneficieze de un interval de timp adecvat și suficient pentru elaborarea ofertelor și pentru pregătirea documentelor de calificare care sunt solicitate prin documentația de atribuire.*

Prin fișa de date a achiziției, cap. cap. III.2.1.b) „Capacitatea de exercitare a activității profesionale”, punct 2, autoritatea contractantă a solicitat:

2. *Autorizație de Securitate Industrială eliberată de Oficiul Registrului Național al Informațiilor Secrete de Stat, în conformitate cu prevederile art. 206 alin. 1 din Standardele naționale de protecție a informațiilor clasificate în România, aprobate prin HG nr. 585/2002 - copie "conform cu originalul", semnată și ștampilată.*

Dispozițiile art. 206 invocat prevăd: (1) *În procesul de negociere a unui contract clasificat pot participa doar reprezentanți autorizați ai obiectivelor industriale care dețin autorizație de securitate industrială eliberată de către ORNISS, care va ține evidența acestora.*

(2) *Autorizațiile de securitate industrială se eliberează pentru fiecare contract clasificat în parte.*

(3) *În cazul în care obiectivul industrial nu deține autorizații de securitate industrială pentru participarea la negocierea aceluși contract, este obligatorie inițierea procedurii de autorizare.*

De asemenea, conform art. 232 din aceeași hotărâre a guvernului prevăd: *Termenele pentru eliberarea autorizației sau certificatului de securitate industrială sunt:*

a) pentru autorizația de securitate industrială - 60 de zile lucrătoare;

În condițiile în care autoritatea contractantă a publicat invitația de participare în SEAP la ... iar termenul limită de depunere a ofertelor a fost stabilit pentru data de 20.03.2015, prin raportare la termenul de 60 de zile lucrătoare stabilit la art. 232 mai sus redat, în mod cert operatorii economici nu pot obține autorizația de securitate industrială. Cum autorizația de securitate industrială se eliberează *pentru fiecare contract clasificat în parte*, operatorii economici nu pot obține această autorizație înainte de demararea procedurii de atribuire de către autoritatea contractantă.

În acest context, în conformitate cu prevederile art. 72 alin. (1) lit. c) din OUG nr. 34/2006, autoritatea contractantă are obligația de a decala termenul de depunere a ofertelor cu o perioadă de timp suficientă (corelată cu prevederile art. 232 lit. a) din HG nr. 958/2002) pentru a permite operatorilor economici interesați să obțină autorizația de securitate industrială.

În aceste condiții, în conformitate cu prevederile 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 ulterioare, Consiliul admite în parte contestația SC ... SRL urmând a se dispune continuarea procedurii de atribuire după remedierea documentației de atribuire în sensul decalării termenului de depunere a ofertelor cu o perioadă de timp suficientă (corelată cu prevederile art. 232 lit. a) din HG nr. 958/2002) pentru a permite operatorilor economici interesați să obțină autorizația de securitate industrială. Actul de remediere a documentației va fi postat de autoritate în SEAP, pentru a fi adus la cunoștința operatorilor economici interesați.

În conformitate cu dispozițiile alin. (5) al art. 278 din OUG nr. 34/2006 respinge ca nefondate celelalte capete de cerere din contestație.

Redactată în 4 exemplare, conține 7 pagini.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU,

...

...

MEMBRU,