

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 946/03.06.2024, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 34654/04.06.2024, depusă de ... SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată legal prin administrator ... și convențional prin SCPA ..., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., privind procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119-„Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme”, Componenta C7 - Transformare digitală*, cod CPV 72212900-8 Diverse servicii de dezvoltare de software și sisteme informatice (Rev.2), de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

1. anularea raportului procedurii nr. 531/119/20.5.2024, a comunicărilor privind rezultatul procedurii și a tuturor actelor anterioare și subsecvente ce au stat la baza declarării drept admisibilă și câștigătoare ofertei ... COM SRL cu consecința obligării autorității contractante la reevaluarea acesteia;
2. obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr. 36956/12.06.2024, depusă de ... COM SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ..., având CUI .., reprezentată prin Alexandru ..., se solicită:

- admiterea în principiu a cererii de intervenție voluntară, astfel cum aceasta a fost formulată, fiind întrunite condițiile privind termenul de transmitere a acesteia, precum și justificarea interesului său în prezentul demers, iar pe fondul cauzei,

- respingerea contestației formulate de asocierea dintre ... (lider) și ... (asociat), ... Romania (subcontractant / terț susținător al asocierii) ca fiind nefondată,

- menținerea ca legale și temeinice a adreselor de comunicare a rezultatului procedurii și a tuturor actelor întocmite de autoritatea contractantă în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată pentru atribuirea contractului având ca obiect „Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119- "Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme", Componenta C7 - Transformare digitală",

- obligarea contestatorului la plata cheltuielilor de judecată.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR, asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ... SRL SRL critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea consideră că, raportat la complexitatea contractului, în mod netemeinic și nelegal autoritatea contractantă a considerat că ofertantul declarat câștigător poate executa contractul la valoarea de 4.350.120,00 lei.

Oferta acestuia se impunea a fi respinsă în temeiul art. 137 alin. (3) lit. g), propunerea financiară având un preț total și costuri - raportate la componentele acestuia - neobișnuit de scăzute în raport cu serviciile ce fac obiectul contractului, astfel încât nu se poate asigura îndeplinirea contractului la parametri cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini.

De asemenea, în mod neîntemeiat a apreciat autoritatea contractantă faptul că oferta ar fi conformă cu cerințele caietului de sarcini și că propunerea financiară ar fi fost corelată cu elementele propunerii tehnice.

Contestatoarea arată că, la data de 03.06.2024, s-a prezentat la sediul autorității contractante în vederea studierii documentelor aferente dosarului achiziției, în temeiul dispozițiilor art. 219 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Autoritatea a refuzat, în mod nejustificat, să îi pună la dispoziție nu numai oferta operatorului economic declarat câștigător, ci și răspunsurile

la solicitările de clarificări și partea din procesele verbale intermediare și finale de evaluare tehnică și financiară referitoare la oferta acestuia.

I-au fost puse la dispoziție doar documentele menționate în procesul verbal încheiat cu ocazia studierii dosarului, iar referitor la procesul verbal de evaluare tehnică, doar partea tipizată care nu cuprindea însă nicio mențiune cu privire la modul de evaluare propriu-zis a ofertelor, astfel încât să poată verifica corectitudinea acesteia raportat la cerințele documentației de atribuire.

Această conduită este contrară jurisprudenței Curții de Justiție a Uniunii Europene și a Directivei 2014/24/UE.

Totodată, invocă art. 57 și art. 217 alin. 6 din Legea nr. 98/2016

Solicită Consiliului să procedeze la reanalizarea caracterului confidențial al documentelor aferente dosarului achiziției și punerea, în integralitate, la dispoziție, în temeiul art. 19 alin. (1) din Legea 101/2016, a proceselor verbale intermediare și finale de evaluare tehnică și financiară precum și a oricăror altor documente în raport cu care nu se justifică caracterul confidențial.

Referitor la neconformitatea ofertei ... COM SRL:

A. Nelegalitatea modalității de evaluare a caracterului neobișnuit de scăzut al prețului ofertat

Consideră că, în mod netemeinic și nelegal, a apreciat autoritatea contractantă că operatorul economic poate executa contractul la nivelul calitativ și cantitativ solicitat prin documentația de atribuire, la prețul derizoriu de 4.350.120,00 lei.

În susținere, invocă art. 166 din HG nr. 395/2016 și art. 210 alin. (1) și (3) din Legea 98/2016.

Autoritatea a solicitat ofertantului clarificări, însă evaluarea răspunsului s-a realizat în mod superficial, fără ca autoritatea să se asigure de faptul că în cadrul ofertei financiare au fost incluse toate costurile necesare executării contractului și că obligațiile contractuale pot fi executate la prețurile oferite.

Simpla furnizare a unor informații din care să rezulte modul de fundamentare a prețului nu este suficientă pentru ca o ofertă să nu fie considerată neobișnuit de scăzută, ci autoritatea contractantă are obligația de a verifica dacă fiecare din elementele ce alcătuiesc prețul final este rezultatul liberei concurențe și permite executarea în mod corespunzător din punct de vedere calitativ a contractului.

În acest sens, invocă jurisprudența CJUE, Hotărârea din 28 ianuarie 2016, Agriconsulting Europe SA împotriva Comisiei Europene pronunțată în Cauza T-570/13, EU:T:2016:40.

De asemenea, invocă jurisprudența din cauzele conexe C-285/99 și C-286/99 și Hotărârea din 27 noiembrie 2001, Lombardini și Mantovani, C-285/99 și C-286/99.

Din analiza documentelor puse la dispoziției rezultă faptul că oferta operatorului economic a fost întocmită cu neluarea în considerare a două

componente esențiale solicitate prin documentația de atribuire și care sunt extrem de costisitoare:

- Modulul laborator - integrarea cu soluții de instruire de tip laborator interactiv

- Componenta de microcertificare

Având în vedere acestea, apreciază că autoritatea nu a evaluat în mod concret în ce măsură prețul ofertat este unul serios, în ce măsură în acesta au fost incluse toate costurile necesare executării contractului și în ce măsură acesta poate fi real executat la nivelul calitativ solicitat la valoarea ofertată.

Raportat la aceste considerente, susține că se impune respingerea ca neconformă a ofertei ... COM SRL prin raportare la prevederile art. 137 alin. (3) lit. g) din HG nr. 395/2016.

B. Operatorul nu a inclus în propunerea financiară costul licențelor

În etapa de evaluare a ofertelor, autoritatea a solicitat operatorului economic clarificări cu privire la formularul FIA linia de cheltuieli licențe din coloana servicii/produse solicitate, în sensul de a preciza de ce aceasta linie nu are asociată nicio valoare având în vedere componentele tehnice (platformă e learning, video conferință etc) din oferta tehnică depusă.

După cum rezultă explicit, cu toate că ofertantul câștigător nu a inclus în formularul propunerii financiare costurile licențelor oferite în cadrul propunerii tehnice, fapt ce impunea respingere ofertei ca neconformă, autoritatea a declarat în mod nelegal oferta drept admisibilă.

Raportat la aceste considerente, solicită să se constate că se impune respingerea ca neconformă a ofertei ... COM SRL prin raportare la prevederile art. 137 alin. (3) lit. d) din HG nr. 395/2016.

C. Oferta ... nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini

Prin caietul de sarcini, secțiunea 9.2, autoritatea a solicitat integrarea platformei de e-learning cu platformele de tip laborator ale furnizorilor de formare.

Operatorul economic nu a demonstrat îndeplinirea cerinței, pretinzând că modul de realizare a cerinței *se va vedea în faza de analiza care vor fi cerințele specifice ale furnizorilor.*

Raportat la cerințele exprese ale documentației, din răspunsul furnizat rezultă că operatorul nu a respectat cerințele minime din cadrul caietului de sarcini, acesta alegând ca modul de realizare a cerinței abia în faza de analiza.

Raportat la aceste considerente, consideră că se impune respingerea ca neconformă a ofertei ... COM SRL prin raportare la prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

Având în vedere toate acestea, solicită Consiliului să constate nelegalitatea și netemeinicia deciziei autorității contractante de a declara

drept admisibilă și câștigătoare oferta ... COM SRL cu consecința admiterii contestației și a obligării autorității contractante la reevaluarea acesteia.

Prin adresa nr. ... 563/06.06.2024, înregistrată la Consiliu cu nr. 35544/07.06.2024, autoritatea contractantă formulează punct de vedere prin care solicită respingerea în integralitate a contestației formulată de operatorul economic ... SRL ca nefondată.

1. Cu privire la primul capăt de cerere, privind limitarea accesului la documentele aferente dosarului achiziției:

Ofertantul ... SRL a depus, spre a justifica confidențialitatea documentelor, o simplă declarație de confidențialitate, iar ofertantul declarat câștigător, ... COM SRL a demonstrat, prin justificări și argumentări temeinice și plauzibile, motivele declarării confidențialității ofertei tehnice, respectiv ofertei financiare.

Subliniază că motivarea caracterului confidențial al informațiilor/elementelor din cadrul propunerii tehnice și propunerii financiare și/sau fundamentărilor/justificărilor de preț/cost declarate, nu implică doar o simplă declarație dată în acest sens, ci și o argumentare temeinică și plauzibilă, conform prevederilor art. 57 din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 123 alin. (1) din Anexa la HG nr. 395/2016, prin prezentarea motivelor concrete, în temeiul cărora ofertantul dorește să păstreze confidențiale unele informații/elemente din cadrul propunerii tehnice și din propunerea financiară, prin raportare la domeniul de activitate al acestuia, cu atât mai mult cu cât respectivele informații/elemente declarate confidențiale pot viza date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau date protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Oferta ... COM SRL nu este confidențială în integralitate, ci anumite elemente care o compun se află sub regimul confidențialității.

În concluzie, consideră că autoritatea contractantă, în mod corect și legal a limitat accesul la documentele declarate confidențiale. Solicită respingerea acestei solicitări.

2. În ceea ce privește critica referitoare la neconformitatea ofertei ... COM SRL, consideră că în mod corect și legal a admis oferta ... COM SRL, pentru considerentele ce vor fi precizate mai jos:

A. Față de invocarea nelegalității modalității de evaluare a caracterului neobișnuit de scăzut al prețului ofertat, în mod temeinic și legal a considerat ca ofertantul declarat câștigător poate executa contractul la valoarea ofertată.

Având în vedere încadrarea prețului ofertei depuse de ... COM SRL sub pragul prevăzut de art. 136 alin. (4) din Norme, autoritatea contractantă afirmă că a aplicat întocmai prevederile imperative cuprinse la art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016.

Prin adresa nr. 498/119/16.04.2024, a transmis ofertantului ... COM SRL o solicitare de clarificări cu privire la modul de formare a

prețului pentru fiecare componentă a ofertei financiare, prin prezentarea documentelor de fundamentare al prețului.

Analizând răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 502/119/18.04.2024, autoritatea contractantă susține că a constatat că ofertantul ... COM SRL a justificat temeinic elementele componente ale prețului final, drept pentru care oferta a fost declarată admisibilă.

Pentru un calcul al costurilor totale la nivel de proiect, ... COM SRL și-a definit costurile în raport cu elementele componente care au stat la baza constituirii ofertei financiare, respectiv costurile aferente salariilor resurselor umane care vor efectua serviciile cuprinse în proiect, costurile pentru abonamentul de servicii cloud - prin intermediul partenerului - furnizor de servicii de cloud, costurile pentru achiziționarea echipamentelor (stații de lucru cu monitoare și periferice), costurile pentru pregătirea ofertei și marja de profit ..., toate acestea fiind fundamentate și detaliate.

Sub aspectul conținutului concret al solicitării de clarificare și ca urmare a evaluării răspunsurilor la solicitările de clarificări precum și a analizei prețurilor defalcate depuse de ofertantul ... COM SRL, autoritatea contractantă arată că a analizat clarificările/justificările referitoare la prețuri unitare, tarifele sau costurile prezentate de ofertant, precum și consumurile de resurse estimate de ofertant în alcătuirea prețului, concluzionând că oferta nu prezintă prețuri care să nu poată fi susținute de explicații pertinente privind modul de formare a acestora.

Mai mult, autoritatea contractantă a evaluat și a constatat că elementele propunerii financiare au fost corelate cu elementele propunerii tehnice, motiv pentru care oferta ... COM SRL nu se încadrează în niciuna din dispozițiile art. 210 alin. (3)-(5) din Legea nr. 98/2016 și a fost considerată admisibilă, conform prevederilor art. 137 alin. (4) din HG nr. 395/2016.

În ceea ce privește invocarea caracterului neconform al ofertei, precizează că neconformitatea trebuie să derive din orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privința documentelor ofertei, în raport cu caietul de sarcini ori prevederile legislației în vigoare, inclusiv în cazul lipsei unui document aferent propunerii financiare/tehnice și/sau completarea greșită a unui document ori neprezentarea acestuia conținând cel puțin informațiile solicitate.

Oferta ... COM SRL este fundamentată din punct de vedere financiar, satisface cerințelor din caietul de sarcini și nu se încadrează în niciuna din situațiile limitativ prevăzute de Norme pentru a putea fi declarată ca fiind neconformă.

Referitor la acest capăt de cerere din contestația formulată de ... SRL, consideră că, pe baza răspunsului la solicitările de clarificări, în mod corect și legal a decis că oferta ... COM SRL îndeplinește cerințele de calificare.

Referitor la afirmația contestatoarei cu privire la faptul că oferta ofertantului ... COM SRL a fost întocmită cu neluarea în considerare a două componente esențiale solicitate prin documentația de atribuire și care sunt extrem de costisitoare, respectiv:

- Modulul laborator-integrarea cu soluții de instruire de tip laborator interactiv
 - Componenta de microcertificare
- achiziția învederează că ofertantul ... COM SRL a răspuns detaliat.

B. În legătură cu contestarea neinclunderii costurilor licențelor în propunerea financiară a ... COM SRL, achiziția arată că, analizând răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 498/16.04.2024, autoritatea contractantă reține că ofertantul ... COM SRL nu a asociat nicio valoare pe linia de cheltuieli "licențe", întrucât toate costurile aferente componentelor tehnice constau în soluții tehnice open source sau care nu presupun pentru autoritatea contractantă costuri suplimentare față de cele estimate în linia de servicii de dezvoltare.

Astfel, soluția tehnică propusă include dezvoltare software în funcție de nevoile identificate, precum și mai multe platforme open-source, soluții sau servicii pe care echipa de dezvoltare le va gestiona pe parcursul proiectului, iar acestea nu presupun un cost suplimentar pentru autoritatea contractantă.

Totodată, precizează că ..., prin răspunsul la solicitarea de clarificări, a fundamentat toate costurile care compun oferta financiară, aceasta fiind considerată admisibilă de către autoritatea contractantă, în mod legal.

C. În ceea ce privește contestarea faptului că oferta ... COM SRL nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, autoritatea contractantă precizează că societatea contestatoarea abordează într-o manieră pur speculativă și eronată răspunsul autorității contractante furnizat în faza premergătoare depunerii ofertelor.

În concluzie, solicită Consiliului să respingă în totalitate contestația formulată, ca fiind nefondată.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr. 36956/12.06.2024, ... COM SRL solicită:

- admiterea în principiu a cererii de intervenție voluntară, astfel cum aceasta a fost formulată, fiind întrunite condițiile privind termenul de transmitere a acesteia, precum și justificarea interesului său în prezentul demers, iar pe fondul cauzei,

- respingerea contestației formulate de asocieria dintre ... (lider) și ... (asociat), ... Romania (subcontractant / terț susținător al asocierii) ca fiind nefondată,

- menținerea ca legale și temeinice a adreselor de comunicare a rezultatului procedurii și a tuturor actelor întocmite de autoritatea contractantă în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată pentru

atribuirea contractului având ca obiect „Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119- "Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme", Componenta C7 - Transformare digitală",

- obligarea contestatorului la plata cheltuielilor de judecată.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise, pe suport electronic, prin adresa nr. 538/SAP/13.06.2024, înregistrată la Consiliu cu nr. 37260/13.06.2024.

Prin adresa nr. 39709/1903/C9/25.06.2024, Consiliul a solicitat autorității contractante să retransmită dosarul achiziției publice, cu evidențierea separată a informațiilor confidențiale, clasificate sau care sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Autoritatea contractantă a retransmis dosarul achiziției publice, conform solicitării Consiliului, prin adresa nr. 664/SAP/01.07.2024, înregistrat la Consiliu cu nr. 40985/01.07.2024.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 42172/04.07.2024, ulterior studierii dosarului achiziției publice, contestatoarea a transmis *Concluzii scrise nr. 1152/03.07.2024*, prin care reiterează solicitările din cuprinsul contestației sale, răspunzând punctual la apărările autorității contractante din punctul său de vedere.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

... a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119- "Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme", Componenta C7 - Transformare digitală*, cod CPV 72212900-8 Diverse servicii de dezvoltare de software și sisteme informatice (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN.../04.11.2023, data limită de depunere a ofertelor fiind stabilită pentru 27.12.2023, ora 15:00. Valoarea estimată a contractului este 6.563.764,00 lei, fără TVA.

Nemulțumită de rezultatul procedurii de atribuire, ... SRL a înaintat contestația înregistrată la Consiliu cu nr. 34654/04.06.2024, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 131.275,28 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisei de consemnare nr. 210286301/1, eliberată de CEC Bank – Sucursala Piața Alba Iulia, la data de 05.06.2024.

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de ... COM SRL, Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenientă, interesul acesteia este evident în condițiile în

care oferta sa este declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire, conform *Raportului procedurii nr. 531/I19/20.05.2024*, motiv pentru care, în conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de ... COM SRL și o califică drept accesorie, întrucât vizează menținerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează că „Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010 privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației”, Consiliul constată că cererea de intervenție este formulată în termenul legal, în data de 12.06.2024, contestația fiind publicată pe site-ul achizitoarei în data de 04.06.2024.

În conformitate cu prevederile art. 67 din Codul de procedură civilă, coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va analiza cererea de intervenție a ... COM SRL, împreună cu contestația formulată de ... SRL.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației ... SRL, Consiliul determină că acestea vizează aspecte legate de modalitate de evaluare a ofertei declarată câștigătoare, cea depusă de ... COM SRL, evaluare pe care o apreciază ca fiind netemeinică.

Consiliul va analiza preliminar, aspectele legate de asigurarea accesului la dosarul achiziției fiind formulate critici de către contestatoarea ... SRL.

Autoarea contestației precizează următoarele:

- la data de 03.06.2024 subscrisa s-a prezenta la sediul autorității contractante în vederea studierii documentelor aferente dosarului achiziției, în temeiul dispozițiilor art. 219 alin. (6) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice;

- după cum rezultă din analiza Procesului verbal nr. 13/03.06.2024, prevalându-se de un pretins caracter confidențial, Autoritatea a refuzat, în mod nejustificat, să pună la dispoziția subscrisei nu numai oferta operatorului economic declarat câștigător, ci și răspunsurile la solicitările de clarificări și partea din procesele verbale intermediare și finale de evaluare tehnică și financiară referitoare la oferta acestuia;

- subscrisei i-au fost puse la dispoziție doar documentele menționate în procesul verbal încheiat cu ocazia studierii dosarului, iar referitor la procesul verbal de evaluare tehnică, doar partea tipizată care nu cuprindea însă nicio mențiune cu privire la modul de evaluare propriu-zis a ofertei or, astfel încât să putem verifica corectitudinea acesteia raportat cerințele documentației de atribuire.

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că autoritatea contractanta a refuzat să pună la dispoziția contestatoarei, nu numai oferta tehnică a operatorului economic declarat câștigătoare, ci

inclusiv actele emise de ea însăși în exercitarea atribuțiilor de evaluare a ofertelor, respectiv: anexele la procesul verbal de evaluare tehnică care cuprindeau modalitatea de evaluare a oferte lor și procesele verbale intermediare și finale de evaluare financiară.

Având în vedere toate acestea, rugăm Onoratul Consiliu să procedeze la reanalizarea caracterului confidențial al documentelor aferente dosarului achiziției și punerea, în integralitate, la dispoziție subscrisei, în temeiul art. 19 alin. (1) din Legea 101/2016, a proceselor verbale intermediare și finale de evaluare tehnică și financiară precum și a oricăror altor documente în raport cu care nu se justifică caracterul confidențial.

Subliniem faptul că, deși în cuprinsul Procesului verbal se menționează faptul că vor fi transmise subscrisei în regim de urgență documentele anume indicate în cuprinsul acestuia, până la momentul transmiterii prezentei contestații, autoritatea nu a procedat la comunicarea acestora.

Referitor la accesul la dosarul cauzei, Consiliul a luat în considerare prevederile art. 19 din Legea nr. 101/2016, conform căroră: Art. 19. - (1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010, republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiționat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

(3) În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți.

Potrivit art. 57 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

„(1) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(2) Dispozițiile alin. (1) nu afectează obligațiile autorității contractante prevăzute la art. 145 și 215 în legătură cu transmiterea spre publicare a anunțului de atribuire și, respectiv, comunicarea rezultatului procedurii de atribuire către candidați/ofertanți.

(3) Autoritatea contractantă poate impune operatorilor economici anumite cerințe în vederea protejării caracterului confidențial al informațiilor pe care aceasta le pune la dispoziție pe durata întregii proceduri de atribuire.

(4) Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau

comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1)."

La art. 217 din Legea nr. 98/2016 legiuitorul a prevăzut următoarele:

„Art. 217:

(1) Autoritatea contractantă are obligația de a întocmi dosarul achiziției publice pentru fiecare contract de achiziție publică/acord-cadru încheiat, respectiv pentru fiecare sistem dinamic de achiziții lansat.

(2) Dosarul achiziției publice se păstrează de către autoritatea contractantă atât timp cât contractul de achiziție publică/acordul-cadru produce efecte juridice, dar nu mai puțin de 5 ani de la data încetării contractului respectiv.

(3) În cazul anulării procedurii de atribuire, dosarul se păstrează cel puțin 5 ani de la data anulării respectivei proceduri.

(4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

(7) Conținutul dosarului achiziției publice se stabilește prin normele metodologice de aplicare a prezentei legi."

Iar dispozițiile art. 123 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 prevăd următoarele: „(1) Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile."

Potrivit *Raportului procedurii nr. 531/I19/20.05.2024*, se rețin precizările din cadrul secțiunii 2.4.8. *Informații din cadrul ofertelor declarate declarate de ofertanți ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală (în sensul prevederilor legislației în domeniul achizițiilor publice/sectoriale)* privind documentele declarate confidențiale de ofertanți, respectiv:

Ofertanții au declarat în mod justificat că următoarele informații din ofertele prezentate trebuie tratate ca fiind confidențiale/clasificate/protejate de un drept de proprietate intelectuală:

Ofertantul Asocierea dintre ... (Lider, si ... (Asociat, cu ... Romania (Subcontractant / Tert sustinator al asocierii) în cadrul propunerii tehnice, prezintă o „Declarație cuprinzand informatiile considerate confidentiale" în cuprinsul căreia precizează că pentru a nu îi fi prejudiciate interesele legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de proprietate

intelectuală, următoarele părți/informații din Propunerea Tehnică și din Propunerea Financiară depuse în cadrul procedurii de atribuire a acordului cadru au caracter confidențial, precizând în acest sens prevederile legale care reglementează regimul informațiilor confidențiale referitoare la secretul comercial și la proprietatea intelectuală:

1. Matricea de conformitate
2. Propunerea generală de arhitectura
3. Lista de experți

Ofertantul ... COM SRL, în cadrul propunerii tehnice, prezintă o Declarație privind partea/părțile din propunerea tehnică și financiară care au caracter confidențial. În cuprinsul declarației precizează părțile/informațiile din propunerea tehnică și financiară:

(...)

Se poate așadar observa că autoarea contestației ... SRL, cât și ofertanta declarată câștigătoare ... COM SRL și-au declarat confidențiale informații din cuprinsul propunerii tehnice și financiare, astfel cum sunt precizate în cadrul declarațiilor confidențiale depuse la dosarul cauzei.

Verificând declarațiile de confidențialitate depuse de societatea contestatoare și ofertanta declarată câștigătoare, Consiliul redă conținutul acestora:

- ... SRL:

DECLARAȚIE CUPRINZÂND INFORMAȚIILE CONSIDERATE CONFIDENȚIALE

Subsemnatul, Bologa Răzvan, reprezentant legal al operatorului economic ... S.R.L., (...) declar pe propria răspundere că pentru achiziția Serviciilor dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119- "Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme", Componenta C7 - Transformare digitală Număr de referință:42283735/I/2023 **următoarele informații cuprinse în propunerea tehnică/propunerea financiară sunt confidențiale:**

- **matricea de conformitate**
- **propunerea generală de arhitectura**
- **lista de experți**

Motivez cele susținute mai sus, după cum urmează:

Divulgarea informațiilor din cadrul propunerii tehnice și financiare către terți, ar fi de natură să ne prejudicieze, prin aflarea de către aceștia a descrierii soluției tehnice propuse, a arhitecturii tehnice și funcționale, a modalității tehnice efective de realizare a cerințelor tehnice, toate aceste informații fiind informații cu caracter comercial confidențial, implicit protejate de un drept de proprietate intelectuală.

Data: 21.12.2023

- ... COM SRL:

DECLARAȚIE

privind partea/ părțile din propunerea tehnică și financiară care au caracter confidențial

Titlul contractului: Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri”

Alexandru Cătălin Lapusan, (...) în calitate de reprezentant legal al ... COM SRL, având calitatea de ofertant unic, precizez că următoarele părți/informații din propunerea tehnică și din propunerea financiară:

a. Oferta tehnică:

- **arhitectura soluției oferite;**
- **denumirea și caracteristicile tehnice și funcționale ale produselor și soluțiilor ce sunt incluse în arhitectura soluției;**
- **metodologia de proiect avută în vedere pentru realizarea soluției tehnice oferite;**
- **datele cu caracter personal menționate în cadrul ofertei tehnice în ceea ce privește documentele experților nominalizați.**

b. Oferta financiară:

- **toate elementele de pret și modalitatea de constituire a prețului ofertei, mai puțin valoarea totală a ofertei;**
- **datele cu caracter personal ce se regăsesc în cadrul ofertei financiare. au caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele noastre legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de proprietate intelectuală, având în vedere:**

1. Obligațiile Autorității contractante prevăzute în cadrul art. 57 alin. (1) și (4) din Legea 98/2016: "(1) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. (4) Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).

2. Art. 123, alin. (1) din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile.”

3. Art. 217, alin (5) din Legea 98/2016 "Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, potrivit legii."

4. Art. 217, alin. (6) din Legea 98/2016, cu modificări și completări "Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale".

5. Art. 19, alin. (1) din Legea 101/2016 " La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010, republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală. Caracterul confidențial trebuie demonstrat prin orice mijloace de probă."

6. Art. 19, alin. (3) din Legea 101/2016 "În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți."

De asemenea, în virtutea art. 123, alin. (1) din Normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016, precizăm ca motivele pentru care părțile/informațiile mai sus menționate din propunerea tehnică și din propunerea financiară sunt confidențiale sunt următoarele:

Motivele pentru care părțile/informațiile mai sus menționate din Propunerea tehnică sau din Propunerea financiară sunt confidențiale

1. Conform Art. 1 ind. 1 lit. b) din Legea nr. 11/1991, constituie secret comercial informația care, în totalitate sau în conexarea exactă a elementelor acesteia, nu este în general cunoscută sau nu este ușor accesibilă persoanelor din mediul care se ocupă în mod obișnuit cu acest gen de informație și care dobândește o valoare comercială prin faptul că este secretă, iar deținătorul a luat măsuri rezonabile, ținând seama de circumstanțe, pentru a fi menținută în regim de secret;

2. În acest sens, vă rugăm să observați faptul că atât în propunerea tehnică, cât și în propunerea financiară sunt cuprinse informații ce rezultă din cadrul experienței pe care o deținem în domeniul de activitate, respectiv a instrucțiunilor și normelor proprii de prestare a serviciilor, a dotării specifice cu personal și performanțele echipamentelor de care dispunem, astfel încât se impune protejarea confidențialității acestor informații.

4. De asemenea, informațiile cuprinse atât în propunerea tehnică, cât și în propunerea financiară se referă la costuri, consumuri de resurse, metodologii de implementare și de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini care rezultă din expertiză și experiența acumulată, acestea reprezentând produsul ... COM SRL, și nu sunt disponibile terților.

5. Totodată, informațiile referitoare la costurile și la prețurile pe care le practica ... COM SRL constituie, în mod evident, secrete comerciale, iar divulgarea respectivelor informații este de natură să aducă o atingere esențială intereselor comerciale prezente ale acestora din urmă.

6. Documentele ce fac parte din propunerea tehnică, propunerea financiară, datele cu caracter personal ale persoanelor implicate în procedura, toate clarificările și documentele depuse ulterior deschiderii ofertei cu privire la propunerea tehnică și financiară, conțin metodologii proprii ale ... COM SRL, fiind editate în special pentru activitățile ce urmează să fie realizate în beneficiul autorității contractante.

7. Modalitatea de structurare a ofertei precum și raporturile cu furnizorii aleși, prețurile oferite, modalitatea de contractare reprezintă chestiuni confidențiale care pot oferi indicii semnificative competitorilor cu privire la modalitatea de construire a ofertei și pot oferi avantaje neconcurențiale acestora în situația în care le sunt puse la dispoziție. Pentru formarea prețurilor oferite a utilizat toate avantajele tehnico-comerciale pe care le deține cu furnizorii ... COM SRL pentru produse specifice ce vor fi utilizate la realizarea activităților corespunzătoare contractului de achiziție publică, precum și de costurile interne pe care ... COM SRL le susține pentru prestarea acestor activități.

8. În toate cazurile, aceste informații reprezintă secrete comerciale care nu sunt destinate nici publicității și nici tertelor persoane.

9. Dacă s-ar permite accesul la documentele și informațiile declarate confidențiale s-ar încălca prevederile art. 1 din Legea nr. 11/1991, cu modificările și completările aduse prin Legea nr. 298/2001, respectiv comerțanții (operatorii economici indiferent de obiectul de activitate) sunt obligați să își exercite activitatea cu bună credință, potrivit uzanțelor cinstite, cu respectarea intereselor consumatorilor și a cerințelor concurenței loiale, iar simpla introducere a unei cai de atac ar da acces la informații care ar putea fi utilizate pentru a denatura concurența sau pentru a aduce atingere intereselor legitime ale operatorilor economici care au participat la procedura de atribuire în discuție.

10. O astfel de posibilitate ar putea chiar stimula operatorii economici să introducă acțiuni doar în simplul scop de a obține acces la secretele comerciale ale concurenților lor.

Conform art. 57 alin. (1) din Legea 98/2016, anexăm acestui formular dovada/documentele care conferă caracterul de confidențialitate ale ofertei: A se vedea explicațiile prezentate în tabelul de mai sus.

Data completării: 20.12.2023.

Se vor reține și precizările autorității contractante în favoarea nepunerii la dispoziția contestatoarei a documentelor declarate confidențiale potrivit cărora:

Vă rugăm să observați faptul că, la dosarul achiziției, în timp ce ofertantul ... SRL a depus, spre a justifica confidențialitatea documentelor, o simplă declarație de confidențialitate, ofertantul declarat câștigător - ... COM SRL a demonstrat, prin justificări și argumentări temeinice și plauzibile, motivele declarării confidențialității ofertei tehnice, respectiv ofertei financiare. În aceste condiții, nu putem vorbi de rea-credință din partea autorității contractante de a limita accesul contestatorului la documentele solicitate de acesta.

(....)

Învedereăm onorabilului Consiliu faptul că, Declarația de confidențialitate a ofertantului ... COM SRL, respectă prevederile legale incidente, fiind argumentată temeinic și plauzibil.

(...)

(...) oferta ... COM SRL NU ESTE CONFIDENȚIALĂ ÎN INTEGRALITATE, ci anumite elemente care o compun se află sub regimul confidențialității.

În acest sens, învedereăm onorabilului Consiliu faptul că ofertantul câștigător - ... COM SRL și-a îndeplinit această obligație, justificând temeinic care elemente ale propunerii tehnice și propunerii financiare se află sub regimul confidențialității

În concluzie, referitor la acest capăt de cerere din contestația formulată de ... SRL, considerăm că autoritatea contractantă, în mod corect și legal a limitat accesul la documentele declarate confidențiale. Pentru considerentele expuse mai sus, vă rugăm să respingeți această solicitare.

Din înscrisurile existente la dosarul cauzei, Consiliul reține că autoritatea contractantă a permis accesul contestatoarei punând la dispoziție următoarele înscrisuri, astfel cum sunt consemnate în cadrul *Procesului-verbal nr. 13/L544/03.06.2024*:

Ca urmare a solicitării ... SRL înregistrată la ... cu nr. 555/i19/30.05.2024 și în registrul special al solicitărilor privind informațiile de interes public cu nr.13/L544/30.05.2024 referitor la "Procedura de atribuire Contract de achiziție publică de: Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119- "Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme Componenta C7 - Transformare digitală - Anunț de participare CN 1061459/04.11.2023,

Astăzi 03.06.2024 ora 11:50 la sediul ... din București, B-dul Libertății nr. 14 sector 5, camera 4B, parter, Biroul Informare Documentare s-au prezentat din partea ... SRL:

- domnul ...cu împuternicire din data de 03.06.2024 înregistrată la ...-BCP cu nr. 408/03.06.2024 în original

- doamna avocat ... cu împuternicire avocațială nr. 7758469/03.06.2024, în original, identificată cu Card de Identitate pentru avocat nr. 4000- 810-062-675

Din partea ... au fost prezente:

- Doamna ... - departamentul de specialitate

- Doamna ... - responsabil relații publice

Discuțiile reprezentanților ... SRL s-au purtat cu doamna S-a analizat documentele solicitate.

Reprezentanții ... SRL au dorit copierea următoarelor documente:

- 1). Procesul verbal nr. 527 din data de 14.05.2024 privind evaluarea documentelor suport DUAE.

... a comunicat solicitantului că va transmite aceste informații.

- 2). Solicități clarificări transmite ofertantului ... COM

... a comunicat solicitantului că va transmite aceste informații cu mențiunea că datele personale vor fi anonimizate.

- 3). Proces verbal de evaluare tehnică nr.487/09.04.2024 , fără anexele acestuia.

... a comunicat solicitantului că va transmite aceste informații, fara anexele acestuia si cu elementele cu caracter personal din cuprinsul acestuia vor fi anonimizate.

- 4). Proces verbal de evaluare financiară.

... a comunicat solicitantului că aceste solicitări nu pot fi onorate deoarece sunt documente probate ca fiind confidențiale.

- 5). Documentația de calificare privind experiența similară a ofertantului.

... a comunicat solicitantului că va transmite aceste informații, din care sa reiasa doar obiectul— prestatorul—valoarea-si perioada;

6). Propunera tehnică, propunerea financiară precum si răspunsurile la solicitările de clarificări a ofertantului ... COM.

... a comunicat solicitantului că aceste solicitări nu pot fi onorate deoarece conțin informații confidențiale.

7). Documentele experților nominalizați

... a comunicat solicitantului că va transmite aceste informații, fara a fi prezentate datele cu caracter personal.

... va identifica documentele solicitate, va transmite numărul de pagini copiate și dupa efectuarea plății va comunica în regim de urgență documentele cu mențiunea ca unele date vor fi anonimizate conform legii. Conform solicitării ... SRL documentele vor fi transmise prin e-mail la adresa razvan.bologa@nextlab.tech.

Nu au fost puse la dispoziția solicitantului documentele probate ca fiind confidențiale conform legii.

În raport de cele antemenționate, conduita achizitoarei de a nu pune la dispoziția contestatoarei ... SRL: *Propunera tehnică, propunerea financiară precum si răspunsurile la solicitările de clarificări a ofertantului ... COM SRL*, respectă dispozițiile legale incidente, legislația a urmărit asigurarea unei protecții a informațiilor cuprinse în ofertele operatorilor economici, informații pe care aceștia le pun la dispoziția organizatorilor în cadrul procedurilor de atribuire.

Autorității contractante îi revine sarcina de a păstra confidențialitatea informațiilor, accesul la acestea urmând a fi asigurat într-o manieră care să nu determine divulgarea unor astfel de informații.

Și practica constantă a Consiliului este în a considera că incumbă autorității contractante obligația de a asigura păstrarea confidențialității documentelor astfel declarate de ofertanți și protejarea acestora de eventualele prejudicii determinate de o divulgare a lor celorlalți participanți la procedură.

Luând în considerare cele mai sus reținute, societatea contestatoare ... SRL având exact aceeași conduită ca și contracandidata sa clasată pe loc superior în clasament, care a depus declarație de confidențialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la oferta competitorii sale, în condițiile în care și ea beneficiază de aceeași protecție.

Contrar celor susținute de contestatoare potrivit căroră *ofertantul declarat câștigător nu a depus niciun document în dovedirea caracterului confidențial al informațiilor declarate ca atare, ci doar o simplă declarație ce este insuficientă pentru a justifica limitarea accesului la acestea așa cum a fost anterior redat și cum a fost reținut de autoritatea contractantă ofertantul declarat câștigător - ... COM SRL a demonstrat, prin justificări și argumentări temeinice și plauzibile, motivele declarării confidențialității ofertei tehnice, respectiv ofertei financiare.*

Acuzele aduse de contestatoare privesc refuzul nejustificat al achizitoarei privind punerea la dispoziție a ofertei declarată câștigătoare, a răspunsurilor la solicitările de clarificări și partea din procesele verbale intermediare și finale de evaluare tehnică și financiară referitoare la oferta acestuia.

Contestatoarea a adăugat că *i-au fost puse la dispoziție doar documentele menționate în procesul verbal încheiat cu ocazia studierii dosarului, iar referitor la procesul verbal de evaluare tehnic, doar partea tipizată care nu cuprindea însă nicio mențiune cu privire la modul de evaluare propriu-zis a ofertei or, astfel încât să putem verifica corectitudinea acesteia raportat cerințele documentației de atribuire.*

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziția contestatoarei care și-a manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale ale contracandidatei sa ... COM SRL, respectiv propunerea tehnică, propunerea financiară și răspunsurile la clarificări.

În ceea ce privește documentele întocmite de autoritatea contractantă respectiv procesul-verbal de evaluare tehnică, procesul-verbal privind evaluarea documentelor suport DUAE și documentele de calificare ale ofertantei ... COM SRL, acestea au fost puse de Consiliu la dispoziția autoarei contestației, aceasta depunând concluzii scrise.

Autoritatea contractantă a avut acces la întregul dosar al achiziției publice, la fel și Consiliul.

În raport de cele mai sus reținute critice aduse de contestatoarea ... SRL privind *nedovedirea* informațiilor din cuprinsul declarației de confidențialitate sunt netemeinice. În stabilirea acestei finalități se are în vedere că ... SRL a avut aceeași conduită ca și ofertanta ... COM SRL, respectiv a declarat confidențiale propunerea tehnică și propunerea financiară, depunând declarație de confidențialitate în acest sens, al căror conținut a fost anterior redat.

În aceste condiții, autoarea contestației având exact aceeași conduită ca și contracandidatei sa care a depus declarație de confidențialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la întreaga ofertă depusă a concurente sale, în condițiile în care și ea, beneficiază de aceeași protecție. Tratatul egal presupune și aplicarea aceluiași tratament tuturor ofertanților, or, în măsura în care ofertanta contestatoare pretinde respectarea confidențialității ofertei sale, nu există niciun motiv pentru care ofertantele contracandidate nu ar beneficia de același tratament.

Având în vedere că cele 2 ofertante au depus declarații de confidențialitate și au invocat în mod similar în justificarea caracterului confidențial al informațiilor cuprinse în cuprinsul documentelor, dispozițiile legale incidente vizavi de descrierea soluției tehnice propuse, a arhitecturii tehnice și funcționale, a modalității tehnice efective de realizare a cerințelor tehnice, matricea de conformitate, metodologia de proiect avută în vedere pentru realizarea soluției tehnice oferite; datele cu caracter personal menționate în cadrul ofertei tehnice în ceea ce privește documentele experților nominalizați, toate elementele de preț și modalitatea de constituire a prețului ofertei, mai puțin valoarea totală a ofertei toate aceste informații fiind informații cu caracter comercial

confidențial, implicit protejate de un drept de proprietate intelectuală, conduita Consiliului de a nu pune la dispoziția autoarei contestației a documentelor declarate confidențiale de contracandidata sa ... COM SRL, este în conformitate cu dispozițiile legale incidente.

Contrar celor susținute de contestatoarea ... SRL vizavi de nedovedirea informațiilor cuprinse în declarația de confidențialitate de ofertanta ... COM SRL, Consiliul face apel la informațiile cuprinse în pagini de internet oficiale ale Uniunii Europene:

-<https://www.europarl.europa.eu/factsheets/ro/sheet/36/proprietatea-intelectuala-industrial-a-si-comerciala>

-https://europa.eu/youreurope/business/running-business/intellectual-property/trade-secrets/index_ro.htm

potrivit cărora se precizează:

Secretele comerciale:

Practica păstrării confidențialității asupra informațiilor comerciale („know-how”) are o tradiție seculară. În multe țări există instrumente legale pentru a proteja secretele comerciale, fie că sunt sau nu definite ca parte a DPI. Nivelul de protecție acordat informațiilor confidențiale nu poate fi comparat cu alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale, cum sunt brevetele, drepturile de autor și mărcile, dar poate, în principiu, să se aplice pe termen nelimitat, mai degrabă decât pentru o perioadă limitată. Protecția secretelor comerciale diferă de la un stat la altul mai mult decât alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale și poate fi chiar mai avantajoasă și mai ieftină decât solicitarea protecției oficiale a brevetelor. Din 2016, a existat un cadru juridic al UE, și anume Directiva (UE) 2016/943 privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale) împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale.

Secretele comerciale pot include o cantitate vastă de informații și cunoștințe care nu sunt protejabile sau care nu pot fi protejate corespunzător prin brevete, ca de exemplu:

- invenții aflate în faze incipiente
- procese de fabricație
- liste de furnizori și clienți

Informațiile protejate de secrete comerciale pot fi strategice pe termen lung (de ex., rețete sau compuși chimici) ori pe termen scurt (de ex. rezultatele unui studiu de marketing, o denumire de marcă, prețul și data lansării unui produs nou sau prețul oferit în cadrul unei licitații).

Punerea la dispoziția societăților competitoroare a unor informații cu privire la lista de furnizori și clienți și prețurile negociate cu furnizorii și clienți, a costurilor, consumurilor de resurse, metodologiilor de implementare și de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini care rezulta din expertiză și experiența acumulată, acestea reprezentând produsul ... COM SRL constituie, în mod evident, secrete comerciale, iar divulgarea respectivelor informații este de natură să aducă o atingere esențială intereselor comerciale prezente ale ... COM SRL, afectând interesele comerciale ale societății, prin divulgarea *secretului comercial*. Astfel, o dată luate la cunoștință asemenea informații de către competitorii săi, aceștia vor dobândi un avantaj evident în privința elaborării și depunerii ofertelor în cadrul unor proceduri de atribuire viitoare cu obiect similar, pe această cale fiind afectate inclusiv principiile tratamentului egal, promovării concurenței între operatorii economici și al asigurării integrității desfășurării procesului de achiziție publică.

Este important de punctat faptul că obiectul principal al acestui contract este reprezentat de servicii de dezvoltare software *personalizate pe nevoile clientului*. Astfel, pentru implementarea proiectului conform Contractului de finanțare nr. 4241/16.12.2022, autoritatea contractantă a decis achiziționarea *Serviciilor dezvoltare a Platformei software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme*.

Aceaste servicii de dezvoltare a Platformei software, integrată cu un sistem de învățare de tip e-learning, sunt necesare pentru îmbunătățirea competențelor (Internet of things, Cloud technologies, Big data, Învățarea automată, Inteligența artificială, Automatizarea proceselor robotice, Blockchain, Cyber-Physical Systems, Additive manufacturing) în rândul angajaților din cadrul IMM-urile printr-o schema de ajutor de minimis pecializat al ... de către ofertantul declarat câștigător al procedurii.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile autoarei intervenției, respectiv: În contradictoriu cu alegațiile contestatorului, precizăm că Declarația de confidențialitate completată de ... se referă la acele informații care se încadrează în sfera datelor cu caracter personal, secretelor tehnice sau comerciale sau celor care sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Subliniem aspectul important privind faptul că motivarea caracterului confidențial al informațiilor/elementelor din cadrul propunerii tehnice și/sau financiare și/sau fundamentărilor/justificărilor de preț/cost declarate, nu a presupus doar O SIMPLĂ DECLARAȚIE FORMULATĂ ÎN ACEST SENS, CI O ARGUMENTARE TEMEINICĂ SI PLAUZIBILĂ, conform prevederilor art. 57 din Legea nr. 98/2016 coroborate cu cele ale art. 123 alin. (1) din Anexa la HG nr. 395/2016, prin prezentarea motivelor și dovezilor concrete în temeiul cărora ofertantul dorește să păstreze confidențiale unele informații/elemente din cadrul propunerii tehnice și/sau din propunerea financiară prin raportare la domeniul de activitate al acestuia, cu atât mai mult cu cât respectivele informații/elemente declarate confidențiale pot viza date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau date protejate de un drept de proprietate intelectuală. În condițiile în care obiectul confidențialității reprezintă metodologii și soluții software rezultat al unui proces creativ, motivele invocate de către intervenientă sunt concrete și plauzibile.

Pe aceasta cale, dorim sa reiteram faptul că obiectul principal al acestui contract este reprezentat de servicii de dezvoltare software personalizate pe nevoile clientului.

În acest context de fapt și de drept, Consiliul nu poate reține ca întemeiate susținerile contestatoarei referitoare la faptul că autoritatea contractantă i-ar fi îngăduit accesul la informațiile din dosarul achiziției.

Date fiind rigorile la care este supusă atât autoritatea contractantă, cât și Consiliul prin regulile precitate, precum și declarația ofertantei ... COM SRL, nu au fost puse la dispoziția ofertantei contestatoare, documentele provenind de la contracandidata sa, declarate confidențiale. Prin urmare, Consiliul a acordat contestatoarei dreptul de a studia dosarul achiziției publice, mai puțin documentele declarate confidențiale.

La nivel național, tema confidențialității ofertelor depuse în procedurile de achiziție publică este reglementată, cu titlu general, prin Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice și normele sale de punere în aplicare, Legea 99/2016 privind achizițiile sectoriale și normele sale de punere în aplicare și Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și

concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

Liberul acces la informații de interes public este garantat, fără a fi însă un drept/o libertate absolută. Ca orice drept, liberul acces la informații de interes publică comportă limitări. Astfel, autoritatea/entitatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile transmise de operatorii economici indicate de aceștia ca fiind confidențiale (secrete tehnice sau comerciale și elementele confidențiale ale ofertelor).

Autoritatea/entitatea contractantă are dreptul de a impune operatorilor economici anumite cerințe în vederea protejării caracterului confidențial al informațiilor pe care acestea le pune la dispoziție pe durata întregii proceduri de atribuire.

Legiuitorul a reglementat, cu titlu de principiu - de plano, faptul că accesul la informații de interes public este liber. Fără a nega sau încalca prevederile principiului transparenței, în procesul de achiziție publică/sectorială această aplicare a sa, de plano, fără o analiză apriorică fundamentată, în caz contrar, contracandidații ar intra în posesia unor informații sensibile și extrem de importante pe care le pot utiliza pentru a crea soluții tehnice similare sau identice, entitatea a cărei ofertă va fi făcută publică pierzând inclusiv avantajele economice pe care le avea pe piață prin utilizarea respectivei soluții tehnice.

Astfel, prin simpla invocare a principiului transparenței, nu se poate crea un avantaj sau/și oferirii datelor vitale din sistemul de producție a unui ofertant, unui contracandidat în procedură.

În cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectorială intră în competiție concurenți de pe aceeași piață și implicit cu interese contrarii. Într-un astfel de context, informațiile confidențiale au o valoare extrem de importantă, rațiunea protejării lor fiind, în fapt, extrinsecă procedurii de achiziție publică în cauză.

Așadar, este perfect justificată menționarea ca și confidențiale a unor informații a căror dezvăluire ar putea prejudicia ofertanții. Acest aspect, este tratat și de legiuitor, care protejează, de plano, în etapa contestației, informațiile cuprinse în ofertele depuse declarate confidențiale, condiționând accesul la consultarea documentelor confidențiale de acordul scris al respectivilor ofertanți.

În concluzie, în vederea respectării dreptului la confidențialitate, legea însăși limitează aplicarea principiului transparenței, unul dintre principiile fundamentale din domeniul achizițiilor publice.

Potrivit jurisprudenței CJUE (Hotărârea Curții din 14 februarie 2008, cauza C-450/06, Varec SA c. Etat belge, în prezenta Diehl Remscheid GmbH & Co), în etapa căilor de atac, obligația de respectare a confidențialității informațiilor se transmite de la autoritatea/entitatea contractantă către organismul responsabil cu soluționarea respectivei căi de atac – C.N.S.C., acesta din urmă fiind obligat să asigure menținerea

unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici.

Orice decizie și motivare contrară din partea C.N.S.C. ar crea precedente cu privire la scopul pentru care unii operatori economici ar promova calea contestației, de la scopul imediat - de a încerca eliminarea celorlalți participanți din procedură, prin efectuarea unei evaluări paralele - până la distorsionarea gravă a concurenței prin participarea la anumite proceduri și promovarea contestațiilor exclusiv pentru a afla anumite informații sau date confidențiale cu privire la concurenții de pe piață (ex. informații cu privire la resursele umane și/sau tehnice, informații privind managementul costurilor, furnizori, colaboratori, oferte și discount-uri, date bancare etc).

Jurisprudența a demonstrat că atât timp cât organismul responsabil cu soluționarea căii de atac – C.N.S.C., dispune de informațiile necesare pentru a se putea pronunța în cunoștință de cauză, acesta are posibilitatea de a cenzura dreptul de acces la toate informațiile referitoare la procedura de atribuire, astfel încât să fie asigurată menținerea concurenței loiale.

Aceasta, cu atât mai mult cu cât calea de atac este formulată împotriva actului autorității contractante, ofertantul, ale cărui informații sunt în pericol a fi dezvăluite, fiind un terț față de litigiul respectiv.

Nu există repere obiective și dispoziții neechivoce în legislația română în materie față de care să se poată aprecia punctul de echilibru între contradictorialitate/transparență și confidențialitate, practica fiind singura care va stabili o anumită predictibilitate a acestor situații.

În stabilirea acestei finalități, Consiliul a avut în vedere că potrivit art. 217 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, accesul persoanelor la aceste informații se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, potrivit legii.

În lumina celor reținute, după cum s-a arătat mai sus, nu se putea permite ofertantelor contestatoare și ofertantei interveniente să studieze documentele declarate confidențiale.

Prin urmare, Consiliul a acordat contestatoarei dreptul de a studia dosarul achiziției publice, mai puțin documentele declarate confidențiale.

Aceeași abordare a fost reținută de Consiliu și cu ocazia pronunțării Deciziei nr. 1635/C4/1486,1500 din data de 14.07.2023, fiind de interes considerentele reținute, respectiv:

Consiliul va respinge, ca nefondată critica având în vedere că atât autoritățile contractante, cât și „organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac prevăzute la articolul 1 alineatul (1) (notă: DIRECTIVA 2007/66/CE A PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI A CONSILIULUI din 11 decembrie 2007) menționat trebuie să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu, în special de către autoritatea contractantă,

organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților în litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil” (cauza C 450/06 Varec împotriva État belge).

În același timp, SC ... SRL și-a declarat, la rândul său, confidențială oferta, prin urmare, atâta timp cât solicită protecție pentru oferta sa, nu poate justifica încălcarea aceleiași protecții pentru contracandidatul său, acest lucru echivalând cu susținerea inegalității în drepturi între ofertanți.

Consiliul mai reține, în acest sens, și considerentele din cauza C 927/19 din 07.09.2021, „Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras” UAB, în care Marea Cameră a stabilit următoarele: „în cadrul unei căi de atac referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C 450/06, EU:C:2008:91, punctul 51).

Dimpotrivă, astfel cum s a arătat în esență la punctul 121 din prezenta hotărâre în contextul obligațiilor care revin în această privință autorităților contractante, obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru a i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

130: În consecință, instanța națională competentă trebuie să verifice, ținând seama pe deplin atât de necesitatea de a proteja interesul public privind menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice, cât și de aceea de a proteja informațiile cu adevărat confidențiale și îndeosebi secretele comerciale ale participanților la procedura de cerere de ofertă, că autoritatea contractantă a considerat în mod întemeiat că informațiile pe care a refuzat să le comunice solicitantului erau confidențiale. În acest scop, instanța națională competentă trebuie să efectueze o examinare completă a tuturor elementelor de fapt și de drept pertinente. De aceea, trebuie să poată dispune în mod necesar de informațiile necesare, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale, pentru a fi în măsură să se pronunțe în deplină cunoștință de cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C 450/06, EU:C:2008:91, punctul 53).

131: Presupunând că instanța menționată consideră de asemenea că informațiile în cauză au un caracter confidențial care se opune din acest motiv divulgării lor către concurenții operatorului în cauză, trebuie amintit că, astfel cum a statuat Curtea, deși principiul contradictorialității implică, în general, dreptul părților la un proces de a lua cunoștință de probele și de observațiile prezentate în fața instanței și de a le discuta, în anumite cazuri, poate fi necesar să nu comunice anumite informații părților în vederea conservării drepturilor fundamentale ale unui terț sau pentru a proteja un interes public important (Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C 450/06, EU:C:2008:91, punctul 47). 132 Or, printre drepturile fundamentale care pot fi astfel protejate figurează dreptul la respectarea vieții private și a comunicațiilor consacrat de articolul 7 din cartă, precum și dreptul la protecția secretelor comerciale care a fost recunoscut de Curte ca principiu general de drept al Uniunii (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C 450/06, EU:C:2008:91, punctele 48 și 49). 133 Așadar, având în vedere importanța protecției informațiilor confidențiale, evidențiată în special la punctele 131 și 132 din prezenta hotărâre, organismul responsabil cu soluționarea căii de atac în domeniul atribuirii unui contract de achiziții publice trebuie să poată decide, dacă este cazul, că anumite informații cuprinse în dosarul de care dispune nu trebuie să fie transmise părților și avocaților acestora (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C 450/06, EU:C:2008:91, punctul 43)”.

Prin urmare, Consiliul va reține că autoritatea contractantă a procedat în mod corect, având în vedere că a asigurat aceeași protecție și contestatoarei, care nu se poate plânge de vreo încălcare a dreptului său.

În aceeași direcție acționează și instanțele de judecată relevantă fiind Hotărârea nr. 354/2021 din data de 08.03.2021 emisă de Curtea de Apel Ploiești, Secția de Contencios Administrativ și Fiscal care a reținut următoarele:

"În ceea ce privește **critica referitoare la asigurarea accesului la întregul dosar al cauzei** (în principal) sau cel puțin la înscrisurile care nu au fost declarate confidențiale de către Supercom la momentul depunerii ofertei (în subsidiar), petenta a susținut că solicitarea sa a fost respinsă atât de către autoritatea contractantă cât și de către CNSC, fără temei și fără argumente credibile/întemeiate, pe motiv că ofertele criticate sunt confidențiale în integralitate deoarece ofertanții le-au declarat confidențiale. Învederează petenta că acest refuz a determinat încălcarea dreptului la apărare și a accesului la probele care urmau a fi analizate de către CNSC, încălcarea principiul transparenței și al echității ("egalității armelor"), petenta fiind în mod evident într-o poziție inferioară față de autoritatea contractantă, încercând să dovedească o situație de fapt și de drept fără a avea acces concret la dosarul de achiziție publică.

Curtea constată că, în mod neîntemeiat, petenta susține că se află într-o poziție de inferioritate față autoritatea contractantă, esențială este asigurarea principiului egalității de tratament între ofertanți și nu în raport cu autoritatea contractantă.

Principiul egalității de tratament între ofertanți a fost respectat având în vedere faptul că toți ofertanții au depus declarații de confidențialitate în aceleași condiții. Pe de altă parte, autoritatea contractantă a avut acces la întregul dosar al achiziției publice, la fel și Consiliul.

Accesul la dosarul achiziției publice, la sediul autorității contractante, se face în conformitate cu dispozițiile art. 41 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii: „(l) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității/entității contractante, autoritatea/entitatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(2) Dispozițiile alin. (1) nu afectează obligațiile autorității/entității contractante prevăzute la art. 66 și art. 91 și nici publicarea părților din contractele de concesiune încheiate fără caracter confidențial, inclusiv a eventualelor modificări ulterioare.

(3) Autoritatea/entitatea contractantă poate impune operatorilor economici cerințe care vizează protejarea caracterului confidențial al informațiilor pe care aceasta le pune la dispoziție pe durata întregii proceduri de atribuire.

(4) Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1)".

Accesul părților la dosarul cauzei, la sediul CNSC, se face conform dispozițiilor art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, care stipulează: „La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010, republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală. (3) în sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor

confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți.". Raportat la legislația în vigoare incidentă, se constată că, la autoritatea contractantă, ofertanții indică și dovedesc în cuprinsul ofertelor care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale (conform dispozițiilor art. 41 din Legea nr. 100/2016).

Curtea constată că S.C. Supercom SA a depus Declarația de confidențialitate odată cu depunerea ofertei (fila 242), iar adresa nr. 10793/04.11.2020 reprezintă dovedirea caracterului confidențial al înscrisurilor declarate, fiind astfel respectate dispozițiile art. 41 din Legea nr. 100/2016 și art. 19 alin (1) din Legea nr. 101/2016.

(...)

Mai mult, Curtea constată că petenta a prezentat la rândul său declarație de confidențialitate, acționând în aceeași manieră ca și intimata. Astfel, asocierea SC RER SUD SA - SC Rer Ecologic Service București Rebu SA a prezentat declarație de confidențialitate cu privire la:

(...)

Potrivit jurisprudenței CJUE din cauza C-450/06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată în temeiul articolului 234 CE de Conseil d'Etat (Belgia), „Obligațiile prevăzute în Directiva 93/36 în ceea ce privește respectarea confidențialității informațiilor de către autoritatea contractantă sunt asumate, în cadrul unei căi de atac, de către organismul responsabil cu procedura privind căile de atac. Cerința unor căi de atac eficiente prevăzută la articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665 coroborat cu articolul 7 alineatul (1), cu articolul 9 alineatul (3) și cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36 impune, prin urmare, acestui organism să ia măsurile necesare pentru a garanta efectul util al dispozițiilor menționate și, prin aceasta, să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici respectivi. În consecință, în cadrul exercitării unei căi de atac în materie de atribuire a unui contract de achiziții publice, organismul responsabil cu această procedură trebuie să poată decide că informațiile conținute în dosarul referitor la o astfel de procedură de atribuire nu se transmit părților și avocaților acestora dacă acest lucru este necesar pentru a asigura protecția concurenței loiale sau a intereselor legitime ale operatorilor economici impusă de dreptul comunitar. Rezultă astfel că, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă. Dimpotrivă, acest drept de acces trebuie pus în balanță cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

52. Principiul protecției informațiilor confidențiale, precum și a secretelor comerciale trebuie pus în aplicare astfel încât să fie compatibil cu cerințele unei protecții juridice efective și cu respectarea dreptului la apărare al părților în litigiu (a se vedea, prin analogie, Hotărârea din 13 iulie 2006, Mobistar, C-438/04, Rec., p. 1-6675, punctul 40) și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, astfel încât să se asigure respectarea faptului că procedura, în ansamblul său, respectă dreptul la un proces echitabil.

53. În acest scop, organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac trebuie în mod necesar să poată dispune de informațiile necesare pentru a se putea pronunța în cunoștință de cauză, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale (a se vedea, prin analogie, Hotărârea Mobistar, citată anterior, punctul 40).

54. Având în vedere prejudiciul extrem de grav care ar putea rezulta din comunicarea ilegală a anumitor informații către un concurent, organismul menționat trebuie ca, înainte de a comunica aceste informații unei părți la litigiu, să dea posibilitatea operatorului economic vizat să invoce caracterul confidențial sau de secret comercial al acestora (a se vedea, prin analogie, Hotărârea AKZO Chemie și AKZO Chemie UK/Comisia, citată anterior, punctul 29)".

În sprijinul celor antemenționate este și Hotărârea din 14 februarie 2008 a Curții Justiție a Uniunii Europene, cauza C-450/06, *Varec SA împotriva État belge*, în considerentele căreia s-a statuat:

"34 Obiectivul principal al normelor comunitare în materie de contracte de achiziții publice constă în deschiderea spre o concurență nedenaturată în toate statele membre (a se

vedea în acest sens Hotărârea din 11 ianuarie 2005, Stadt Halle și RPL Lochau, C-26/03, Rec.,

p. I-1, punctul 44).

35 Pentru a realiza acest obiectiv, se impune ca autoritățile contractante să nu divulge informații referitoare la proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri de atribuire ulterioare.

36 În plus, atât prin natura acestora, cât și potrivit sistemului reglementării comunitare în materie, procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice sunt fondate pe o relație de încredere între autoritățile contractante și operatorii economici care participă la aceste proceduri. Aceștia din urmă trebuie să poată comunica autorităților contractante respective orice informații utile în cadrul procedurii de atribuire, fără a se teme că acestea vor comunica terților informații a căror divulgare ar putea fi prejudiciabilă pentru operatorii respectivi.

37 Pentru aceste motive, articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36 prevede că autoritățile contractante au obligația de a respecta caracterul confidențial al tuturor informațiilor puse la dispoziție de acești furnizori.

38 În cadrul specific al comunicării către un candidat sau un ofertant respins a motivelor respingerii candidaturii sau a ofertei acestuia, precum și în cel al publicării anunțului de atribuire a unui contract, articolul 7 alineatul (1) și articolul 9 alineatul (3) din respectiva directivă recunosc autorităților contractante posibilitatea de a nu comunica anumite informații, în cazul în care divulgarea acestora ar aduce atingere intereselor comerciale legitime ale întreprinderilor publice sau private sau ar aduce atingere concurenței loiale dintre furnizori.”

De asemenea, în Hotărârea Tribunalului Uniunii Europene din 21 septembrie 2016, Secolux/Comisia, T-363/14, s-au reținut următoarele:

”46 În cazul în care instituția vizată decide să refuze accesul la un document a cărui comunicare îi este cerută, acesteia îi revine, în principiu, obligația de a furniza explicații cu privire la modul în care accesul la acel document ar putea să aducă atingere concret și efectiv interesului protejat de o excepție prevăzută la articolul 4 din Regulamentul nr. 1049/2001 pe care această instituție o invocă. În plus, riscul unei astfel de atingeri trebuie să fie previzibil în mod rezonabil, iar nu pur ipotetic. Cu toate acestea, este permis instituției în cauză să se întemeieze în această privință pe prezumții generale care se aplică anumitor categorii de documente, considerații de ordin general similare fiind susceptibile să se aplice unor cereri de divulgare cu privire la documente de aceeași natură (Hotărârea din 29 ianuarie 2013,

Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, EU:T:2013:38, punctul 90).

47 Rezultă din jurisprudență că ofertele depuse de ofertanți în cadrul unei proceduri de cerere de ofertă pot intra în domeniul de aplicare al excepției referitoare la protecția intereselor comerciale, în special datorită elementelor economice și tehnice cuprinse în oferte (a se vedea

în acest sens Hotărârea din 29 ianuarie 2013, Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10,

EU:T:2013:38, punctul 95).

48 Pe de altă parte, protecția ofertelor ofertanților față de alți ofertanți este prevăzută de dispozițiile relevante din Regulamentul financiar și în special la articolul 113 alineatul (2) din acesta, care nu prevede divulgarea ofertelor depuse, nici chiar după formularea unei cereri scrise de către ofertanții ale căror oferte nu au fost reținute. Această restricție este inerentă obiectivului urmărit prin normele Uniunii în materie de contracte de achiziții publice, care se

întemeiază pe o concurență nedenaturată. Pentru a realiza acest obiectiv, se impune ca autoritățile contractante să nu divulge informații referitoare la proceduri de atribuire a contractelor de achiziții publice al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri de

atribuire ulterioare (Hotărârea din 29 ianuarie 2013, Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10,

EU:T:2013:38, punctul 100).

49 Având în vedere cele ce precedă, jurisprudența a stabilit existența unei prezumții generale potrivit căreia accesul la ofertele ofertanților aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale (a se vedea în acest sens Hotărârea din 29 ianuarie 2013,

Cosepuri/EFSA, T-339/10 și T-532/10, EU:T:2013:38, punctul 101).

50 Trebuie subliniat însă că prezumția generală menționată la punctul 49 de mai sus nu exclude posibilitatea de a demonstra că un anumit document a cărui divulgare este solicitată nu face obiectul acestei prezumții sau că există un interes public superior care justifică

divulgarea (Hotărârea din 28 iunie 2012, Comisia/Éditions Odile Jacob, C-404/10 P,

EU:C:2012:393, punctul 126).

51 Prezenta cauză trebuie examinată în lumina acestor principii.

52 În primul rând, trebuie arătat că, în speță, reclamantei i-a fost refuzat accesul la

oferta depusă de ofertantul reținut, din care fac parte borderoul de prețuri și borderoul de prețuri recapitulativ. În plus, anexa I.A la contract, la care Comisia a refuzat de asemenea accesul în întregime, cuprinde și borderoul de prețuri al ofertei ofertantului reținut. În ceea ce privește anexa II la contract, la care a fost refuzat de asemenea accesul, aceasta conține oferta ofertantului reținut. Prin urmare, este vorba despre exact același tip de documente ca

cele avute în vedere de Hotărârea din 29 ianuarie 2013, Cosepuri/EFSA (T-339/10 și T-532/10,

EU:T:2013:38). Contrar celor susținute de reclamantă, nu se poate deduce din această hotărâre că privește numai o cerere de acces la ansamblul ofertelor ofertanților, iar nu o cerere de acces doar la oferta ofertantului reținut.

53 Astfel, este evident că documentele avute în vedere de prezenta cerere de acces, prin natura lor, pot conține elemente tehnice și economice confidențiale ale ofertantului reținut, printre care și informații cu privire la competențele și la metodele de lucru ale acestuia, la

know-how-ul său, la organizarea sa internă, la costurile sale și la prețurile propuse.

54 În aceste împrejurări, comisia a statuat în mod întemeiat, în deciziile atacate, că oferta ofertantului reținut, inclusiv borderoul de prețuri, anexa I.A la contract, care conține borderoul de prețuri, și anexa II la contract, care conține oferta ofertantului reținut, erau acoperite de o prezumție generală potrivit căreia divulgarea lor ar aduce atingere, în principiu, protecției intereselor comerciale.

55 Pe de altă parte, trebuie subliniat că, tocmai în scopul de a menține confidențialitatea acestor informații comerciale sensibile, articolul 113 alineatul (2) din

Regulamentul financiar nu prevede comunicarea ofertei ofertantului reținut către ofertanții respinși și stabilește chiar că este posibilă omiterea comunicării anumitor elemente dacă aceasta ar aduce atingere intereselor comerciale legitime sau ar putea denatura concurența loială.

56 În al doilea rând, trebuie să se constate că, în nicio etapă a procedurii, reclamanta nu a prezentat nici cel mai slab argument care să permită să se demonstreze că documentele solicitate nu erau acoperite de prezumția menționată mai sus.

57 În ceea ce privește borderoul de prețuri în ansamblul său, reclamanta susține că divulgarea acestui document nu ar putea aduce atingere intereselor comerciale ale ofertantului reținut, întrucât anunțul de atribuire indica nivelul prețurilor din oferta acestuia. Acest argument nu poate fi reținut, întrucât borderoul de prețuri este un document mult mai detaliat care indică, la fiecare rubrică, prețul serviciilor propuse, în timp ce anunțul de atribuire se limitează să indice în mod global valoarea contractului atribuit.

58 Situația este aceeași în cazul borderoului de prețuri recapitulativ care figurează în anexa la ofertă. Trebuie să se constate că acest document conține de asemenea informații referitoare la prețul serviciilor propuse, care sunt mai detaliate decât informația divulgată prin anunțul de atribuire. Prin urmare, borderoul recapitulativ intră de asemenea în domeniul de aplicare al prezumției menționate mai sus.

59 În consecință, Comisia era îndreptățită să considere că documentele în discuție, și anume oferta ofertantului reținut, inclusiv borderoul de prețuri și borderoul de prețuri recapitulativ, și anexele I.A și II la contract erau acoperite de excepția referitoare la protecția intereselor comerciale, fără a proceda la examinarea lor concretă și individuală, după cum pretinde reclamanta.

60 În ceea ce privește argumentele reclamantei referitoare la existența unui presupus interes public superior care justifică divulgarea, acestea vor fi examinate mai jos, în cadrul celui de al patrulea aspect.

61 În sfârșit, în ceea ce privește argumentul reclamantei potrivit căruia informațiile care

i-au fost furnizate de Comisie cu privire la prețul ofertei reținute nu îndeplinesc cerințele

articolului 113 din Regulamentul financiar, chiar dacă s-ar presupune că sunt admisibile, este

necesar să se constate că, contrar celor sugerate de reclamantă, articolul 113 alineatul (2) din Regulamentul financiar nu impune obligația de a comunica ofertantului respins, cu titlu de caracteristici și de avantaje ale ofertei reținute, informații detaliate privind prețurile."

Elocvente sunt și următoarele considerente ale Tribunalului Uniunii Europene din Hotărârea din 29 ianuarie 2013, cauzele conexate T-339/10 și T-532/10, Cosepuri Soc. Coop. pA, reclamantă, împotriva Autorității Europene pentru Siguranța Alimentară (EFSA), pârâtă, vizând accesul unui ofertant necâștigător la documente celui declarat câștigător:

"[...] protecția ofertelor ofertanților față de alți ofertanți este coerentă cu dispozițiile relevante din Regulamentul financiar, în special articolul 100 alineatul (2) din acesta, vizat în egală măsură de EFSA în decizia sa din 15 septembrie 2010, care nu prevede divulgarea ofertelor depuse, nici chiar după formularea unei cereri scrise de către ofertanții ale căror oferte nu au fost reținute (a se vedea, cu privire la divulgarea ofertei reținute, Ordonanța Evropaiki Dynamiki/AEE, punctul 49 de mai sus, punctul 39 și jurisprudența citată). Această restricție este inerentă obiectivului urmărit prin normele în materie de achiziții publice ale Uniunii, care se întemeiază pe o concurență nedenaturată. Pentru a atinge acest obiectiv, se impune ca autoritățile contractante să nu divulge informații referitoare la procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice al căror conținut ar putea fi utilizat pentru a denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri de atribuire ulterioare. În plus, atât prin natura lor, cât și potrivit sistemului reglementării Uniunii în materie, procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice sunt

fondate pe o relație de încredere între autoritățile contractante și operatorii economici care participă la aceste proceduri. Operatorii economici trebuie să poată comunica autorităților contractante respective orice informații utile în cadrul procedurii de atribuire, fără a se teme că acestea vor comunica terților informații a căror divulgare ar putea fi prejudiciabilă pentru operatorii respectivi [...]."

În aceeași cauză *Varec*, C-450/06, în referire la modul de acțiune al organismului responsabil cu soluționarea căilor de atac, s-au stabilit următoarele:

"39 Desigur, aceste dispoziții vizează conduita autorităților contractante. Totuși, se impune să se recunoască faptul că efectul util al acestora ar fi grav compromis dacă, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, toate informațiile privind această procedură de atribuire ar trebui, fără nicio limitare, puse la dispoziția autorului acestei acțiuni și chiar a altor persoane, precum intervenienții.

40 Într-un asemenea caz, simpla introducere a unei căi de atac ar da acces la informații

care ar putea fi utilizate pentru a denatura concurența sau pentru a aduce atingere intereselor legitime ale operatorilor economici care au participat la procedura de atribuire a contractului de achiziții publice în discuție. O astfel de posibilitate ar putea chiar stimula operatorii economici să introducă acțiuni doar în simplul scop de a obține acces la secretele comerciale ale concurenților lor.

41 În cadrul unei asemenea acțiuni, pârâtul este autoritatea contractantă, iar operatorul economic ale cărui interese pot fi lezate nu este în mod necesar parte la litigiu și nici nu este

chemat în cauză pentru a-și apăra aceste interese. Pentru acest motiv, este cu atât mai

important să se prevadă mecanisme care garantează în mod corespunzător interesele unor astfel de operatori economici.

42 Obligațiile prevăzute în Directiva 93/36 în ceea ce privește respectarea confidențialității informațiilor de către autoritatea contractantă sunt asumate, în cadrul unei căi de atac, de către organismul responsabil cu procedura privind căile de atac. Cerința unor căi de atac eficiente prevăzută la articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665 coroborat cu articolul 7 alineatul (1), cu articolul 9 alineatul (3) și cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36 impune, prin urmare, acestui organism să ia măsurile necesare pentru a garanta efectul util al dispozițiilor menționate și, prin aceasta, să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici respectivi.

43 În consecință, în cadrul exercitării unei căi de atac în materie de atribuire a unui contract de achiziții publice, organismul responsabil cu această procedură trebuie să poată decide că informațiile conținute în dosarul referitor la o astfel de procedură de atribuire nu se transmit părților și avocaților acestora dacă acest lucru este necesar pentru a asigura protecția concurenței loiale sau a intereselor legitime ale operatorilor economici impusă de dreptul comunitar.

44 Se pune problema dacă această interpretare este conformă noțiunii de proces echitabil în sensul articolului 6 din Convenția pentru apărarea drepturilor omului și a libertăților fundamentale, semnată la Roma la 4 noiembrie 1950 (denumită în continuare „CEDO”).

45 Într-adevăr, după cum reiese din decizia de trimitere, *Varec* a invocat în fața Consiliului

d'État că dreptul la un proces echitabil implică garantarea caracterului contradictoriu al oricărei proceduri judiciare, că principiul contradictorialității reprezintă un principiu general de drept, că își găsește temeiul în articolul 6 din CEDO și că acest principiu implică dreptul părților la un

proces de a lua cunoștință de toate înscrisurile sau observațiile prezentate instanței pentru a influența decizia acesteia și pentru a le discuta.

46 În această privință, trebuie subliniat că articolul 6 alineatul (1) din CEDO prevede, printre altele, că „[o]rice persoană are dreptul la judecarea în mod echitabil, în mod public și

într-un termen rezonabil a cauzei sale, de către o instanță independentă și imparțială [...]”.

Potrivit jurisprudenței constante a Curții Europene a Drepturilor Omului, caracterul contradictoriu al unei proceduri reprezintă unul dintre elementele care permit să se aprecieze caracterul echitabil al acesteia, însă poate fi pus în balanță cu alte drepturi și interese.

47 Principiul contradictorialității implică, în general, dreptul părților la un proces de a lua cunoștință de probele și de observațiile prezentate în fața instanței și de a le discuta. Cu toate acestea, în anumite cazuri, poate fi necesar ca anumite informații să nu fie comunicate părților pentru a putea garanta drepturile fundamentale ale unui terț sau pentru a proteja un interes public important (a se vedea Curtea Europeană a Drepturilor Omului, Hotărârea Rowe

și Davis împotriva Regatului Unit din 16 februarie 2000, Recueil des arrêts et décisions 2000-II,

§ 61, și Hotărârea V. împotriva Finlandei din 24 aprilie 2007, nepublicată încă în Recueil des arrêts et décisions, § 75).

48 Printre drepturile fundamentale care pot fi astfel protejate figurează dreptul la respectarea vieții private, consacrat la articolul 8 din CEDO și care decurge din tradițiile constituționale comune statelor membre și este reafirmat la articolul 7 din Carta drepturilor fundamentale a Uniunii Europene, proclamată la Nisa la 7 decembrie 2000 (JO C 364, p. 1) (a

se vedea în special Hotărârea din 8 aprilie 1992, Comisia/Germania, C-62/90, Rec., p. I-2575,

punctul 23, și Hotărârea din 5 octombrie 1994, X/Comisia, C-404/92 P, Rec., p. I-4737, punctul

17). În această privință, din jurisprudența Curții Europene a Drepturilor Omului reiese că nu se poate considera că noțiunea de viață privată trebuie interpretată ca excluzând activitățile profesionale sau comerciale ale persoanelor fizice sau juridice (a se vedea Curtea Europeană a Drepturilor Omului, Hotărârea Niemietz împotriva Germaniei din 16 decembrie 1992, série A,

nr. 251-B, § 29, Hotărârea Société Colas Est și alții împotriva Franței din 16 aprilie 2002,

Recueil des arrêts et décisions 2002-III, § 41, precum și Hotărârea Peck împotriva Regatului

Unit din 28 ianuarie 2003, Recueil des arrêts et décisions 2003-I, § 57), activități care pot

include participarea la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice.

49 De altfel, Curtea de Justiție a recunoscut protecția secretelor comerciale ca un principiu general (a se vedea Hotărârea din 24 iunie 1986, AKZO Chemie și AKZO Chemie

UK/Comisia, 53/85, Rec., p. 1965, punctul 28, precum și Hotărârea din 19 mai 1994, SEP/Comisia, C-36/92 P, Rec., p. I-1911, punctul 37).

50 În sfârșit, menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice reprezintă un interes public important, a cărui apărare este admisă în temeiul jurisprudenței citate la punctul 47 din prezenta hotărâre.

51 Rezultă astfel că, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă. Dimpotrivă, acest drept de acces trebuie pus în balanță cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

52 Principiul protecției informațiilor confidențiale, precum și a secretelor comerciale trebuie pus în aplicare astfel încât să fie compatibil cu cerințele unei protecții juridice efective și cu respectarea dreptului la apărare al părților în litigiu (a se vedea, prin analogie, Hotărârea

din 13 iulie 2006, Mobistar, C-438/04, Rec., p. I-6675, punctul 40) și, în cazul unei căi de atac

în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, astfel încât să se asigure respectarea faptului că procedura, în ansamblul său, respectă dreptul la un proces echitabil.

53 În acest scop, organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac trebuie în mod necesar să poată dispune de informațiile necesare pentru a se putea pronunța în cunoștință de cauză, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale (a se vedea, prin analogie, Hotărârea Mobistar, citată anterior, punctul 40).

54 Având în vedere prejudiciul extrem de grav care ar putea rezulta din comunicarea ilegală a anumitor informații către un concurent, organismul menționat trebuie ca, înainte de a comunica aceste informații unei părți la litigiu, să dea posibilitatea operatorului economic vizat să invoce caracterul confidențial sau de secret comercial al acestora (a se vedea, prin analogie, Hotărârea AKZO Chemie și AKZO Chemie UK/Comisia, citată anterior, punctul 29).

55 Prin urmare, trebuie să se răspundă la întrebarea adresată că articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665, coroborat cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36, trebuie interpretat în sensul că organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac prevăzute la articolul 1 alineatul (1) menționat trebuie să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu, în special de către autoritatea contractantă, organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil.”

În același sens s-a reținut și în Hotărârea Curții din 31 ianuarie 2008 — Comisia Comunităților Europene/Regatul Spaniei, Cauza C-32/07 (pct. 37-55).

Și în Legea concurenței nr. 21/1996 există regula că dreptul de acces la dosar nu se extinde asupra secretelor de afaceri, altor informații confidențiale și nici asupra documentelor interne ale Consiliului [Concurenței].

Legea nr. 11/1991 privind combaterea concurenței neloiale califică drept secret comercial orice informație care, total sau parțial, nu este în general cunoscută sau nu este ușor accesibilă persoanelor din mediul care se ocupă în mod obișnuit cu acest gen de informație și care dobândește o valoare comercială prin faptul că este secretă, pentru care deținătorul legitim a luat măsuri rezonabile ținând seama de circumstanțe, pentru a fi menținută în regim de secret.

Secretele de afaceri sunt informații în cazul cărora nu numai divulgarea către public, ci și simpla transmitere către un subiect de drept diferit de cel care a furnizat informația, poate leza grav interesele acestuia – Tribunalul de Primă Instanță al Comunităților Europene, hotărârea din 18 septembrie 1996, cauza T-353/94, Postbank NV împotriva Comisiei, pct. 87.

Informațiile ce ar putea fi calificate drept secrete de afaceri sunt, potrivit Consiliului Concurenței, cu titlu de exemplu: informații tehnice și/sau financiare legate de know-how-ul unei întreprinderi, metode de evaluare a costurilor, procese și secrete de producție, surse de aprovizionare, cantități produse și vândute, cote de piață, liste de clienți și distribuitori, planuri de marketing, structura costurilor și a prețurilor, strategia de vânzări.

Consiliul va respinge, ca nefondată critica privind nelegalitatea acordării accesului la documentele declarate confidențiale de către ofertantei ... COM SRL, procesul de evaluare financiară, precum și la informațiile confidențiale din cuprinsul procesului-verbal tehnic, având în vedere că atât autoritățile contractante, cât și **„organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac** prevăzute la articolul 1 alineatul (1) (notă: DIRECTIVA 2007/66/CE A PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI A CONSILIULUI din 11 decembrie 2007) **menționat trebuie să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu,** în special de către autoritatea contractantă, organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. **Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților în litigiu** și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil” (cauza C450/06 Varec împotriva État belge).

În același timp, ... SRL și-a declarat, la rândul său, confidențiale propunerea tehnică și propunerea financiară, prin urmare, atâta timp cât solicită protecție pentru oferta sa, nu poate justifica încălcarea aceleiași protecții pentru contracandidatul său, acest lucru echivalând cu susținerea inegalității în drepturi între ofertanți.

Consiliul mai reține, în acest sens, și considerentele din cauza C927/19 din 07.09.2021, *„Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras”* UAB, în care Marea Cameră a stabilit următoarele: „În cadrul unei căi de atac referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, **principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și**

absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C450/06, EU:C:2008:91, punctul 51).

Dimpotrivă, astfel cum sa arătat în esență la punctul 121 din prezenta hotărâre în contextul obligațiilor care revin în această privință autorităților contractante, **obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru ai garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.**

130: În consecință, instanța națională competentă trebuie să verifice, ținând seama pe deplin atât de necesitatea de a proteja interesul public privind menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice, cât și de aceea de a proteja informațiile cu adevărat confidențiale și îndeosebi secretele comerciale ale participanților la procedura de cerere de ofertă, că autoritatea contractantă a considerat în mod întemeiat că informațiile pe care a refuzat să le comunice solicitantului erau confidențiale. În acest scop, instanța națională competentă trebuie să efectueze o examinare completă a tuturor elementelor de fapt și de drept pertinente. De aceea, trebuie să poată dispune în mod necesar de informațiile necesare, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale, pentru a fi în măsură să se pronunțe în deplină cunoștință de cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C450/06, EU:C:2008:91, punctul 53).

131: Presupunând că instanța menționată consideră de asemenea că informațiile în cauză au un caracter confidențial care se opune din acest motiv divulgării lor către concurenții operatorului în cauză, trebuie amintit că, astfel cum a statuat Curtea, deși principiul contradictorialității implică, în general, dreptul părților la un proces de a lua cunoștință de probele și de observațiile prezentate în fața instanței și de a le discuta, în anumite cazuri, poate fi necesar să nu comunice anumite informații părților în vederea conservării drepturilor fundamentale ale unui terț sau pentru a proteja un interes public important (Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C450/06, EU:C:2008:91, punctul 47). 132 Or, printre drepturile fundamentale care pot fi astfel protejate figurează dreptul la respectarea vieții private și a comunicațiilor consacrat de articolul 7 din cartă, precum și dreptul la protecția secretelor comerciale care a fost recunoscut de Curte ca principiu general de drept al Uniunii (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C450/06, EU:C:2008:91, punctele 48 și 49). 133 Așadar, având în vedere importanța protecției informațiilor confidențiale, evidențiată în special la punctele 131 și 132 din prezenta hotărâre, organismul responsabil cu soluționarea căii de atac în domeniul atribuirii unui contract de achiziții publice trebuie să poată decide, dacă este cazul, că anumite informații cuprinse în dosarul de care dispune nu trebuie să fie transmise părților și avocaților acestora (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie 2008, Varec, C450/06, EU:C:2008:91, punctul 43)".

În aceste condiții, autoarea contestației contestatoare având exact aceeași conduită ca contracandidata sa care a depus declarație de confidențialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la oferta competitorii sale, în condițiile în care și ea, beneficiază de aceeași protecție.

Într-o atare situație, Consiliul respinge, ca neîntemeiate, criticile contestatoarei vizavi de punerea la dispoziție, în integralitate a proceselor verbale intermediare și finale de evaluare tehnică și financiară precum și a informațiilor din propunerea tehnică și financiară declarate confidențiale de ofertanta ... COM SRL motivate de pretinsa nedovedire a caracterului confidențial de către aceste ofertantă, constatându-se că în exercitarea atribuțiilor legale, Consiliul a ținut seama de solicitarea formulată de ... COM SRL privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, conform celor menționate anterior în considerentele expuse, dat fiind dispozițiile legiuitorului, care a

prevăzut la art. 19 alin. (3) din Legea nr. 101/2016: „În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți”. Un astfel de acord din partea ofertantei ... COM SRL nu a fost pus la dispoziția societății contestatoare, ... SRL.

Un prim motiv reclamat de societatea contestatoare ... SRL, privește pretinsa nelegalitate a modalității de evaluare a caracterului neobișnuit de scăzut al prețului oferat de ... COM SRL.

Argumentele avute în vedere de autoarea contestației în favoarea criticii formulate se bazează pe următoarele aspecte:

- *autoritatea a solicitat clarificări ofertantei ... COM SRL, însă evaluarea răspunsului s-a realizat în mod superficial, fără ca autoritatea să se asigure de faptul că în cadrul ofertei financiare au fost incluse toate costurile necesare executării contractului și că obligațiile contractuale pot fi executate la prețurile oferate.*

- (...);

- *față de jurisprudența arătată anterior se constată că elementele luate în calcul la identificarea unei oferte serioase se identifică prin raportare la oferta depusă, fiind relevantă valoarea fiecărui element de preț. Or, din analiza documentelor puse la dispoziției rezultă faptul că oferta operatorului economic a fost întocmită cu neluarea în considerare a două componente esențiale solicitate prin documentația de atribuire și care sunt extrem de costisitoare: modulul laborator - integrarea cu soluții de instruire de tip laborator interactiv și - Componenta de microcertificare;*

- *operatorul nu a inclus în propunerea financiară costul licențelor.*

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlănească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectul procedurii de atribuire îl constituie astfel cum este precizat la pct. II.1.1 *Obiectul contractului* din fișa de date a achiziției:

Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme pentru proiectul „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția I19- “Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme”, Componenta C7 - Transformare digitală.

Tot în fișa de date la pct. II.1.4 *Descrierea succinta a contractului sau a achizitiei/achizițiilor*

Pentru implementarea proiectului conform Contractului de finanțare nr. 4241/16.12.2022, Autoritatea Contractantă a decis achiziționarea Serviciilor dezvoltare a Platformei software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme.

Aceste servicii de dezvoltare a Platformei software, integrată cu un sistem de învățare de tip e-learning, sunt necesare pentru îmbunătățirea competențelor (Internet of things, Cloud technologies, Big data, Învățarea automată, Inteligența artificială, Automatizarea proceselor robotice, Blockchain, Cyber-Physical Systems, Additive manufacturing) în rândul angajaților din cadrul IMM-urile printr-o schema de ajutor de minimis specializat al ... de către ofertantul declarat câștigător al procedurii.

Necesitatea și oportunitatea *achiziționării serviciilor de dezvoltare a Platformei software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme* a fost justificată de autoritatea contractantă, prin intermediul *Strategiei de contactare nr. 985/SAP/30.10.2023* astfel:

Conform Referatului de necesitate, pentru implementarea proiectului „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” finanțat prin Planul Național de Redresare și Reziliență Investiția 119 "Scheme dedicate perfecționării/recalificării angajaților din firme", Componenta C7 - Transformare digitală conform Contractului de finanțare nr. 4241/16.12.2022, Autoritatea Contractantă a decis achiziționarea de Servicii dezvoltare a Platformei Software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme din cadrul proiectului „Competențe în tehnologii avansate pentru IMM-uri” aferent Investiției M9 din PNRR.

Aceasta Platforma software, integrată cu un sistem de învățare de tip e-learning, este necesară pentru îmbunătățirea competențelor (Internet of things, Cloud technologies, Big data, învățarea automată, Inteligența artificială, Automatizarea proceselor robotice, Blockchain, Cyber-Physical Systems, Additive manufacturing) în rândul angajaților din cadrul IMM-urile printr-o schema de ajutor de minimis.

(...)

Prin derularea acestei proceduri, autoritatea contractantă dorește dezvoltarea, implementarea, suportul, asistență tehnică și mentenanță platformă software de tip cloud native pentru Schema de ajutor de minimis pentru „Perfecționarea /recalificarea angajaților din societăți”, asociată PNRR 2021-2026, pilonul II, Componenta C7, Investiția 19, precum și servicii de management (SLA) pentru infrastructura cloud, servicii de management a securității sistemului și infrastructurii cloud, dar și instruirea unui număr de persoane în ceea ce privește administrarea și utilizarea platformei dezvoltate în cadrul proiectului..

Conform referatului de necesitate, în urma atribuirii contractului de achiziție publică, autoritatea contractantă intenționează achiziționarea următoarelor servicii:

- Dezvoltare platforma software pentru schema dedicată perfecționării/recalificării angajaților din firme;
- Găzduire platformă în cloud, disponibilă la parametrii solicitați pentru utilizarea optimă a platformei software suport;
- Instruire utilizatori pentru utilizarea și administrarea platformei software.

(...)

Prezintă relevanță în cauză următoarele cerințe din cuprinsul caietului de sarcini, respectiv:

1.2 Informații despre contextul care a determinat achiziționarea serviciilor

România se situează pe locul 27 din cele 27 de state membre ale UE în ediția din 2021 a Indicelui economiei și societății digitale (DESI). În ceea ce privește capitalul uman, România se situează pe locul 26, obținând un punctaj sub medie pentru majoritatea indicatorilor. Deși această țară are un număr mare de absolvenți în domeniul TIC (situându-se pe locul 4), deficitul de specialiști TIC limitează capacitatea țării de a inova și de a profita de avantajele transformării digitale. În schimb, în ceea ce privește numărul femeilor specialiste în domeniul TIC, România se situează pe locul 3. În ceea ce privește conectivitatea, s-au înregistrat în continuare progrese în 2020 în ceea ce privește acoperirea în bandă largă fixă, dar adoptarea serviciilor în bandă largă a progresat într-un ritm mai lent. Cu toate acestea, România se situează pe locul 7 datorită nivelului ridicat de utilizare a benzii largi de cel puțin 100 Mbps (52 %). Conectivitatea în România ar putea fi îmbunătățită în continuare prin punerea accentului pe eliminarea decalajului digital dintre zonele urbane și cele rurale, raționalizarea procedurilor de acordare a autorizațiilor, actualizarea strategiei privind banda largă pentru a reflecta obiectivele pentru 2025 privind gigabiții și transpunerea cadrului de reglementare în conformitate cu legislația UE.

Întreprinderile române nu profită pe deplin de tehnologiile digitale (schimbul electronic de informații, platformele de comunicare socială, volumele mari de date și cloud), cu excepția inteligenței artificiale.

În ceea ce privește serviciile publice digitale, România se clasează pe ultimul loc în ceea ce privește indicatorii-cheie, cum ar fi serviciile publice digitale pentru cetățeni și întreprinderi, utilizatorii de servicii de e-guvernare și formularele precompletate. Proiectele care vizează

îndeplinirea diferitelor priorități digitale sunt incluse în Planul Național de Investiții și Relansare Economică lansat de Indicele economiei și societății digitale, 2021 România.

„Cadrul european privind conținutul educațional digital” este în curs de dezvoltare, iar platformele digitale și algoritmiilor lor pot funcționa drept „gardieni” (gatekeepers) ai conținutului educațional digital și pot afecta în diferite moduri accesul la resursele respective, face mai dificil pentru utilizatori să verifice calitatea și fiabilitatea resurselor educaționale digitale decât în cazul conținutului tradițional,

În plus, este important ca formarea angajaților să fie realizată în funcție de nevoia acestora de dezvoltare, cu atât mai mult cu cât la nivel european abia acum se organizează cadrul pentru a valida diferitele mențiuni privind competențele, cunoștințele și aptitudinile legate de alfabetizarea în domeniul IA și al datelor.

1.3 Informații despre beneficiile anticipate de către Autoritatea Contractantă

Beneficiile așteptate sunt legate de creșterea nivelului competențelor digitale ale angajaților din IMM-urile din România și contribuie la îndeplinirea unor obiective generale din PNRR care vizează dezvoltarea unei culturi a parteneriatului între mediul economic și învățământul profesional și tehnic, precum și la adaptarea educației și formării profesionale la cerințele economiei și ale societății moderne, inclusiv prin integrarea progresului tehnologic în actul educațional

În soluționare se vor reține următoarele cerințe din cadrul documentației de atribuire:

- în fișa de date, la secțiunea dedicată modalității de elaborare a propunerii tehnice:

IV.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice

Documentul principal al propunerii tehnice este **formularul de propunere tehnică** pus la dispoziție de autoritatea contractantă în Secțiunea Formulare a Documentației de atribuire), în care se va răspunde punct cu punct la fiecare dintre cerințele prevăzute în cadrul caietului de sarcini și în care se face trimitere la documentația tehnică / documentele suport, anexate formularului, care va trebui completat de ofertanți și încărcat în SEAP.

Formularul de propunere tehnică se va încărca în SEAP, ÎN FORMAT EDITABIL, semnat cu semnătură electronică extinsă bazată pe un certificat calificat, eliberat de un prestator de servicii de certificare acreditat în condițiile legii. La completarea Formularului de propunere tehnică, în situațiile în care informațiile ce trebuie introduse de ofertant pe coloana „Mod de îndeplinire” ocupă mult spațiu, acestea vor fi cuprinse în anexe, numerotate, respectând ordinea de prezentare înscrisă în formular. Pentru fiecare cerință din Formularul de propunere tehnică pentru care se întocmește o anexa privind modul de îndeplinire, ofertantul va indica în mod clar numărul anexei (...).

- în fișa de date, la secțiunea dedicată modalității de elaborare a propunerii financiare:

IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare

IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare

Actul prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic în relația contractuală cu autoritatea contractantă, îl reprezintă formularul de propunere financiară. Oferta are caracter ferm și obligatoriu, din punct de vedere al conținutului, pe toată perioada de valabilitate stabilită de către autoritatea contractantă și asumată de ofertant.

Propunerea financiară va cuprinde prețul total ofertat, valoarea în lei fără TVA cu două zecimale, care se completează în sistemul electronic SEAP rubrica „Oferta financiară”, precum și următoarele documente:

- 1) Formularele aferente din secțiunea Formulare a Documentației de atribuire, care vor trebui completate de ofertanți și încărcate în SEAP, ÎN FORMAT EDITABIL, semnate cu semnătură electronică extinsă bazată pe un certificat calificat, eliberat de un prestator de servicii de certificare acreditat în condițiile legii.

- 2) Documente de fundamentare a prețului, dacă prețul ofertat reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată de autoritatea contractantă.

Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții financiare și comerciale legate de formarea

prețului ofertat (cum ar fi prețuri unitare aplicabile, exprimate în Lei, fără TVA), astfel încât să se poată proba asigurarea realizării tuturor activităților, cel puțin la nivelul calitativ solicitat prin caietul de sarcini, în marja prețului ofertat. (...).

Se are în vedere că, pe parcursul derulării etapei de evaluare, membrii comisiei de evaluare au solicitat ofertantei ... COM SRL prin intermediul actului nr. 498/I19/16.04.2024 următoarele clarificări:

1. Cu privire la Formularul F1A Propunerea financiară detaliată, linia de cheltuieli "Licențe*** " din coloana Servicii/Produse solicitate, va rugăm să clarificați de ce această linie nu are asociată nicio valoare având în vedere componentele tehnice (ex. platforma de e-learning, platforma de videoconferință etc.) cuprinse în Oferta tehnică depusă de dvs. în cadrul prezentei proceduri

2. Având în vedere cerința din Fisa de date - IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare, „[...] Propunerea financiară va cuprinde prețul total ofertat, valoarea în lei fără TVA cu două zecimale, care se completează în sistemul electronic SEAP rubrica „Oferta financiară”, precum și următoarele documente: ... 2) Documente de fundamentare a prețului, dacă prețul ofertat reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată de autoritatea contractantă. Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții financiare și comerciale legate de formarea prețului ofertat (cum ar fi prețuri unitare aplicabile, exprimate în Lei, fără TVA), astfel încât să se poată proba asigurarea realizării tuturor activităților, cel puțin la nivelul calitativ solicitat prin caietul de sarcini, în marja prețului ofertat. Totodată, în vederea analizării propunerilor financiare aparent neobișnuit de scăzute în raport cu valoarea estimată de autoritatea contractantă, intră în obligația ofertanților să demonstreze, la prima cerere scrisă a comisiei de evaluare, faptul că au prevăzut în cadrul ofertei resurse financiare suficiente pentru a îndeplini toate activitățile ce trebuie întreprinse de aceștia pentru a-și îndeplini în mod corespunzător obligațiile în cadrul contractului”, și având în vedere faptul că prețul ofertat de către dumneavoastră reprezintă 66,27% din valoarea estimată de autoritatea contractantă, va rugăm să ne prezentați documentele de fundamentare a prețului.

TERMENUL LIMITĂ DE RĂSPUNS LA PREZENTA SOLICITARE DE CLARIFICARE ESTE: 18.04.2024.

... COM SRL a răspuns solicitării adresate în termenul acordat cu adresa înregistrată la autoritatea contractantă sub nr. 502/I19/18.04.2024 comunicând următoarele:

Răspuns la solicitarea de clarificări nr. 498/I19/16.04.2024

1. Cu privire la Formularul F1A Propunerea financiară detaliată, linia de cheltuieli "Licențe*** " din coloana Servicii/Produse solicitate, va rugăm să clarificați de ce această linie nu are asociată nicio valoare având în vedere componentele tehnice (ex. platforma de e-learning, platforma de videoconferință etc.) cuprinse în Oferta tehnică depusă de dvs. în cadrul prezentei proceduri.

Răspuns ...:

Ofertantul nu a asociat nicio valoare pe linia de cheltuieli "licențe" întrucât toate costurile aferente componentelor tehnice constau în soluții tehnice open source sau care nu presupun pentru autoritatea contractantă costuri suplimentare față de cele estimate în linia de servicii de dezvoltare. Astfel, soluția tehnică propusă include dezvoltare software în funcție de nevoile identificate, precum și mai multe platforme open-source, soluții sau servicii pe care echipa de dezvoltare le va gestiona pe parcursul proiectului, iar acestea nu presupun un cost suplimentar pentru autoritatea contractantă.

2. Având în vedere cerința din Fisa de date - IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare, „[...] Propunerea financiară va cuprinde prețul total ofertat, valoarea în lei fără TVA cu două zecimale, care se completează în sistemul electronic SEAP rubrica „Oferta financiară”, precum și următoarele documente: ... 2) Documente de fundamentare a prețului, dacă prețul ofertat reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată de autoritatea contractantă. Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții financiare și comerciale legate de formarea prețului ofertat (cum ar fi prețuri unitare aplicabile, exprimate în Lei, fără TVA), astfel încât să se poată proba asigurarea realizării tuturor activităților, cel puțin la nivelul calitativ solicitat prin caietul

de sarcini, în marja prețului ofertat. Totodată, în vederea analizării propunerilor financiare aparent neobișnuit de scăzute în raport cu valoarea estimată de autoritatea contractantă, intră în obligația ofertanților să demonstreze, la prima cerere scrisă a comisiei de evaluare, faptul că au prevăzut în cadrul ofertei resurse financiare suficiente pentru a îndeplini toate activitățile ce trebuie întreprinse de acestia pentru a-și îndeplini în mod corespunzător obligațiile în cadrul contractului", și având în vedere faptul că prețul ofertat de către dumneavoastră reprezintă 66,27% din valoare estimată de autoritatea contractantă, vă rugăm să ne prezentați documentele de fundamentare a prețului.

Raspuns ...:

... este un furnizor de servicii de dezvoltare software prezent pe piața românească de peste 20 ani, fiind specializat în dezvoltarea de platforme, aplicații și sisteme informatice în mai mult sector de activitate. În același timp, ... detine un portofoliu complex de servicii ale caror tarife sunt diferențiate în funcție de corelarea mai multor parametri cum ar fi costurile asociate, segmentul de clienți căruia i se adresează, rezultatele studiilor de piață, rezultatele campaniilor de marketing, ciclul de viață al serviciului, etc.

Prin depunerea unei oferte în cadrul prezentei proceduri, ... și-a asumat îndeplinirea integrală a contractului la parametri cantitativi și calitativi solicitați și în condițiile prețului ofertat. Capacitatea tehnică de realizare și implementare a soluției tehnice necesare pentru furnizarea serviciilor a fost verificată în perioada de pregătire a ofertei de către specialiști cu experiență vastă în domeniul dezvoltării software.

În scopul calculării realiste a costurilor totale la nivel de proiect, ... COM SRL și-a definit costurile în raport cu competiția, însă păstrând în același timp capacitatea tehnică și profesională la standarde ridicate datorită experienței de peste 20 ani pe care o deține în acest domeniu de activitate. Elementele componente care au stat la baza constituirii ofertei financiare sunt:

1. Costurile aferente salariilor resurselor umane care vor efectua serviciile cuprinse în proiect;
2. Costurile pentru abonamentul de servicii cloud- prin intermediul partenerului Google;
3. Costurile pentru achiziționarea echipamentelor (stații de lucru cu monitoare și periferice);
4. Costurile pentru pregătirea ofertei;
5. Marja de profit ...;

Aceste costuri au fost distribuite în oferta financiară astfel:

A. În cadrul primei componente "Realizare platformă software pentru schema dedicată perfecționării /recalificării angajaților din firme", ... a inclus costurile de resurse umane responsabile pentru derularea serviciilor solicitate prin proiect. Astfel, echipa propusă în proiect este formată doar din angajați cu normă întreagă la ..., cu contract individual de muncă, cu vechime în companie. Echipa formată din cei 11 experți (cheie și non-cheie) propuși în oferta va fi responsabilă pentru efectuarea serviciilor:

Servicii analiză și proiectare	ZI/OM	100	3,500.00	350,000.00
Servicii dezvoltare	ZI/OM	645	3,300.00	2,128,500.00
Servicii de Instruire	ZI/OM	20	3,500.00	70,000.00
Testarea de acceptanță și asigurarea calității	ZI/OM	44	3,800.00	167,200.00
Servicii de punere în producție (inclusiv migrarea în cloudul guvernamental)**	ZI/OM	43	3,800.00	163,400.00
Predarea platformei software	ZI/OM	33	3,200.00	105,600.00
Suport și mentenanță platformă software	LUNĂ	18	54,690.00	984,420.00
Total: Realizare platformă software pentru schema dedicată perfecționării /recalificării angajaților din firme				3,969,120.00 RON

Astfel pentru a propune în oferta financiară un preț unitar pentru zi de lucru/om, ... a luat în considerare următoarele costuri:

- Costuri salariale directe (expertii ce vor fi implicari) - 60% din pret.
- Costuri salariale indirecte (echipe de suport din ... echipa de licitatii/achizitii publice care a pregatit oferta- inclusiv un analist de business, echipa juridica, financiara, management)- 24% din pret
- Marja neta ... -15% din pret
- Costul emiterii Garanției de buna executie- apx 1 %- ... colaborează cu o companie de asigurari care emite polițe în funcție de valoarea procedurii

Pentru costul lunar de suport si mentenanta platforma software, mentionam ca ... a propus un pachet lunar format din zile/om din 3 experti (expert dezvoltare software non-cheie, expert infrastructura cloud si expert securitate cibernetica) care se vor ocupa exclusiv de aceasta activitate după ce platforma este predată.

Astfel, din totalul costurilor prezentate, marja ... (profitul) pentru componenta Realizare platformă software pentru schema dedicată perfecționării /recalificării angajaților din firme este de aproximativ 15%, respectiv apx 595 368 RON.

În plus, dorim sa reiteram faptul ca ... a proiectat oferta tehnica luand in considerare solutii software open-source (ex.Moodle), precum și alte solutii ce nu presupun costuri suplimentare pentru autoritatea contractanta, astfel ca echipa de proiect va fi responsabilă cu dezvoltarea, personalizarea, integrarea si adaptarea tuturor functionalitatilor solicitate avand la baza o experienta vasta in utilizarea unor solutii similare. ... intelege si accepta in calitate de ofertant declarat castigator ca orice cost identificat ulterior in procesul de dezvoltare a solutiei contracte vor fi suportate integral din oferta sa.

B. Referitor la costurile pentru abonamentul de cloud, precizăm ca ... deține un parteneriat solid și sustenabil cu furnizorul Google Cloud. ... a implementat de-a lungul timpului o serie de aplicații cloud-based prin intermediul Google, astfel ca ... deține in prezent calitatea de Premier Partner. Pentru acest proiect furnizorul de cloud, ne-a transmit o oferta personalizată bazată pe totalitatea cerințelor din caietul de sarcini. Pretul lunar oferit a fost de: 1463.078 USD- conform documentului anexat.

3Servicii de cloud	LUNĂ	24	9,000.00
--------------------	------	----	----------

Astfel, diferenta dintre costul direct transmis de furnizor (apx 6800 RON/lunar) si costul propus in formularul de oferta reprezinta marja ... (apx 2200 RON/lunar) pentru aceste servicii.

C. Cu privire la echipamentele solicitate si ofertate, ... a luat legatura cu furnizori ce au parteneriate stabile cu distribuitorii de echipamente.

4Stații de lucru mobile cu monitor****	BUC	20	8,250.00	165,000.00
--	-----	----	----------	------------

Pentru construirea ofertei ... a colaborat cu mai multi furnizori si a consultat mai multe platforme de comercializare de specialitate pentru identificarea echipamentelor conforme si obtinerea unor preturi competitive. In linia statii de lucru mobile cu monitor a fost inclus si costul mouse-ului, rucsacului, a licentelor office perpetua si windows 11, dar si a garantiei de 36 luni. Cu titlul demonstrativ, anexam oferta primita de la furnizorul cu care avem o colaborare stransa (Network One Distribution). Costul unitar propus este format din costul unitar pentru statia de lucru mobila, monitor, mouse, rucsac, licente, garantie. Astfel, costul direct catre furnizori va fi de 5000 RON, iar diferenta o reprezinta marja ..., plus extensia de garantie de la 12 luni la 36 luni pentru rucsac si respectiv de la 24 luni la 36 luni pentru mouse, extensie pe care o asigura ... din fonduri proprii.

În realizarea ofertei financiare, ... a luat in considerare obligatiile prevăzute la art. 51 din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, ... respecta regulile obligatorii referitoare la conditiile de munca si protectia muncii, care sunt in vigoare in Romania. Mentionam ca ... nu beneficiază de un ajutor de stat.

Răspunsul furnizat de ... COM SRL a fost analizat de membrii comisiei de evaluare la data de 22.04.2024, ocazie cu care a fost elaborat *Procesul-verbal nr. 507/I19/22.04.2024 privind evaluarea*

propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, rezultatul analizei efectuate de membrii comisiei de evaluare fiind astfel consemnată:

Analizarea de către comisia de evaluare, a propunerii financiare, transmise în SEAP până la expirarea termenului limită de depunere al ofertelor și semnată cu semnatura electronică extinsă bazată pe un certificat calificat eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat, de către ofertantul ... COM SRL, s-a bazat pe următoarele aspecte:

- Elementele propunerii financiare sunt corelate cu elementele propunerii tehnice, aceasta fiind prezentată și calculată în conformitate cu etapele descrise de ofertant în cuprinsul propunerii tehnice.

- În cuprinsul propunerii financiare prezentată, nu au fost identificate erori aritmetice. Comisia de evaluare constată că valoarea propunerii financiare depusă de ... COM SRL în valoare de 4.350.120,00 se încadrează în valoare estimată a autorității contractante (6.563.764 lei fără TVA).

- Având în vedere că prețul ofertat, reprezintă 66,27 % din valoarea maximă estimată $[(4.350.120 \times 100)/6.563.764]$, comisia de evaluare a solicitat clarificări cu privire la modul de formare a prețului pentru fiecare componentă a ofertei financiare prin prezentarea documentelor de fundamentare a prețului.

Analizând răspunsul la clarificare nr. 502/I19/18.04.2024 semnat cu semnatura electronică extinsă bazată pe un certificat calificat eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat, comisia de evaluare constată că ofertantul ... COM SRL a prezentat dovezi pentru prețul neobisnuit de scăzut după cum urmează:

(...)

Ca urmare a evaluării propunerii financiare și a răspunsului la solicitările de clarificări comisia de evaluare constată faptul că oferta depusă de ... COM SRL, se încadrează în valorile estimate de autoritatea contractantă, fiind considerată acceptabilă și respectiv admisibilă, conform prevederilor art.137, alin.4 din HG nr.395/2016.

Referitor la pretinsa lipsă a cuantificării unor elemente esențiale *solicitate prin documentația de atribuire, respectiv modulul laborator - integrarea cu soluții de instruire de tip laborator interactiv și componenta de microcertificare*, Consiliul are în vedere că argumentele aduse în favoarea susținerilor se bazează pe faptul că achizitoarea în mod netemeinic a declarat admisibilă oferta ... COM SRL, atâta vreme cât nu au fost incluse costurile aferente celor două componente solicitate prin caietul de sarcini.

În cuprinsul caietului de sarcini, se rețin următoarele precizări privind *modulul laborator - integrarea cu soluții de instruire de tip laborator interactiv*:

9.2 Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport

Platforma software suport va fi dezvoltată/licențiată fără limitări de utilizatori sau suport tehnic pe care aceasta poate fi instalată și utilizată de achizitor. De asemenea, la trecerea în producție și predarea platformei software se va livra codul sursă integral pentru toate componentele platformei software, cu dreptul ... de a utiliza, extinde și întreține platforma ulterior fără nici o limitare.

Principalele module și submodule aferente soluției trebuie să asigure, minim:

(...)

- Modul Laborator:

- o Integrarea cu soluțiile de instruire, de tip laborator interactiv, asigurate de partenerii de formare, cu preluarea datelor privind rezultatele obținute de persoanele ce parcurg acest model de formare.

- Permite utilizatorilor efectuarea de exerciții practice aferente domeniilor de interes

- Permite gruparea cursurilor interactive în cel puțin următoarele domenii de activitate:

- Internet of things
- Cloud technologies

- Big data
- Învățarea automată
- Inteligența artificială
- Automatizarea proceselor robotice
- Blockchain
- Cyber-Physical Systems
- Additive manufacturing

Permite fiecărui utilizator în mod concurrent să interacționeze cu platforma fără a afecta activitatea celorlalți utilizatori, acesta putând salva instanța lui și poate relua activitatea de învățare practică oricând sau poate reseta instanța și poate reîncepe exercițiile practice.

Activitatea utilizatorilor în cadrul laboratoarelor este salvată pentru a fi utilizată în evaluarea acestora de către formatori acolo unde se dorește.

În cadrul *Formularului 2 - Propunere tehnică* informațiile precizate în caietul de sarcini se regăsesc la pct. 85 care face referire la pagina 37 din caietul de sarcini, iar la modalitatea de îndeplinire a cerinței s-au precizat următoarele cerințe:

Mod de îndeplinire		
DA / NU	Se va preciza modalitatea efectivă de îndeplinire a cerinței sau, după caz, faptul că ofertantul a citit, înțeles și acceptă fără obiecțiuni precizarea din caietul de sarcini. Pentru produse se va preciza Marca/Producător etc.*	Referința (dacă este cazul) din documentele anexate prezentului formular unde sunt reflectate informațiile (Pag./ Paragraf)

Așa cum a fost anterior redat, la secțiunea dedicată modalității de elaborare a propunerii financiare s-a precizat faptul că Formularele aferente din secțiunea Formulare a Documentației de atribuire, care vor trebui completate de ofertanți și încărcate în SEAP, ÎN FORMAT EDITABIL, semnate cu semnătură electronică extinsă bazată pe un certificat calificat, eliberat de un prestator de servicii de certificare acreditat în condițiile legii.

În cadrul *Formularului nr. 1A - Propunere financiară detaliată* achizitoarea a detaliat informațiile care trebuiau precizate:

OFERTANT

S.C.

Propunere financiară detaliată

42283735/2023/1/CLOUD/119

Servicii dezvoltare a platformei software pentru schema dedicată perfe

Nr. crt	Servicii/Produse solicitate	UM	Cantitate
0	1	2	3
1	Realizare platformă software pentru schema dedicată perfecționării /recalificării angajaților din firme*		
1.1	Servicii analiză și proiectare	ZI/OM	
1.2	Servicii dezvoltare	ZI/OM	
1.3	Servicii de Instruire	ZI/OM	
1.4	Testarea de acceptanță și asigurarea calității	ZI/OM	
1.5	Servicii de punere în producție (inclusiv migrarea în cloudul guvernamental)**	ZI/OM	

1.6	Predarea platformei software	ZI/OM	
1.7	Suport și mentenanță platformă software	LUNĂ	
2	Licențe***		
2.1	Licența 1	BUC.	
2.2	Licența 2	BUC.	
3	Servicii de cloud	LUNĂ	
3.1	de precizat dacă există detalieri de nivel 2		
3.2	de precizat dacă există detalieri de nivel 2		
4	Stații de lucru mobile cu monitor****	BUC	
5	Alte cheltuieli (de precizat)*****		
Total (lei fără TVA)			
Total TVA			
TOTAL (lei cu TVA)			

Nota * Estimarea efortului utilizând unitatea de măsură zi/om are caracter orientativ, permițând autorității contractante să aprecieze nivelul de înțelegere implementarea contractului, efortul real va putea înregistra variații în plus sau în minus pentru realizarea diferitelor livrabile, esențială fiind încadrarea realizării exclusiv prin raportare la stadiul fizic al activităților/livrabilelor, prestatorul nefiind obligat la întocmirea de timesheet-uri.

Nota** Ofertantul va avea în vedere inclusiv efortul necesar pentru migrarea completă a platformei în cloudul guvernamental, conform precizărilor din documentație.

Nota*** Ofertantul va include în prețul licențelor inclusiv costul aferent suportului oferit, dacă este cazul.

Nota**** Ofertantul va include în prețul echipamentelor costul garanției oferite.

Nota***** Dacă pentru corelarea cu propunerea tehnică sunt necesare alte detalieri la nivelul propunerii financiare, ofertantul trebuie să introducă linii suplimentare în tabelul de mai jos.

Din economia cerințelor documentației de atribuire, Consiliul determină că ofertanții trebuiau să fundamenteze prețul propus în corelație cu cerința autorității contractante care a solicitat prin documentația de atribuire ca ofertanții să furnizeze oferta financiară prin detalierea de preturi pentru fazele de implementare și dezvoltare, implicit cu costurile defalcate pe respectivele faze.

Din examinarea *Formularului 2 - Propunere tehnică* elaborat de ofertanta ... COM SRL se rețin următoarele precizări în ceea ce privește modulul laborator:

Se va preciza modalitatea efectivă de îndeplinire a cerinței sau, după caz, faptul că ofertantul a citit, înțeles și acceptă fără obiecțiuni precizarea din caietul de sarcini. Pentru produse se va preciza Marca/Producător etc.*	Referința (dacă este cazul) din documentele anexate prezentului formular unde sunt reflectate informațiile (Pag./ Paragraf)
---	---

• Modul Laborator: - o Integrarea cu soluțiile de instruire, de tip laborator interactiv, asigurate de partenerii de formare, cu preluarea datelor privind rezultatele obținute de persoanele ce parcurg acest model de formare. - Permite utilizatorilor efectuarea de exerciții practice aferente domeniilor de interes - Permite gruparea cursurilor interactive în cel puțin următoarele domenii de activitate: - Internet of things - Cloud technologies - Big data - Învățarea automată - Inteligența artificială - Automatizarea proceselor robotice - Blockchain - Cyber-Physical Systems - Additive manufacturing - Permite fiecărui utilizator în mod concurent să interacționeze cu platforma fără a afecta activitatea celorlalți utilizatori, acesta putând salva instanța lui și poate relua activitatea de învățare practică oricând sau poate reseta instanța și poate reîncepe exercițiile practice. - Activitatea utilizatorilor în cadrul laboratoarelor este salvată pentru a fi utilizată în evaluarea acestora de către formatori acolo unde se dorește.	Anexa 2- cap 9.2. si 9.2.6 Cerințe și procese specifice si 9.2.6.7 Integrarea tuturor sistemelor și administrare
--	---

În cadrul Anexei nr. 2- cap 9.2. si 9.2.6 *Cerințe și procese specifice* si 9.2.6.7 *Integrarea tuturor sistemelor și administrare*, se rețin următoarele precizări:

9.2.0.3 Modul Laborator:

o Integrarea cu soluțiile de instruire, de tip laborator interactiv, asigurate de partenerii de formare, cu preluarea datelor privind rezultatele obținute de persoanele ce parcurg acest model de formare.

- Permite utilizatorilor efectuarea de exerciții practice aferente domeniilor de interes
- Permite gruparea cursurilor interactive în cel puțin următoarele domenii de activitate:
 - Internet of things
 - Cloud technologies
 - Big data
 - Învățarea automată
 - Inteligența artificială
 - Automatizarea proceselor robotice
 - Blockchain
 - Cyber-Physical Systems
 - Additive manufacturing

- Permite fiecărui utilizator în mod concurent să interacționeze cu platforma fără a afecta activitatea celorlalți utilizatori, acesta putând salva instanța lui și poate relua activitatea de învățare practică oricând sau poate reseta instanța și poate reîncepe exercițiile practice.

- Activitatea utilizatorilor în cadrul laboratoarelor este salvată pentru a fi utilizată în evaluarea acestora de către formatori acolo unde se dorește.

Răspunsurile tuturor cerințelor de mai sus se regăsesc în cadrul capitolului "9.2.6.6 Laborator".

(...).

Răspunsurile tuturor cerințelor de mai sus se regăsesc în cadrul capitolelor:

- "9.2.6 Cerințe și procese specifice"

- "9.2.6.7 Integrarea tuturor sistemelor și administrare

(...)

9.2.6.6 Laborator

Platforma va oferi capacități de integrare pentru programele de formare care oferă cursuri ce includ laboratoare practice. Prin realizarea integrării platforma trebuie să poată comunica minim următoarele seturi de date:

- identitatea/ identificatorul cursantului;

- rezultatul/ îndeplinirea obiectivului educațional de către participant;

- evoluția cursantului în cadrul laboratorului parcurs, astfel încât acesta să poată relua activitatea dintr-un punct salvat anterior.

Laboratoarele ce vor fi asigurate de partenerii de formare vor atinge următoarele teme:

- Internet of things;

- Cloud technologies;

- Big data;

- Învățarea automată;

- Inteligența artificială;

- Automatizarea proceselor robotice;

- Blockchain;

- Cyber-Physical Systems;

- Additive manufacturing.

Prestatorul va transmite către partenerii de formare datele necesare asigurării interconectării

laboratoarelor acestora cu platforma suport.

Pentru a răspunde la această cerință, fără a avea destule detalii pentru a putea formula o serie de rezultate așteptate, ne vom limita la doua procese generale care ar putea răspunde nevoii Beneficiarului. Stabilirea exacta de obiective de lucru se va realiza în Etapa de Analiza. Astfel, laboratoarele practice se vor realiza folosind:

1. SCORM (Modelul de referință pentru obiecte de conținut partajabil (The Sharable Content

Object Reference Model - SCORM) permite redarea conținutului de învățare de la orice furnizor în orice sistem de management al învățării (LMS) conform SCORM.)

Detaliera este realizată anterior, în cadrul cerinței: "Pentru derularea programelor asincron

platforma software va permite redarea de materiale împachetate minim SCORM 2004 și preluarea îndeplinirii obiectivelor de învățare definite la nivelul materialelor respective, pentru raportarea progresului / absolvirii programului de formare."

2. Learning Tools Interoperability (LTI)

Instrumentele externe LTI sunt aplicații suplimentare pe care le puteți integra în cursul dvs., cum ar fi conținut interactiv, activități sau evaluări. Formatorii se pot conecta la aceste activități din pagina lor de curs Moodle, iar studenții le pot accesa fără a părăsi cursul lor Moodle sau a fi nevoiți să se conecteze la un alt sistem. Acolo unde este disponibil și în funcție de fiecare instrument, formatorii pot primi și notele trimise înapoi în Moodle.

Legătura dintre Moodle și aceste instrumente se realizează prin standardul Learning Tools Interoperability (LTI), care integrează platformele de învățare cu instrumente de învățare pentru a crea o experiență de învățare mai bogată, fără întreruperi. În esență, standardul LTI permite un schimb sigur, bidirecțional de informații între Moodle și instrumentele de învățare externe.

Instrumentele externe LTI pot fi utilizate în Moodle ca activități.

Răspuns la Întrebarea nr. 20 (din cadrul documentului RĂSPUNS CONSOLIDAT LA SOLICITĂRILE DE CLARIFICĂRI - din data 14.12.2023)

Pe lângă detaliile prezentate în caietul de sarcini la Capitolul 9 – Soluția Tehnică, Sub Capitolul 9.2

- Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport, informațiile suplimentare referitoare la soluțiile de instruire ce necesită integrare vor fi identificate în faza de analiză.

9.2.6.7 Integrarea tuturor sistemelor și administrare:

- Platforma software va fi integrată cu server de e-mail care permite transmiterea de notificări;
- Platforma software va permite un singur punct de acces pentru toată informația folosind o taxonomie comună;
- Platforma software va permite automatizarea proceselor recurente;
- Platforma software va permite stabilirea de reguli bazate pe evenimente și definirea de acțiuni care generează logică de proces;
- Platforma software va oferi înregistrări complete pe baza unor configurări care să funcționeze ca suport pentru audit; permite generarea de dovezi care să evidențieze desfășurarea de acțiuni, în orice moment;
- Platforma software trebuie să fie integrată ușor cu aplicații terțe, cel puțin cu Microsoft Office;
- Platforma software va permite crearea cel puțin a unui repository de cunoștințe și le face accesibile întregii organizații client;
- Platforma software va permite distribuția informației specificate de administrator pentru utilizatori sau grupuri de interes definite;
- Platforma software va permite administrare utilizatori, roluri și drepturi aferente;
- Platforma software va dispune de un modul de raportare care să acopere procesele educaționale și administrative ce vor fi identificate în etapa de analiză și proiectare;
- Platforma software va permite vizualizarea datelor din sistem (inclusiv loguri) pentru asigurarea transparenței și a raportărilor cu privire la selectarea formatorilor și a IMM-urilor;
- Platforma software va permite ... să mențină raportări / date / istoric cu referire la plățile ajutorului de minimis în scopul evidențierii clare a costurilor la nivel de beneficiar, inclusiv integrare REGAS în scopul înscrierii automate a ajutorului de minimis.

(...).

Din examinarea *Formularului nr. 1A – Propunere financiară detaliată* elaborat de ofertanta ... COM SRL se rețin următoarele precizări:

Nr. crt	Servicii/Produse solicitate	UM	Cantitate	lei fără TVA	Valoare Totală
0	1	2	3	4	5(3*4)
1	Realizare platformă software pentru schema dedicată				-
1.1	Servicii analiză și proiectare	ZI/OM	100	3.500,00	350.000,00
1.2	Servicii dezvoltare	ZI/OM	645	3.300,00	2.128.500,00
1.3	Servicii de Instruire	ZI/OM	20	3.500,00	70.000,00
1.4	Testarea de acceptanță și asigurarea calității	ZI/OM	44	3.800,00	167.200,00
1.5	guvernamental)**	ZI/OM	43	3.800,00	163.400,00
1.6	Predarea platformei software	ZI/OM	33	3.200,00	105.600,00
1.7	Suport și mentenanță platformă software	LUNĂ	18	54.690,00	984.420,00
2	Licențe***	NA			-
3	Servicii de cloud	LUNĂ	24	9.000,00	216.000,00
4	Stații de lucru mobile cu monitor****	BUC	20	8.250,00	165.000,00
5	Alte cheltuieli (de precizat)*****				-
					-
Total					4.350.120,00
Total					826.522,80
TOTAL					5.176.642,80

Așa cum a fost anterior redat, la solicitarea de clarificare adresată privind detalierea prețului ofertat și prezentarea documentelor de fundamentare a prețului, ofertanta ... COM SRL pentru un calcul al costurilor totale la nivel de proiect, și-a definit costurile în raport cu

elementele componente care au stat la baza constituirii ofertei financiare, respectiv costurile aferente salariilor resurselor umane care vor efectua serviciile cuprinse în proiect, costurile pentru abonamentul de servicii cloud- prin intermediul partenerului - furnizor de servicii de cloud, costurile pentru achiziționarea echipamentelor (stații de lucru cu monitoare și periferice), costurile pentru pregătirea ofertei și marja de profit ... COM SRL, toate acestea fiind fundamentate și detaliate.

Anexat detalierii prezentate a atașat ofertele de preț ale furnizorilor.

Așa cum a fost anterior redat, în cadrul propunerii tehnice elaborate, în cadrul Anexei nr. 2 - cap 9.2. și 9.2.6 *Cerințe și procese specifice* și 9.2.6.7 *Integrarea tuturor sistemelor și administrare*, ofertanta a detaliat cerințele solicitate.

În raport de aspectele regăsite în cuprinsul propunerii tehnice, Consiliul constată temeinicia susținerilor achizitoare, potrivit căroră:

Platforma va oferi capacități de integrare pentru programele de formare care oferă cursuri ce includ laboratoare practice. Prin realizarea integrării, platforma va putea comunica minim următoarele seturi de date:

- identitatea/ identificadorul cursantului;
- rezultatul/ îndeplinirea obiectivului educațional de către participant;
- evoluția cursantului în cadrul laboratorului parcurs, astfel încât acesta să poată relua activitatea dintr-un punct salvat anterior.

... COM SRL își asumă să transmită către furnizorii de formare, datele necesare asigurării interconectării laboratoarelor acestora cu platforma suport implementată în cadrul prezentului proiect.

De asemenea, Modulul laborator va:

- asigura integrarea cu soluțiile de instruire, de tip laborator interactiv, asigurate de furnizorii de formare, cu preluarea datelor privind rezultatele obținute de persoanele ce parcurg acest model de formare;
- permite utilizatorilor efectuarea de exerciții practice aferente domeniilor de interes;
- permite fiecărui utilizator în mod concurent să interacționeze cu platforma fără a afecta activitatea celorlalți utilizatori, acesta putând salva instanța lui și poate relua activitatea de învățare practică oricând sau poate reseta instanța și poate reîncepe exercițiile practice;
- permite ca activitatea utilizatorilor în cadrul laboratoarelor să fie salvată pentru a fi utilizată în evaluarea acestora de către furnizorii de formare, acolo unde se dorește.

Pentru derularea programelor, ofertantul ... COM SRL a menționat faptul că platforma software va permite redarea de materiale împachetate minim SCORM 2004; Sharable Content Object Reference Model (SCORM) este o colecție de standarde și specificații pentru instruirea asistată de calculator (e-learning).

Așadar, precizările ofertantei ... COM SRL respectă exigențele documentației de atribuire și răspund cerințelor formulate de autoritatea contractantă.

În considerarea celor antemenționate sunt și precizările autoarei intervenției, potrivit căroră: în plus, supunem atenției faptul că subscrisa a realizat descrierea soluțiilor tehnice abordate, comisia de evaluare putând analiza transparent amploarea cu care a fost tratat Modulul Laborator, ... punând la dispoziție și un grafic Gantt detaliat (Anexa 3 la Propunerea tehnică).

Se reține și faptul că anterior, în faza de clarificări premergătoare depunerii ofertelor, autoritatea contractantă a clarificat următorul aspect

potrivit *Răspunsului consolidat la solicitările de clarificări din data 14.12.2023* astfel:

Întrebarea nr. 20

Referitor la Caietul de Sarcini, 9.2 Cerințe tehnice și funcționale ale platformei software suport, Modul laborator, va rugăm să ne precizați care sunt soluțiile de instruire ce necesită integrare?

Răspuns la Întrebarea nr. 20

Pe lângă detaliile prezentate în caietul de sarcini la Capitolul 9 - Soluția Tehnică, SubCapitolul 9.2 - Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport, informațiile suplimentare referitoare la soluțiile de instruire ce necesită integrare vor fi identificate în faza de analiză.

În ceea ce privește *Modulul laborator*, a cărei pretinsă lipsă este reclamată, contestatoarea susține că *"răspunsul ... COM SRL la cererea de clarificări a fost: se va vedea în faza de analiză care vor fi cerințele specifice ale furnizorilor"*.

Din examinarea răspunsului furnizat la solicitarea adresată prin adresa nr. 352/I19/14.02.2024 se are în vedere că ofertanta a precizat următoarele:

4. Referitor la a patra solicitare de clarificare:

"Cu privire la Cap.9.2.6. Cerințe și procese specifice – subpunctul 6. Laborator – pag. 47 din

Caietul de sarcini, coroborat cu răspunsul la Întrebarea nr. 20 din cadrul documentului RĂSPUNS CONSOLIDAT LA SOLICITĂRILE DE CLARIFICĂRI „Pe lângă detaliile prezentate în caietul de sarcini la Capitolul 9 – Soluția Tehnică, SubCapitolul 9.2 - Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport, informațiile suplimentare referitoare la soluțiile de instruire ce necesită integrare vor fi identificate în faza de analiză, înțelegem că în această etapă (de ofertare) nu pot fi identificate care sunt soluțiile de instruire ce necesită integrare cu platforma, acest lucru urmand a fi identificat în faza de analiză.

➤vă rugăm să vă asumați / să confirmați cerințele Caietului de sarcini în ceea ce privește furnizarea datelor necesare (după identificarea acestora) în vederea asigurării interconectării platformei cu laboratoarele practice ce vor fi asigurate de partenerii de formare.

Răspuns

Reconfirmam și ne asumăm îndeplinirea cerințelor Caietului de Sarcini în ceea ce privește furnizarea datelor necesare (după identificarea acestora) în vederea asigurării interconectării platformei cu laboratoarele practice ce vor fi asigurate de partenerii de formare.

Împrejurarea că ofertanta ... COM SRL a utilizat suplimentar informațiilor anterior redată, textul preluat integral din cadrul răspunsului consolidat furnizat de achizitoare, nu conduce la concluzia contestatoarei, potrivit căreia: *La secțiunea 9.2 din Caietul de sarcini s-a solicitat integrarea platformei de e-learning cu platformele de tip laborator ale furnizorilor de formare. Cu privire la această cerință autoritatea a formulat clarificări.*

Răspunsul ... la cererea de clarificări a fost: "se va vedea în faza de analiza care vor fi cerințele specifice ale furnizorilor".

Din răspunsul evaziv furnizat rezultă faptul că operatorul economic nu a luat în considerare, la momentul ofertării (și implicit în cadrul ofertei financiare) complexitatea sistemică a integrării platformei de e-learning cu modulele de laborator din perspectiva costurilor aferente acestora în conformitate cu cerințele minime impuse prin caietul de sarcini, atâta vreme cât autoritatea contractantă a precizat faptul că informațiile suplimentare referitoare la soluțiile de instruire ce necesită integrare vor fi identificate

în faza de analiză, acest aspect presupunând că este în sarcina ofertantei câștigătoare, ulterior atribuirii contractului.

Rezultă faptul că la momentul ofertării operatorii economici aveau obligația de a respecta cerințele minime ale caietului de sarcini - *Soluția Tehnică, Subcapitolul 9.2 - Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport.*

Așa cum a reținut inclusiv contestatoarea, din răspunsul consolidat rezultă în mod explicit faptul că în faza de analiză urmau să fie specificate doar unele *informații suplimentare* referitoare la soluțiile de instruire.

Așa cum a susținut autoarea intervenției, din practica standard a serviciilor de dezvoltare software, faza de analiză este o etapă absolut necesară, etapă ce clarifică în integralitate cerințele reale ale sistemului și ale beneficiarului.

În considerarea celor antemenționate sunt și precizările autoarei intervenției, potrivit cărora: în situația ipotetică în care se referă, de fapt, la răspunsul evaziv al autorității contractante la solicitările de clarificări primite de aceasta pe marginea documentației de atribuire, în acest caz apreciem că subscrisa nu poate fi ținută răspunzătoare pentru acțiuni ori inacțiuni ale unei terțe entități. Mai mult decât atât, în această ultimă ipoteză, trebuie luat în seamă că și oferta contestatorului a fost întocmită în baza acelorași documente și informații puse la dispoziție de către autoritatea contractantă înainte de termenul limită stabilit pentru depunerea ofertelor.

De altfel respectiva cerință se regăsește la secțiunea dedicată modalității de derulare a contractului de prestări servicii de către *ofertantul decarat câștigător-prestator, respectiv:*

9.2 Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport

Platforma software suport va fi dezvoltată/licențiată fără limitări de utilizatori sau suport tehnic pe care aceasta poate fi instalată și utilizată de achizitor. De asemenea, la trecerea în producție și predarea platformei software se va livra codul sursă integral pentru toate componentele platformei software, cu dreptul ... de a utiliza, extinde și întreține platforma ulterior fără nici o limitare.

Referitor la susținerile contestatoarei, potrivit cărora, la momentul întocmirii ofertei, ... COM SRL nu a luat în considerare complexitatea sistemică a integrării platformei de e-learning cu modulele laborator și nu a cuantificat contravaloarea acestor module laborator, Consiliul constată că, potrivit informațiilor solicitate cu privire la detalierea elementelor propunerii financiare, ofertanții trebuiau să elaboreze propunerea financiară prin detalierea de prețuri pentru fazele de implementare și dezvoltare, respectiv:

- *realizare platformă software pentru schema dedicată perfecționării /recalificării angajaților din firme, componentă detaliată astfel: servicii analiză și proiectare, servicii dezvoltare, servicii de instruire, testarea de acceptanță și asigurarea calității, servicii de punere în producție (inclusiv migrarea în cloudul guvernamental)***, predarea platformei software și suport și mentenanță platformă software);

- *licențe***;*

- servicii de cloud;
- stații de lucru mobile cu monitor****,

implicit cuantificând costurile defalcate pe fazele de implementare respective și nu pe module.

Din punct de vedere financiar, în *Formularul nr. 1A – Propunere financiară detaliată* solicitat nu a fost inclusă detalierea costurilor pe module, ci pe fazele de implementare și dezvoltare, așadar, demersul contestatoarei de a critica lipsa detalierii valorii aferentă modulului laborator este nefondat.

Contrar celor susținute de contestatoare cu ocazia formulării concluziilor scrise, respectiv:

Operatorul, preluând clarificările autorității, a recunoscut faptul că nu a inclus costurile aferente în considerarea faptului că vor fi avute în vedere în faza de analiză prin raportare la cerințele specifice ale furnizorilor.

Or, faptul că cerințele specifice ale furnizorilor vor fi avute în vedere în faza de analiză nu exonerează operatorii economici de obligația de a include, la nivel estimativ, respectivele costuri în cadrul ofertei financiare.

așa cum a fost anterior redat, în cadrul propunerii tehnice elaborate, în cadrul Anexei nr. 2 - cap 9.2. și 9.2.6 Cerințe și procese specifice și 9.2.6.7 Integrarea tuturor sistemelor și administrare, ofertanta a cuprins și detaliat cerințele solicitate, iar autoritatea contractantă a precizat explicit potrivit răspunsului consolidat faptul că în faza de analiză urmau să fie specificate doar unele *informații suplimentare* referitoare la soluțiile de instruire.

În considerarea celor antemenționate sunt judicioase argumentele aduse de autoarea intervenției în favoarea conformității ofertei sub aspectul reclamat, respectiv:

Drept urmare, reiterăm faptul că autoritatea contractanta nu a impus prin Formularul de oferta ca detalierea să se facă pe MODULE, ci pe fazele de dezvoltare și alte elemente de țin de implementarea proiectului. Astfel, costul modulelor nu a fost tratat separat în oferta noastră financiară deoarece autoritatea contractantă NU a solicitat acest lucru, prin urmare afirmațiile contestatorului nu pot fi susținute.

Mai mult decât atât, contestatorul aduce în discuție o practică a platformelor moderne de învățare adaptivă, precum și integrarea prin intermediul unui asistent virtual. Afirmația acestuia nu este fi susținută de vreo cerință a documentației de atribuire, și reprezintă doar „una din metodele posibile” așa cum însuși afirmă. Nu cunoaștem și nu vom face afirmații privind potențialele soluții alese în oferta tehnică a contestatorului având în vedere tratamentul egal aplicat cu buna credință, temeinicie și legalitate de către autoritatea contractantă, singura diferență fiind tocmai componenta de preț care, așa cum se observă obiectiv din oferta de preț, a implicat costuri diferite și, implicit, un preț mai puțin competitiv. **Aceste practici sunt doar o modalitate proprie a contestatorului prin care acesta și-a construit oferta tehnică, însă, așa cum autoritatea contractantă a apreciat în răspunsul consolidat la clarificări din etapa de depunere, cerințele specifice vor fi clarificate în faza de analiză, iar proiecția financiară pentru dezvoltarea modulelor poate suferi modificări.**

Dacă contestatoarea aprecia că era necesară detalierea costurilor pe module, ar fi trebuit să solicite acest lucru pe calea unei solicitări de clarificări sau a unei contestații. În măsura în care nu a procedat astfel, documentația de atribuire și-a consolidat caracterul definitiv, orice critici nu mai pot fi primite, acestea fiind tardiv formulate.

Aprecierile contestatoarei vizavi de modul de înțelegere/interpretare a conținutului documentației de atribuire nu pot fi primite de Consiliu în soluționare atâta vreme cât la acest moment al procedurii, acest aspect nu poate fi analizat de Consiliu. Ofertanta a luat la cunoștință despre modalitatea de prezentare a propunerii financiare detaliate în discuție încă de la data publicării documentației de atribuire, respectiv la 04.11.2023.

Așadar, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și la cele ale art. 248 C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerințelor din documentația de atribuire.

În raport de cele mai sus reținute se constată caracterul nefondat al criticii privind pretinsa lipsă a cuantificării modulelor laborator.

Referitor la pretinsa lipsă a cuantificării *componentei de microcertificare*, Consiliul are în vedere că argumentele aduse în favoarea susținerilor se bazează pe faptul că această componentă este o prioritate în materie de formare profesională a adulților la nivelul Uniunii Europene existând și o recomandare a Consiliului Uniunii Europene adoptată pe 16 Iunie 2022 (EU) sub denumirea Recommendation on a European approach to micro-credentials for lifelong learning and employability. Contestatoarea a adăugat și faptul că domeniul microcertificarilor este unul nou iar specialiștii în domeniu sunt rari și costisitori, astfel că *soluțiile de e-learning clasice nu implementează eficient module de micro-certificare, acestea fiind oferite la prețuri deloc neglijabile de un număr restrâns de furnizori specializați*.

Se vor reține și argumentele aduse de autoritatea contractantă în replică la cele reclamate, respectiv:

"Conform recomandărilor UE privind certificările (<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/RO/TXT/DOC/?uri=CELEX:52021DC07708:from=EN>):

Micro-certIFICATELE permit dobândirea și recunoașterea specifică și flexibilă a cunoștințelor, aptitudinilor și competențelor pentru a răspunde nevoilor noi și emergente ale societății și ale pieței forței de muncă. Este important de remarcat faptul că micro-certIFICATELE nu înlocuiesc calificările tradiționale. În schimb, acestea pot completa calificările tradiționale și pot servi ca oportunitate de învățare pe tot parcursul vieții pentru toți.

Având în vedere flexibilitatea lor, micro-certIFICATELE pot fi concepute și furnizate de o varietate de furnizori în multe contexte diferite de învățare formală, nonformală și informală.

Până în prezent, nu există o definiție comună a micro-certIFICATELE și nu există standarde care să le descrie și să le recunoască".

Menționăm totuși că cerința a fost tratată corespunzător de intervenientă în Anexa 3 - Descrierea soluției tehnice, astfel că afirmația contestatorului este total nefondată, neîntemeiată și se bazează strict pe presupuneri fără nicio bază reală și pertinentă.

Din lecturarea propunerii tehnice, Consiliul are în vedere că cerința privind *componenta de microcertificare* a fost tratată de ... COM SRL în

Anexa 3 - Descrierea soluției tehnice, la secțiunea 9.2.6.4 Portofoliu de cursuri, respectiv:

Fiecare partener de formare va avea posibilitatea de publica oferta proprie de formare în ceea ce privește: tematica, descriere, calendarul, modalitatea de desfășurare: sincron/asincron și alte opțiuni de exemplu organizarea de laboratoare, certificarea obținută, formatori, costul programului de formare, numărul de locuri disponibile.

Angajații IMM vor putea selecta cursurile la care doresc să se înscrie, iar platforma software va verifica disponibilitatea locurilor precum și bugetul ce poate fi consumat de respectivul angajat, precum și la nivel de IMM înainte de validarea înscrierii.

Platforma software va prezenta rapoarte cu privire la cursurile alese de fiecare angajat beneficiar, precum și al nivel de IMM, dar și la nivel de persoane care au optat pentru un anumit program / partener de formare.

De asemenea, va permite fiecărui partener de formare să urmărească participarea la programele proprii.

Fiecare partener de formare va avea posibilitatea de publica oferta proprie de formare în ceea ce privește: tematica, descriere, calendarul, modalitatea de desfășurare: sincron/asincron și alte opțiuni de exemplu organizarea de laboratoare, certificarea obținută, formatori, costul programului de formare, numărul de locuri disponibile.

Partenerul de formare are posibilitatea de a publica oferta proprie prin publicarea de cursuri. În cele ce urmează va prezentăm o variantă conceptuală de către ... pentru îndeplinirea cerințelor și facilitarea procesului de învățare, urmărind scopul prezentului proiect. Varianta finală va fi stabilită împreună cu beneficiarul -

Toate elementele specificate - tematica, descriere, calendarul, modalitatea de desfășurare: sincron/asincron și alte opțiuni de exemplu organizarea de laboratoare, certificarea obținută, formatori, costul programului de formare, numărul de locuri disponibile sunt parte din contract, și vor fi puse la dispoziție de către ofertant.

Tematica - poate fi asigurată prin sistemul de Categorii - mai multe cursuri oferite de diverși formatori vor fi grupate sub aceeași tematică: (...).

Ca și în cazul anterior analizat, din examinarea propunerii tehnice, Consiliul determină că ... COM SRL s-a asigurat de faptul că fiecare furnizor de formare va avea posibilitatea de a publica oferta proprie în ceea ce privește: tematica, descriere, calendarul, modalitatea de desfășurare: sincron/asincron și alte opțiuni, ca de exemplu: organizarea de laboratoare, certificarea obținută, formatori etc.

Astfel, în ceea ce privește certificarea obținută - formatorul va putea alege dacă programul va acorda certificare pentru cursanții care vor absolvi, precum și formatul și conținutul diplomei.

De asemenea, se va permite furnizorului de formare să încarce în platforma software alte diplome/certificate emise de acesta sau alte terțe părți, în legătură cu competențele dobândite de participantul la cursurile de formare.

În raport de cele mai sus reținute, critica adusă este neîntemeiată.

În ceea ce privește costurile aferente componentei de microcertificare, așa cum a fost anterior reținut, autoritatea contractantă nu a impus prin formularul 1A ca detalierea să se realizeze pe *module/componente*, ci pe fazele de dezvoltare și alte elemente ce țin de *implementarea proiectului* respectiv:

- *realizare platformă software pentru schema dedicată perfecționării /recalificării angajaților din firme, componentă detaliată astfel: servicii analiză și proiectare, servicii dezvoltare, servicii de instruire, testarea de acceptanță și asigurarea calității, servicii de punere în producție*

(inclusiv migrarea în cloudul guvernamental)***, predarea platformei software și suport și mentenanță platformă software);

- licențe***;

- servicii de cloud;

- stații de lucru mobile cu monitor****.

Așa cum a precizat și achizitoarea, din punct de vedere financiar, în formatul de propunere financiară solicitat nu a fost inclusă obligativitatea evidențierii la nivel de linie distinctă a costurilor aferente componentei de microcertificare, așadar, demersul contestatorului, în acest sens, fiind nefondat.

Se au în vedere și precizările achizitoarei, potrivit cărora *”Mai mult decât atât, contestatorul însuși nu a inserat la nivelul ofertei sale financiare, în mod distinct, această cheltuială”*.

În raport de cele mai sus reținute se constată caracterul nefondat al criticii privind pretinsa lipsă a cuantificării *componentei de microcertificare*.

O altă critică formulată privește neincluderea costului licențelor.

Contestatoarea susține că, în etapa de evaluare a ofertelor, autoritatea a solicitat ofertantei ... COM SRL clarificări cu privire la formularul F1 A linia de cheltuieli licențe din coloana servicii/produse solicitate, în sensul de a preciza de ce această linie nu are asociată nicio valoare având în vedere componentele tehnice (platformă e learning, video conferință etc) din oferta tehnică depusă.

Astfel contestatoarea concluzionează: *cu toate că ofertantul câștigător nu a inclus în formularul propunerii financiare costurile licențelor ofertate în cadrul propunerii tehnice, fapt ce impunea respingere ofertei ca neconformă, autoritatea declarat în mod nelegal oferta drept admisibilă*.

Așa cum a fost anterior redat, Consiliul reține că la solicitarea adresată prin adresa nr. 498/I19/16.04.2024, potrivit răspunsului furnizat, ... COM SRL a argumentat astfel:

Ofertantul nu a asociat nicio valoare pe linia de cheltuieli "licente" intrucat toate costurile aferente componentelor tehnice constau în solutii tehnice open source sau care nu presupun pentru autoritatea contractanta costuri suplimentare fata de cele estimate în linia de servicii de dezvoltare. Astfel, soluția tehnică propusă include dezvoltare software în funcție de nevoile identificate, precum și mai multe platforme open-source, soluții sau servicii pe care echipa de dezvoltare le va gestiona pe parcursul proiectului, iar acestea nu presupun un cost suplimentar pentru autoritatea contractanta.

Tot în cadrul răspunsului furnizat, ofertanta a explicat că ... COM SRL a proiectat oferta tehnică luând în considerare soluții software open-source (ex.Moodle), precum și alte soluții ce nu presupun costuri suplimentare pentru autoritatea contractantă, *astfel ca echipa de proiect va fi responsabilă cu dezvoltarea, personalizarea, integrarea și adaptarea tuturor funcționalităților solicitate având la bază o experiență vastă în utilizarea unor soluții similare. ... COM SRL înțelege și acceptă, în calitate de ofertant declarat câștigător, că orice cost identificat ulterior*

în procesul de dezvoltare a soluției contractate vor fi suportate integral din oferta sa.

Contrar celor susținute de contestatoare, respectiv că operatorii economici aveau obligația de a include în propunerea tehnică licențele ofertate și corelativ, obligația de a include costurile aferente acestora în cadrul propunerii financiare atât în secțiunea dedicată cât și, în mod evident, în prețul final ofertat, Consiliul are în vedere faptul că ofertanta ... COM SRL a completat formularul pus la dispoziție în documentația de atribuire denumit „07_F1A_Formular PF detaliata_H9_01_semnat” conform indicațiilor oferite de autoritatea contractantă, ținând cont de "Nota*** „Ofertantul va include în prețul licențelor inclusiv costul aferent suportului ofertat, dacă este cazul.”

Așadar Consiliul achiesează la decizia autorității contractante privind concludența răspunsului furnizat de ... COM SRL, soluția tehnică ofertată fiind una conformă, câtă vreme intervenienta și-a construit propunerea tehnică luând în considerare soluții open-source, precum și alte framework-uri moderne care în compunerea prețului nu presupun niciun cost de licențiere pentru autoritatea contractantă și au o valabilitate perpetuă întocmai cum solicită autoritatea contractantă.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante și susținerile intervenientei, potrivit cărora *Mai mult decât atât, prevederile caietului de sarcini, cap 9, subcapitolul 9.5. se referă la totalitatea soluțiilor și modelelor de licențiere ce pot fi luate în considerare în constituirea ofertei financiare și nu reprezintă o impunere a modului în care fiecare ofertant își poate construi oferta. Serviciile principale ale acestei proceduri constau în servicii de dezvoltare software și nu furnizare de licențe, întrucât autoritatea contractantă are nevoie de o platformă personalizată și dezvoltată în urma analizei de business ce va avea loc la începutul proiectului.*

În raport de cele mai sus reținute, se constată caracterul nefondat al criticii aduse.

Ultima critică formulată vizează aspecte legate de faptul că oferta depusă de ... COM SRL nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, respectiv cerința de la pct. 9.2 din caietul de sarcini, potrivit căreia autoritatea contractantă a solicitat integrarea platformei de e-learning cu platformele de tip laborator ale furnizorilor de formare.

În opinia contestatoarei ... COM SRL nu a demonstrat îndeplinirea cerinței, *pretinzând că modul de realizare a cerinței se va vedea “în faza de analiză care vor fi cerințele specifice ale furnizorilor”.*

Astfel concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că, raportat la cerințele exprese ale documentației, din răspunsul furnizat rezultă că ... COM SRL nu a respectat cerințele minime din cadrul caietului de sarcini, *acesta alegând ca modul de realizare a cerinței a să fie îndeplinit abia în faza de analiza.*

Raționamentul conturat de ... SRL în favoarea faptului că oferta tehnică depusă de ... COM SRL nu îndeplinește cerința privind integrarea platformei de e-learning cu platformele de tip laborator ale furnizorilor de

formare, nu este judicios și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum a fost anterior redat, în faza de clarificări premergătoare depunerii ofertelor, autoritatea contractantă a clarificat următorul aspect potrivit *Răspunsului consolidat nr. 244/I19/14.12.2023 la solicitările de clarificări* astfel:

Întrebarea nr. 20

Referitor la Caietul de Sarcini, 9.2 Cerințe tehnice și functionale ale platformei software suport, Modul laborator, va rugăm să ne precizați care sunt soluțiile de instruire ce necesită integrare?

Răspuns la Întrebarea nr. 20

Pe lângă detaliile prezentate în caietul de sarcini la Capitolul 9 - Soluția Tehnică, SubCapitolul 9.2 - Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport, informațiile suplimentare referitoare la soluțiile de instruire ce necesită integrare vor fi identificate în faza de analiză.

Așadar autoritatea contractantă a precizat faptul că informațiile suplimentare referitoare la soluțiile de instruire ce necesită integrare vor fi identificate în faza de analiză, cu alte cuvinte vor fi în sarcina ofertantei câștigătoare, ulterior atribuirii contractului.

Din lecturarea cerințelor prevăute în caietul de sarcini rezulta faptul că, la momentul ofertării, operatorii economici avea obligația de a respecta cerințele minime ale caietului de sarcini - *Soluția Tehnică, Subcapitolul 9.2 - Cerințele tehnice și funcționale ale platformei software suport*.

Aprecierile contestatoarei vizavi de modul de înțelegere/interpretare a conținutului cerinței reclamate astfel cum a fost consolidată ulterior prin răspunsul furnizat de achizitoare nu pot fi primite de Consiliu în soluționare, fiind tardiv, atâta vreme cât la acest moment al procedurii, respectiv etapa de comunicare a rezultatului, acest aspect nu poate fi analizat de Consiliu, inclusiv sub aspectul legalității solicitării respectivei cerințe, ofertanta a luat la cunoștință despre cerința în discuție încă de la data publicării răspunsului consolidat la 14.12.2023.

Contrar celor susținute de contestatoare, *respectiv ... COM SRL nu a demonstrat îndeplinirea cerinței, pretinzând că modul de realizare a cerinței se va vedea în faza de analiza care vor fi cerințele specifice ale furnizorilor*, așa cum a fost anterior reținut ofertanta reclamată a realizat descrierea soluțiilor tehnice abordate, în cadrul Anexei nr. 2- cap 9.2. și 9.2.6 *Cerințe și procese specifice* și 9.2.6.7 *Integrarea tuturor sistemelor și administrare*, comisia de evaluare putând analiza amploarea cu care a fost tratat *Modulul Laborator*, ... COM SRL punând la dispoziție și un grafic Gantt detaliat (Anexa 3 la Propunerea tehnică). Din lecturarea graficului Gantt, Consiliul reține că pentru modulul laborator, ofertanta a luat în considerare complexitatea sistemică a integrării platformei de e-learning cu modulele laborator, definind în cadrul activităților aferente și integrarea platformei de e-learning cu platformele de tip laborator ale furnizorilor de formare.

Așadar, contrar celor susținute de contestatoare nu se poate aprecia faptul că ... COM SRL nu a îndeplinit cerința reclamată, câtă vreme potrivit propunerii tehnice depuse, ofertanta a realizat descrierea soluțiilor tehnice abordate, printre care și integrarea platformei de e-learning cu platformele de tip laborator ale furnizorilor de formare.

Așa cum a reținut inclusiv contestatoarea, din răspunsul consolidat rezultă în mod explicit faptul că în faza de analiză urmau să fie specificate doar unele *informații suplimentare* referitoare la soluțiile de instruire.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante precizările intervenientei, potrivit cărora:

Cu privire la pasajele extrase din cadrul contestației, facem precizarea faptului că afirmația „se va vedea în faza de analiza...” afirmație făcută de autoritatea contractantă în cadrul răspunsurilor la întrebările de clarificare, din etapa anterioară depunerii ofertelor, este valabilă pentru toți participanții la procedură, inclusiv pentru contestator astfel este respectat principiul tratamentului egal, iar invocarea unui astfel de motiv după data depunerii ofertei, de către contestator nu are nicio relevanță dat fiind că și-a asumat, prin depunerea ofertei în cadrul procedurii, **inclusiv această componentă de analiză de business ulterioară ce va definitiva totalitatea componentelor necesare îndeplinirii conforme a obiectului procedurii. De altfel, din practica standard a serviciilor de dezvoltare software, faza de analiză este o etapă absolut necesară, etapă ce clarifica în integralitate cerințele reale ale sistemului și ale beneficiarului.**

Luând în considerare ansamblul considerentelor anterior expuse, Consiliul nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare, de către comisia de evaluare, a ofertei prezentate de ... COM SRL, motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate de autoarea contestației în acest sens și va menține rezultatul procedurii stabilit prin *Raportul procedurii nr. 531/I19/20.05.2024*.

Față de cele reținute mai sus cu prilejul soluționării contestației depusă de ... SRL, Consiliul va admite cererea de intervenție depusă de ... COM SRL, privitor la aceasta.

Având în vedere soluția pronunțată pe fondul cauzei, solicitarea contestatoarei ... SRL privind obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei contestații va fi respinsă ca nefondată.

Solicitarea societății interveniente ... COM SRL privind achitarea de către contestatoare a cheltuielilor de judecată va fi respinsă ca nefondată, ofertanta nu a prezentat documente doveditoare în acest sens.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică,

a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată contestația formulată de ... SRL.

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de ... COM SRL și o admite.

Respinge cererile ... SRL ... COM SRL privind achitarea cheltuielilor de judecată ca nefondate.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...