

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de către..., cu sediul social în..... nr...., sector..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată de reprezentată convențional prin..., cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură la..... nr...., sector..., împotriva deciziei de anulare a procedurii de atribuire a contractului, emisă de către..., cu sediul în..., bd.... nr...., etaj....., în calitate de entitate contractantă, în cadrul procedurii proprii, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

1. Admiterea contestației;
2. Anularea deciziei de anulare a procedurii de atribuire, respectiv a adresei având nr...._8664/... privind comunicarea rezultatului privind procedura pentru servicii de medicina muncii și a tuturor actelor care au stat la baza emiterii și aprobării acestora, precum și a actelor subsecvente;
3. Obligarea entității contractante la continuarea procedurii de atribuire cu respectarea dispozițiilor legale;
4. Obligarea entității contractante la plata cheltuielilor de judecată efectuate de... pentru soluționarea prezentei contestații, potrivit dispozițiilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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... solicită cele redată în partea introductivă.

Cu privire la istoricul procedurii... arată că entitatea contractantă la data de... anulează raportul din data de... în cuprinsul căruia se precizează „Motivul concret al anularii este decizia de anulare a procedurii de achiziție deoarece se va reface Caietul de sarcini, având în vedere că au fost unele cerințe omise”.

Împotriva acestei decizii de anulare... a formulat contestație, care a făcut obiectul dosarului nr...., soluționată prin... nr...., prin care contestația a fost admisă în parte, Consiliul obligând entitatea contractantă la:

- anularea comunicărilor privind rezultatul procedurii și a raportului de anulare din...;

- emiterea actelor procedurii cu motivarea concretă și detaliată a deciziei de anulare a procedurii de atribuire;

- justificarea legală a motivelor care au stat la baza anulării, în conformitate cu dispozițiile legale aplicabile.

Consiliul a reținut că obligația justificării anulării aparține exclusiv comisiei de evaluare, iar în lipsa comunicării unor motive concrete și verificabile nu poate fi analizată legalitatea și temeinicia deciziei de anulare, respectiv caracterul justificat sau artificial al acesteia.

Ca urmare a... nr...., entitatea contractantă a emis adresa nr...., prin care a comunicat motivul anulării procedurii, constând în necesitatea refacerii cerințelor caietului de sarcini și modificarea bugetului estimat al contractului. În cuprinsul acestei comunicări, entitatea contractantă a arătat că urmează să introducă cerințe noi ce vizează suplimentarea obiectului contractului prin includerea unor servicii psihologice suplimentare, aspect care determină modificarea documentației de atribuire.

Prin decizia CNSC pronunțată în primul ciclu procesual s-a dispus obligarea entității contractante la motivarea în concret a pretențiilor omisiuni din caietul de sarcini care ar fi determinat adoptarea deciziei de anulare a procedurii de atribuire, Consiliul reținând în mod expres necesitatea indicării unor motive reale, obiective și verificabile, susceptibile de a fi încadrate în cazurile limitative prevăzute de lege.

Prin adresa de comunicare a rezultatului nr...._8664/..., entitatea contractantă a comunicat faptul că „prin comisia de evaluare, a decis anularea procedurii de atribuire a contractului având ca obiect servicii de medicina muncii”, motivul invocat constând în „...”.

În susținerea acestei decizii, entitatea contractantă a arătat că, la nivelul caietului de sarcini vor fi introduse cerințe noi, respectiv servicii suplimentare de natură psihologică.

Or, din analiza motivelor invocate rezultă cu evidență faptul că pretențiile „omisiuni” nu reprezintă, în realitate, o eroare, respectiv o încălcare a dispozițiilor legale sau o lacună care ar împiedica derularea

procedurii, ci reflectă exclusiv o nevoie internă subiectivă a entității contractante de extindere a obiectului achiziției.

Presupusa omisiune a unor cerințe din caietul de sarcini nu poate fi calificată drept o împrejurare obiectivă, insurmontabilă, în sensul art. 225 din Legea nr. 99/2016, ci reprezintă, în realitate, intenția entității contractante de a modifica cerințele după publicarea anunțului de participare și chiar după finalizarea etapei de evaluare a ofertelor.

Din analiza actelor procedurii rezultă că etapa de evaluare a ofertelor fusese deja finalizată, toate ofertele fiind declarate conforme, iar oferta... îndeplinea integral cerințele stabilite prin documentația de atribuire, astfel cum rezultă din raportul procedurii emis anterior anulării. În acest context, cadrul legal nu mai permite modificarea documentației de atribuire prin redefinirea necesităților contractantei.

Mai mult, cerințele invocate de entitatea contractantă nu constituie corecții ale unor aspecte nelegale ale documentației existente, ci reprezintă servicii suplimentare distincte care modifică/completează obiectului contractului.

Astfel de modificări nu pot fi încadrate în noțiunea de „omisiuni” prevăzută de art. 225 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, ci reflectă intenția entității contractante de a relansa procedura în alte condiții economice, într-un moment în care procedura inițială fusese deja parcursă până la finalizarea evaluării ofertelor. În plus, cadrul legal oferă entității contractante remedii mai puțin grave decât anularea procedurii, care ar permite continuarea procedurii.

În aceste condiții, decizia de anulare este adoptată cu încălcarea principiilor transparenței, proporționalității și asumării răspunderii, entitatea contractantă recurgând la anularea procedurii în absența unui caz real, concret și legal justificat de imposibilitatea obiectivă de continuare a acesteia.

... pronunțată în primul ciclu procesual s-a reținut în mod expres că dispozițiile art. 225 din Legea nr. 99/2016 sunt aplicabile inclusiv în cadrul procedurilor proprii organizate de entitățile contractante, acestea reprezentând o concretizare a principiilor fundamentale ale achizițiilor publice.

Or, potrivit art. 225 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, entitatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire numai în cazurile limitativ prevăzute de lege, printre care, conform lit. c), situația în care încălcări ale prevederilor legale afectează procedura de atribuire sau fac imposibilă încheierea contractului.

Motivul invocat de entitatea contractantă - respectiv nevoia internă de refacere a cerințelor caietului de sarcini și intenția de a introduce cerințe noi care ar conduce la modificarea bugetului estimat al contractului - nu se încadrează în niciunul dintre cazurile limitativ prevăzute de art. 225 alin. (1), Aceste împrejurări nu constituie nici

încălări ale prevederilor legale care să afecteze procedura și nici situații care să facă imposibilă încheierea contractului.

După depunerea ofertelor tehnice și financiare și chiar după finalizarea etapei de evaluare a acestora, entitatea contractantă a recurs la anularea procedurii invocând exclusiv necesitatea redefinirii propriilor cerințe în sensul extinderii obiectului contractului, deși documentația de atribuire inițială era completă și aptă să permită continuarea procedurii și atribuirea contractului.

Motivele invocate de entitatea contractantă nu reprezintă încălcări legale ale procedurii și nici omisiuni de natură a împiedica derularea acesteia, ci reflectă exclusiv o opțiune internă subiectivă de modificare a necesităților achiziției, opțiune care nu poate constitui temei legal pentru anularea procedurii în condițiile art. 225 din Legea nr. 99/2016.

În consecință, decizia de anulare a procedurii de atribuire nu este susținută de un motiv obiectiv, real și insurmontabil, astfel cum impune cadrul legal, fiind adoptată în afara cazurilor limitative prevăzute de lege și cu încălcarea principiilor fundamentale ale achizițiilor publice.

Entitatea contractantă recunoaște faptul că decizia de anulare a procedurii nu a avut la bază o presupusă încălcare a legislației aplicabile, ci exclusiv o anumită stare de fapt, apreciată de aceasta ca fiind de natură să conducă la concluzia că un eventual contract ar fost imposibil de încheiat.

Entitatea contractantă nu a identificat și nu a individualizat niciun motiv obiectiv. Aceasta nu a indicat nicio dispoziție legală pretins încălcată și nu a explicat de ce eventualele omisiuni din documentația de atribuire nu ar putea fi remediate... afectarea principiilor aplicabile procedurii.

Prin inițierea procedurii de atribuire, entitatea contractantă își asumă obligația față de operatorii economici participanți de a finaliza achiziția în condițiile publicate, neputând ulterior refuza atribuirea pe baza unor motive care nu sunt temeinic justificate. Anularea procedurii reprezintă o măsură cu caracter strict excepțional.

Invocarea unor formulări precum „nevoia internă”, „intenția de a introduce servicii noi” sau „revizuirea bugetului” relevă exclusiv motive de natură managerială, opțiuni strategice ori simple reconsiderări interne ale necesităților entității contractante, iar nu împrejurări obiective de natură legală. Astfel de justificări nu pot fi asimilate unor încălcări ale prevederilor legale, unor erori sau unor vicii ale procedurii care să afecteze legalitatea derulării achiziției. În consecință, în absența unor omisiuni obiective și insurmontabile, astfel cum a reținut și Consiliul în prima decizie, decizia de anulare a procedurii apare ca fiind nelegală, întrucât cadrul normativ permite anularea doar în situații expres și limitativ prevăzute, iar nu ca urmare a unor simple reconsiderări interne ale entității contractante.

Conform legislației specifice (Legea nr. 319/2006, HG nr. 355/2007) medicina muncii vizează supravegherea sănătății lucrătorilor, evaluarea aptitudinii de muncă, examene medicale.

... nr.... și HG nr. 355/2007, medicina muncii are ca obiectiv exclusiv protecția sănătății angajaților prin activități de evaluare a aptitudinii de muncă, examinări medicale periodice și pre-angajare, supraveghere medicală și prevenirea riscurilor profesionale, consiliere cu privire la sănătatea fizică și prevenția bolilor profesionale.

Medicina muncii nu prevede furnizarea de servicii de consiliere psihologică pentru angajați. Examinările psihologice care fac parte din medicina muncii au caracter strict evaluativ și de selecție pentru verificarea compatibilității angajatului cu anumite posturi.

Consilierea psihologică, în schimb, este un serviciu terapeutic și de suport destinat dezvoltării sau menținerii sănătății mintale și gestionării problemelor personale.

HG nr. 355/2007 prevede testarea psihologică ca parte a examinării medicale pentru aptitudinea la muncă, dar nu include serviciul de consiliere psihologică cu scop terapeutic.

Consilierea psihologică (serviciu distinct, oferit de psihologi conform Legii nr....13/... privind profesia de psiholog) nu este un serviciu medical în sensul supravegherii sănătății lucrătorilor și nu este reglementată ca parte din medicina muncii în HG nr. 355/2007 sau Legea nr. 319/2006.

Consilierea psihologică este un serviciu distinct, prestat de psihologi cu drept de liberă practică, nu de medici de medicina muncii.

Mai mult decât atât, atribuirea celor două tipuri de servicii în cadrul aceleiași proceduri nu ar reprezenta nici măcar o soluție adecvată, având în vedere specificul distinct al fiecărei activități, care presupune cerințe de calificare, competențe profesionale și reguli de prestare diferite.

Necorelarea completă a tuturor necesităților entității contractante cu obiectul achiziției nu poate justifica anularea procedurii, atât timp cât partea principală a acesteia se poate derula în mod legal în continuare, iar presupusa nevoie suplimentară ar impune un obiect de achiziție distinct.

Entitatea contractantă dorește modificarea condițiilor deja stabilite anterior și publicate, deși prevederile documentației de atribuire sunt obligatorii inclusiv pentru autoritatea contractantă.

În cauză, anularea procedurii după publicarea documentației de atribuire, evaluarea ofertelor și constatarea admisibilității acestora este nelegală, având în vedere că nevoile și cerințele entității contractante au fost deja stabilite prin inițierea procedurii de atribuire. Reanalizarea ulterioară a acestor necesități, după deschiderea și evaluarea ofertelor, nu poate constitui un motiv de anulare. Prin inițierea procedurii, entitatea contractantă și-a asumat obligația de a respecta cerințele

definite inițial, astfel încât eventualele necesități subiective nu pot fi invocate ca justificare pentru anularea procedurii.

Încheierea contractului pentru care s-a inițiat procedura de atribuire- servicii de medicina muncii - nu ar fi afectat dreptul entității contractante de a organiza o procedură separată pentru achiziția serviciilor psihologice.

... apreciază că anularea procedurii este abuzivă și nelegală.

În punctul său de vedere asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr...., entitatea contractantă solicită respingerea contestației ca netemeinică și nefondată.

Cu privire la nelegalitatea anulării procedurii de atribuire, entitatea contractantă arată că nu se află în prezenta unei situații artificiale de anulare a unei proceduri, ci în prezenta unei situații obiective de anulare a unei proceduri, motivat de faptul că atribuirea contractului, având în vedere obligațiile stabilite în sarcina viitorului prestator, nu ar satisface în întregime nevoile concrete și actuale ale acesteia. Ori, pentru satisfacerea în întregime a nevoilor entității contractante, raportat la scopul contractului, ar exista două posibilități:

- fie adiționarea viitorului contract, ceea ce ar conduce la încălcarea prevederilor Legii nr.... privind modificarea substanțială a contractului, atât sub aspectul obiectului, cât și sub aspectul valorii. De asemenea, ar încălca și prevederile Legii nr.... sub aspectul respectării principiilor (tratamentul egal și transparenței), contractul în urma modificării cu obiect și valoare suplimentară nemaifiind rezultatul unei proceduri competitive și transparente;

- fie încheierea unui nou contract cu obiect separat, ceea ce ar fi un impediment pentru entitatea contractantă sub aspectul funcționalității, având în vedere, de exemplu, faptul că, în urma identificării factorilor potențiali disfuncționali care pot afecta climatul organizațional și performanța profesională în cadrul evaluării anuale pentru medicina muncii, se pot recomanda ședințe de consiliere psihologică și monitorizare, care ar trebui realizate și monitorizate de către același specialist

În privința motivării legale, fiind o procedură internă, s-au respectat prevederile incidente ale Legii 99/... art.... alin. (1). Procedura de atribuire prevăzută la, aplicabilă în cazul serviciilor sociale art. 82 alin. (1) lit. h) și al altor servicii specifice prevăzute în anexa nr...., este o procedură proprie, entitatea contractantă având obligația respectării principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2). Entitatea contractantă susține că prin decizia adoptată a respectat aceste principii, comunicând tuturor participanților decizia de anulare, respectând sub toate aspectele atât principiul tratamentului egal, cel al transparenței, cel al asumării răspunderii, cât și principiul nediscriminării. Mai mult decât atât, motivul

de anulare invocat „omisiuni la nivelul caietului de sarcini” se încadrează în prevederile art. 225 alin. (1) lit. c) teza 2 din Legea nr. 99/2016.

În privința nelegalității anulării procedurii... menționează că procedura se finalizează în momentul încheierii contractului sau la anularea acesteia, în baza unor motive sustenabile. În cazul de față, având în vedere imposibilitatea de a încheia contractul în condițiile procedurii de achiziție derulată, singura soluție a fost anularea procedurii, care va fi urmată de reluarea acesteia în baza unui nou caiet de sarcini, fiind o modificare inclusiv de buget estimat. În mod concret, în viitoarea procedură de achiziție se vor introduce, la nivelul caietului de sarcini, următoarele cerințe suplimentare:

- Realizarea diagnozei organizaționale privind evaluarea nivelului de stres și epuizare emoțională, prin instrumente de testare psihologică în vederea identificării tendințelor generale și a ariilor organizaționale cu risc crescut orientată spre prevenție pentru minim...% dintre angajații...

- Identificarea factorilor potențiali disfuncționali care pot afecta climatul organizațional și performanța profesională;

- Servicii de consiliere psihologică, pe toată durata derulării contractului pentru un grup de angajați ai..., aflați într-o situație excepțională, datorată unui tragic eveniment petrecut (accident de muncă grav sau deces);

- Cursuri de prim ajutor emoțional cu un număr de 10% dintre salariații...;

- Monitorizarea stresului profesional prin identificarea riscurilor psihosociale (hârțuire la locul de muncă, volum mare de muncă) care pot afecta siguranța și sănătatea angajaților;

- Suport psihologic cu apel telefonic 24 din 7 în regim non-stop, pentru toți angajații...;

- Oferirea de programe suport prin inițiative de gestionare a stresului ocupațional, sesiuni de consiliere și activități de promovare a bunăstării mentale.

- Realizarea a 4 workshopuri/an în format fizic pentru coordonatori de echipe/departamente privind „Recunoașterea semnelor de epuizare/burnout și strategii de prevenire”;

- Consilierea angajaților, precum și a elevilor din învățământul Dual prin parteneriate cu liceele de profil, care participă la competiții pe meserii prin gestionarea emoțiilor constructive. („...” și „Olimpiada tehnică”).

În privința unei presupuse încălcări a principiilor transparenței și asumării răspunderii, entitatea contractantă menționează că raportat la acest principii, au fost respectate toate prevederile care presupun transparența și asumarea răspunderii în achiziții publice, astfel:

- Invitația de participare a fost publicată pe site-ul..., fiind accesibilă tuturor potențialilor ofertanți;

- Documentele publicate au fost accesibile tuturor, toate cerințele și informațiile privind procedura de achiziție fiind publicate pe site-ul..., niciun ofertant nu a beneficiat de informații suplimentare
- Condițiile de atribuire nu au fost modificate pe parcursul derulării procedurii;
- Decizia de anulare și motivele care au stat la baza anulării au fost trimise identic tuturor participanților;
- Decizia de anulare are la baza cauze obiective, și nu subiective;
- În cuprinsul comunicării au fost menționate omisiunile..., în mod concret, cu mențiunea că acestea se vor regăsi la nivelul viitorului caiet de sarcini, care va sta la baza procedurii de atribuire a contractului;
- În privința principiului asumării răspunderii, asumarea răspunderii înseamnă să alegi..., atât sub aspectul eficienței cheltuiri a banilor, cât și sub aspectul asigurării unui contract care să satisfacă nevoia, chiar dacă implică recunoașterea unei greșeli proprii.

Cu referire la critica privind nelegalitatea deciziei de anulare a procedurii raportat la motivele invocate de entitatea contractantă, acesta menționează că procedura de achiziție se finalizează prin semnarea contractului. În condițiile în care contractul nu s-a semnat, decizia de anulare s-a luat ținând cont de nevoia... la momentul respectiv având în vedere faptul că viitorul contract s-ar fi încheiat pentru o perioadă de 3 ani. Având în vedere faptul că atribuirea unui contract, în baza unei proceduri de achiziție, are la bază o nevoie concretă a beneficiarului acelui contract, în opinia sa este o analiză de oportunitate privind încheierea contractului în condițiile menționate în documentele procedurii, nu o analiză de legalitate privind semnarea sau nu a contractului. Condițiile de legalitate se verifică în cadrul procedurii de achiziție, nefiind niciun impediment sub acest aspect. Motivul care a stat la baza deciziei este unul obiectiv, nu subiectiv (situație în care s-ar pune în discuție legalitatea deciziei). Motivul concret care a stat la baza deciziei de anulare a procedurii este menționat expres la nivelul raportului de anulare și a fost adus la cunoștința participanților la procedură prin Comunicarea privind rezultatul procedurii. O presupusă neîncadrarea a motivului invocat de către entitatea contractantă în prevederile legale incidente, este o interpretare proprie și subiectivă a contestatoarei, în opinia căreia, probabil o modificare substanțială a unui contract, după semnare, este mai legală decât anularea unei proceduri și reluarea acesteia în condiții de transparență și competitivitate.... este de a avea contracte care să reflecte condițiile comerciale cele mai corecte, în condiții de totală transparență și competitivitate, dând posibilitatea tuturor potențialilor ofertanți să participe în aceleași condiții, cu șanse egale, la atribuirea unui contract... a introduce pe parcursul derulării contractului de obiect suplimentar, ceea ce ar genera și o valoare suplimentară care se va plăti doar unui singur ofertant. Prin reluare

procedurii de atribuire, având în vedere modificarea inclusiv a bugetului estimat, se va atribui un contract care va reflecta, în urma unei competiții între potențiali operatori economici, obiectul concret cât și condițiile comerciale cele mai avantajoase pentru entitatea contractantă.

Cu privire la critica referitoare la motivele artificiale de anulare a procedurii de atribuire și încălcarea de către entitatea contractantă a dispozițiilor art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 99/2016... menționează că scopul încheierii unui contract este satisfacerea unei nevoi. În condițiile în care, pe parcursul derulării procedurii se constată faptul că, dacă se va încheia contractul conform cerințelor impuse în documentația procedurii nu va satisface pe deplin nevoia beneficiarului, nu se poate pune în discuție în mod sustenabil faptul că anularea și reluarea procedurii este o situație artificială de anulare. În mod similar, dacă pe parcursul derulării unui contract, în condițiile în care acel contract nu mai satisface nevoia pentru care a fost încheiat, poate fi încetat anticipat... a se considera că este un motiv artificial de încetare. Ca regulă generală, scopul încheierii unui contract, este satisfacerea unei nevoi. În condițiile în care prin încheierea unui contract care nu satisface decât parțial nevoia beneficiarului, atunci acel contract nu atinge scopul pentru care a fost încheiat.

Referitor la mențiunea contestatoarei privind crearea unor „circumstanțe artificiale”, entitatea contractantă solicită să se rețină că o supoziție, în condițiile în care nu se probează sub nicio formă. Introducerea unor cerințe noi la nivelul viitorului caiet de sarcini, nu pot fi interpretate ca fiind „circumstanțe artificiale”, atâta timp cât acestea se vor regăsi în viitorul contract, se vor presta și plăti, beneficiari fiind angajați ai....

... solicită, în cazul în care se va stabili în sarcina sa plata cheltuielilor de judecată, să se stabilească cuantumul acestora raportat la complexitatea prezentului dosar, conform prevederilor incidente ale Codului de....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr.....

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..., în calitate de entitate contractantă, a organizat o procedură proprie în vederea atribuirii unui contract pentru „Servicii de...”, pe o perioadă de 36 luni, conform descrierilor din Caietul de Sarcini și documentele atașate, publicate pe site-ul propriu.

În cadrul documentelor puse la dispoziția Consiliului de autoritatea contractantă, nu a fost identificată valoare estimată a achiziției și nici criteriu de atribuire. De asemenea, accesând documentele publicate pe

site-ul propriu, în secțiunea dedicată indicată de contestatoare, Consiliul a constatat și aici lipsa acestor informații.

În cadrul acestei proceduri, Consiliul a emis și decizia nr...., reținând următoarele:,, Totodată, Consiliul nu a identificat procese verbale de evaluare sau fișe de punctaj, ci doar două rapoarte ale procedurii în format tabelar, care cuprind informații despre cele 3 oferte depuse în procedură.

În cadrul Raportului procedurii... număr de înregistrare din data de..., autoritatea contractantă a inclus un tabel cu cuprinde criteriul în baza căruia au evaluat cele 3 oferte, ce cuprinde 3 factori de evaluare, respectiv Prețul, cu...% din punctaj, Numărul clinicilor proprii/locații (... dublări)...%, Clinici partenere 5%, iar în urma utilizării acestui algoritm rezultat din utilizarea facilităților EXCEL, câștigătoare a fost declarată... cu un punctaj de... puncte, următoarea a fost clasată contestatoarea cu un punctaj de..., 62 puncte, pe locul 3 fiind ..., cu un punctaj de... puncte.

În dosarul achiziției se regăsesc adrese de comunicare ale rezultatului procedurii către cei 3 operatori economici, dar nu există dovada comunicării acestora, însă contestatoarea face trimitere la recepționarea acestor documente.

După emiterea acestor acte, a fost emis Raportul din..., în același format tabelar, dar... a mai cuprinde tabelul aferent punctajului, raport care menționează anularea raportului anterior și a procedurii de atribuire..., însă, a fi indicate motivele de anulare, ci doar sunt menționate omisiuni... a fi identificate, fiind emisă o informare de anulare a procedurii către cei 3 ofertanți, de asemenea, nemotivată, act contestat prin prezenta contestație care formează obiectul prezentei cauze.

Autoritatea contractantă invocă lipsa de interes a contestatoarei, excepție ce va fi, însă, respinsă, calitatea acesteia de participant la procedură dându-i dreptul deplin de a fi informată în legătură cu motivele de anulare a acesteia.

Pe fondul contestației, contestatoarea expune pe larg lipsa motivării deciziei de anulare a procedurii, arătând că simpla menționare a existenței unor omisiuni din documentație și a nevoii interne a autorității nu acoperă acest viciu al actului.

Totodată, contestatoarea insistă pe o presupusă tardivitate a dorinței autorității de completare a documentației de atribuire pentru corectarea acestor omisiuni, susținând că un asemenea demers ar fi contrar principiului transparenței, teorie pe care Consiliul nu o poate valida, atât timp cât existența unor omisiuni, identificate și justificate de entitate, reprezintă un motiv legal de anulare a oricărei proceduri de atribuire, având temei în prevederile art. 225 alin. (1) lit. c), coroborat cu alin. (2) din Legea nr. 99/2016.

Consiliul nu poate fi de acord nici cu interpretarea entității contractante potrivit căreia nu este obligată să respecte dispozițiile art. 225 din Legea nr. 99/2016, fiind o procedură proprie, deoarece comunicarea motivelor de anulare a procedurii se subscie principiului transparenței și tratamentului egal, iar art.... alin. (2) lit. g) din Legea nr. 99/2016 obligă entitatea contractantă la justificarea motivelor pentru care a decis anularea procedurii de atribuire, ori respectarea principiilor achizițiilor este obligatorie și în cazul procedurilor proprii, și aici scopul organizării procedurii fiind încheierea contractului, și nu realizarea unui studiu de piață, pe cheltuiala operatorilor economici.

Totodată, dispozițiile art. 225 din aceeași lege stabilesc limitativ motivele pentru care o procedură poate fi anulată, iar entitatea contractantă nu a indicat niciun motiv concret care să se subscie celor legale, ci doar existența unor omisiuni... a preciza care sunt acestea. Omisiunea la care face referire în punctul de vedere trebuie expres menționată de entitate, astfel încât ofertanții și Consiliul să aprecieze asupra caracterului ei insurmontabil, respectiv încadrarea în prevederile art. 225 alin. (1) lit. c), coroborat cu alin. (2) din Legea nr. 99/2016,,, În sensul dispozițiilor alin. (1) lit.

c), prin încălcări ale prevederilor legale se înțelege situația în care, pe parcursul procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, iar entitatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective... ca aceasta să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2)".

Consiliul nu va invalida, însă, măsura anulării procedurii de atribuire, înainte de comunicarea motivelor de entitatea contractantă și nici nu va dispune, așa cum a solicitat contestatoarea, continuarea procedurii prin declararea unui câștigător, ci va dispune doar anularea comunicărilor și a raportului de anulare din... și emiterea actelor procedurii cu justificarea motivelor pentru care s-a decis anularea procedurii de atribuire, în conformitate cu dispozițiile legale, deoarece obligația justificării anulării aparține exclusiv Comisiei de evaluare. În lipsa comunicării justificării, Consiliul nu va putea analiza corectitudinea și legalitatea motivelor de anulare a procedurii, pentru a putea aprecia caracterul lor justificat, așa cum susține entitatea, sau artificial, după cum susține contestatoarea.

Totodată, Consiliul nu poate prezuma admisibilitatea ofertei contestatoarei și a celorlalte oferte din procedură, în lipsa unor procese verbale de evaluare, și de asemenea, nu poate stabili corectitudinea evaluării realizate până la momentul anulării procedurii.

De asemenea, Consiliul nu poate fi de acord nici cu entitatea contractantă, care susține că a respectat toate prevederile legale, apărările acesteia fiind vădit contradictorii, în condițiile în care omisiunile din documentație ce permit anularea unei proceduri se bazează exclusiv pe încălcarea unor dispoziții legale imposibil de corectat. Este evident că entitatea contractantă nu a înțeles că respectarea principiilor de la art. 2 din lege, mai cu seamă transparența, înseamnă punerea la dispoziția operatorilor a unei documentații complete, din care să rezulte modul de aplicare a procedurii de atribuire, întocmirea de documente ce dovedesc maniera de evaluare a ofertelor și trasabilitatea tuturor operațiunilor. Faptul că este o procedură proprie, nu echivalează cu posibilitatea autorității de a anula procedura ori de câte ori consideră că a omis vreo prevedere care ar face documentația mai clară, ci anularea se impune doar dacă omisiunea este atât de gravă, încât procedura nu poate continua, aspect ce trebuie justificat de entitate".

Ca urmare a acestei decizii, autoritatea contractantă a revenit asupra motivării deciziei de anulare, stabilind că în prima achiziție și-a identificat eronat obiectul achiziției, fiind omise mai multe servicii:

- Realizarea diagnozei organizaționale privind evaluarea nivelului de stres și epuizare emoțională, prin instrumente de testare psihologică în vederea identificării tendințelor generale și a ariilor organizaționale cu risc crescut orientată spre prevenție pentru minim...% dintre angajații...

- Identificarea factorilor potențiali disfuncționali care pot afecta climatul organizațional și performanța profesională;

- Servicii de consiliere psihologică, pe toată durata derulării contractului pentru un grup de angajați ai..., aflați într-o situație excepțională, datorată unui tragic eveniment petrecut (accident de muncă grav sau deces);

- Cursuri de prim ajutor emoțional cu un număr de 10% dintre salariații...;

- Monitorizarea stresului profesional prin identificarea riscurilor psihosociale (hârțuire la locul de muncă, volum mare de muncă) care pot afecta siguranța și sănătatea angajaților;

- Suport psihologic cu apel telefonic 24 din 7 în regim non-stop, pentru toți angajații...;

- Oferirea de programe suport prin inițiative de gestionare a stresului ocupațional, sesiuni de consiliere și activități de promovare a bunăstării mentale.

- Realizarea a 4 workshopuri/an în format fizic pentru coordonatori de echipe/departamente privind „Recunoașterea semnelor de epuizare/ burnout și strategii de prevenire”;

- Consilierea angajaților, precum și a elevilor din învățământul Dual prin parteneriate cu liceele de profil, care participă la competiții pe meserii prin gestionarea emoțiilor constructive. („...” și „Olimpiada tehnică”).

Astfel, la reluarea procedurii, trebuie incluse în documentație și aceste servicii. Neincluderea lor ar conduce la adiționarea contractului, care nici măcar nu a fost atribuit, ori la necesitatea atribuirii unui nou contract, pentru aceste servicii, aspect ce ar pune în discuție ambele contracte, și aspectele menționate mai sus, ce țin de evaluarea psihologică fiind subsumată medicinei muncii.

Consiliul reține că stabilirea obiectului procedurilor de achiziție publică intră în marja de apreciere a entității contractante, și nu a ofertanților.

Contestatoarea susține că omisiunile din documentație reprezintă, în fapt o nevoie internă subiectivă a entității contractante de extindere a obiectului contractului, și nu o împrejurare obiectivă, insurmontabilă ce ar împiedica continuarea procedurii.

Consiliul urmează a verifica în ce măsură argumentele părților confirmă caracterul subiectiv sau obiectiv al nevoii entității contractante.

Potrivit dispozițiilor HOTĂRÂRII nr....5 din 11 aprilie... privind supravegherea sănătății lucrătorilor, Art. 1. *Prezenta hotărâre stabilește cerințele minime pentru supravegherea sănătății lucrătorilor față de riscurile pentru securitate și sănătate, pentru prevenirea îmbolnăvirii lucrătorilor cu boli profesionale cauzate de agenți nocivi chimici, fizici, fizico-chimici sau biologici, caracteristici locului de muncă, precum și a suprasolicitării diferitelor organe sau sisteme ale organismului în procesul de muncă.*

Art. 2. *În sensul prezentei hotărâri, supravegherea sănătății lucrătorilor **reprezintă totalitatea serviciilor medicale care asigură prevenirea, depistarea, dispensarizarea bolilor profesionale și a bolilor legate de profesie, precum și menținerea sănătății și a capacității de muncă a lucrătorilor.***

Prin urmare, în verificarea medicală trebuie incluse și serviciile de identificare a factorilor de stres. Astfel, examinarea psihologică face parte din examenul medical la angajare și din controlul medical periodic.

În domeniul gazelor naturale, angajații se încadrează adesea în categorii cu risc special: lucru în condiții de izolare, lucru la înălțime (pentru anumite intervenții), muncă cu risc de explozie sau incendiu etc, iar accidentele de muncă pot fi relativ frecvente, astfel că serviciile omise nu sunt unele voluptuării, subiective, ci unele impuse de necesitatea postului.

Este evident că activitatea în acest domeniu implică o responsabilitate mare pentru lucrători, în condițiile în care o eroare poate avea consecințe catastrofale asupra siguranței publice.

De pildă, în domeniul rețelelor de gaze, o fișă de aptitudini are, în mod obligatoriu, avizul psihologic, iar evaluarea vizează atenția și concentrarea, echilibrul emoțional, respectiv reziliența în situații de urgență (scurgeri de gaze, avarii), responsabilitatea, timpul de reacție, respectiv capacitatea de a acționa rapid și corect în cazul unui incident.

Prin urmare, omisiunea din cadrul contractului nu poate fi acoperită, fiind improprie desfășurarea procedurii în condițiile în care lipsește o bună parte din obiectul contractului.

În același timp, așa cum Consiliul a arătat și în decizia anterioară, cu autoritate de lucru judecat, contractul nu are nici valoare estimată și nici criteriu de atribuire, ori aceste lipsuri, împreună cu stabilirea parțială a obiectului procedurii, față de necesitățile obiective ale autorității contractante, nu pot conduce la concluzia că procedura ar putea fi continuată.

Faptul că societatea contestatoare are cel mai scăzut preț, nu conduce la concluzia că aceasta ar putea deveni câștigătoare a procedurii, în condițiile în care documentația de atribuire nu prevede un criteriu de atribuire, neputându-se prezuma că s-ar aplica,, prețul cel mai scăzut”, în condițiile în care serviciile ce formează obiectul procedurii sunt servicii sociale, unde criteriul de atribuire nu poate fi decât,, cel mai bun raport calitate-preț sau cel mai bun raport calitate-cost, prevăzute la art. 209 alin. (3) lit. a) și b), ținându-se seama de criteriile de calitate și de sustenabilitate ale serviciilor sociale”, astfel cum se prevede la art.... alin. (6) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale.

Ori în lipsa unui criteriu de atribuire prevăzut în documentație, oricare ar fi acesta, continuarea procedurii este imposibilă, măsura anulării fiind singura ce se poate dispune.

Consiliul nu poate valida argumentul contestatoarei în baza căruia autoritatea ar putea organiza o procedură separată pentru restul serviciilor, deoarece o astfel de conduită ar fi nelegală, atât prin prisma imposibilității fragmentării unei astfel de proceduri, dar și prin prisma utilității sale, dispozițiile art. 7 din hotărârea menționată stabilind următoarele:,, (1) În cadrul responsabilităților sale, angajatorul are obligația să ia măsurile necesare pentru:

a) asigurarea securității și protecția sănătății lucrătorilor;

- b) prevenirea riscurilor profesionale;
- c) informarea și instruirea lucrătorilor;
- d) asigurarea cadrului organizatoric și a mijloacelor necesare securității și sănătății în muncă.

(2) Angajatorul are obligația să urmărească adaptarea măsurilor prevăzute la alin. (1), ținând seama de modificarea condițiilor, și pentru îmbunătățirea situațiilor existente.

(3) Angajatorul are obligația să implementeze măsurile prevăzute la alin. (1) și (2) pe baza următoarelor principii generale de prevenire:

- a) evitarea riscurilor;
- b) evaluarea riscurilor care nu pot fi evitate;
- c) combaterea riscurilor la sursă;
- d) adaptarea muncii la om, în special în ceea ce privește proiectarea posturilor de muncă, alegerea echipamentelor de muncă, a metodelor de muncă și de producție, în vederea reducerii monotoniei muncii, a muncii cu ritm predeterminat și a diminuării efectelor acestora asupra sănătății;
- e) adaptarea la progresul tehnic;
- f) înlocuirea a ceea ce este periculos cu ceea ce nu este periculos sau cu ceea ce este mai puțin periculos;
- g) dezvoltarea unei politici de prevenire coerente care să cuprindă tehnologiile, organizarea muncii, condițiile de muncă, relațiile sociale și influența factorilor din mediul de muncă;
- h) adoptarea, în mod prioritar, a măsurilor de protecție colectivă față de măsurile de protecție individuală;
- i) furnizarea de instrucțiuni corespunzătoare lucrătorilor.

(4)... a aduce atingere altor prevederi ale prezentei legi, ținând seama de natura activităților din întreprindere și/sau unitate, angajatorul are obligația:

- a) să evalueze riscurile pentru securitatea și sănătatea lucrătorilor, inclusiv la alegerea echipamentelor de muncă, a substanțelor sau preparatelor chimice utilizate și la amenajarea locurilor de muncă;

- b) ca, ulterior evaluării prevăzute la lit. a) și dacă este necesar, măsurile de prevenire, precum și metodele de lucru și de producție aplicate de către angajator să asigure îmbunătățirea nivelului securității și al protecției sănătății lucrătorilor și să fie integrate în ansamblul activităților întreprinderii și/sau unității respective și la toate nivelurile ierarhice;

- c) să ia în considerare capacitățile lucrătorului în ceea ce privește securitatea și sănătatea în muncă, atunci când îi încredințează sarcini;

- d) să asigure ca planificarea și introducerea de noi tehnologii să facă obiectul consultărilor cu lucrătorii și/sau reprezentanții acestora în ceea ce privește consecințele asupra securității și sănătății lucrătorilor, determinate de alegerea echipamentelor, de condițiile și mediul de muncă;

- e) să ia măsurile corespunzătoare pentru ca, în zonele cu risc ridicat și specific, accesul să fie permis numai lucrătorilor care au primit și și-au însușit instrucțiunile adecvate.

(5)... a aduce atingere altor prevederi ale prezentei legi, atunci când în același loc de muncă își desfășoară activitatea lucrători din mai multe întreprinderi și/sau unități, angajatorii acestora au următoarele obligații:

- a) să coopereze în vederea implementării prevederilor privind securitatea, sănătatea și igiena în muncă, luând în considerare natura activităților;

- b) să își coordoneze acțiunile în vederea protecției lucrătorilor și prevenirii riscurilor profesionale, luând în considerare natura activităților;

- c) să se informeze reciproc despre riscurile profesionale;

d) să informeze lucrătorii și/sau reprezentanții acestora despre riscurile profesionale.

(6) Măsurile privind securitatea, sănătatea și igiena în muncă nu trebuie să comporte în nicio situație obligații financiare pentru lucrători”.

Astfel, serviciile de medicină a muncii trebuie să fie în așa fel concepute încât să atingă dezideratele stabilite de lege, în scopul îndeplinirii obligațiilor legale ale angajatorului, ori lipsa serviciilor omise nu permite realizarea scopului legii.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de de... în contradictoriu cu....

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.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge ca nefondată contestația formulată de... în contradictoriu cu...

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.

PREȘEDINTE,

...
...

MEMBRU,

...
...

MEMBRU,

...
...

Redactată în 4 exemplare originale, conține 15(cincisprezece) pagini.