

INTRARE	Nr. 16032
IESIRE	
Ziua 27	Luna 12 Anul 2024

CĂTRE: CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București

E-mail: office@cnscl.ro

Fax: 021 - 310 46 42

Spre știință: DIRECȚIA DE ADMINISTRARE A UNITĂȚILOR DE ÎNVĂȚĂMÂNT SECTOR 5

Str. Fabrica de Chibrituri, nr. 9-11, Sector 5, Mun. București

Tel: 021 314 70 53

E-mail: invatamant@sector5.ro

În atenția:

Referitor la: Procedura de atribuire a contractului având ca obiect „Acord-cadru - Servicii de catering pentru unitățile de învățământ preuniversitar de stat pe raza Sectorului 5 al Municipiului București” – Cod CPV: 55524000-9 Servicii de catering pentru școli, inițiată prin anunțul de publicitate nr. ADV1461290 din 20.12.2024

DOMNULE PREȘEDINTE,

Subscrisa, [redacted], cu sediul în [redacted]
[redacted] înregistrată în Registrul Comerțului sub nr. [redacted], cod fiscal [redacted]
reprezentată legal prin administrator, [redacted] și convențional de [redacted]
[redacted] e-mail: [redacted], unde solicităm comunicarea tuturor actelor de procedură, persoana împuternicită cu primirea actelor de corespondență fiind dna Loredana Geamănu, în calitate de persoană care se consideră vătămată de către

Autoritatea Contractantă **DIRECȚIA DE ADMINISTRARE A UNITĂȚILOR DE ÎNVĂȚĂMÂNT SECTOR 5** (în continuare „Autoritatea Contractantă”), cu sediul în Str. Fabrica de Chibrituri, nr. 9-11, Sector 5, Mun. București, în cadrul procedurii de atribuire a contractului având ca obiect **Acord-cadru pentru achiziționarea de „Servicii de catering pentru unitățile de învățământ preuniversitar de stat de pe raza Sectorului 5 al Municipiului București”**, inițiată prin anunțul de publicitate nr. ADV1461290 din 20.12.2024 („Procedura de achiziție”)

formulăm, în temeiul dispozițiilor art. 1 alin (1), 8 alin. (1) lit. a), art. 8 alin. (2) și art. 10 din Legea nr. 101/2016, prezenta

CONTESTAȚIE

În cadrul procedurii de atribuire având ca obiect „*Acord-cadru - Servicii de catering pentru unitățile de învățământ preuniversitar de stat pe raza Sectorului 5 al Municipiului București – Cod CPV 55524000-9*”, inițiată prin anunțul de publicitate nr. ADV1461290 din 20.12.2024, prin care vă solicităm, ca prin decizia pe care o veți pronunța, să admiteți contestația formulată și, în consecință, să dispuneți:

1. *În principal*, anularea prezentei proceduri de atribuire în conformitate cu art. 26 alin. (1) din legea nr. 98/2016;
2. *În subsidiar*, obligarea Autorității Contractante la modificarea documentației de atribuire în sensul:
 - i) prelungirii termenului limită de depunere a ofertelor după data de 31 decembrie 2024, respectiv după data de 8 ianuarie 2024, având în vedere că perioada se suprapune cu Sărbătorile de Iarnă și cu zilele nelucrătoare acordare de lege;
 - ii) eliminarea cerinței stabilite în la cap. XI Cerințe obligatorii privind capacitatea tehnică și profesională din Caietul de sarcini referitoare la managerul de transport / managerul de sistem de transport care să facă dovada deținerii de competențe aferente poziției pentru care este propus în ofertă, prin prezentarea unei/unui diplome/certificat de absolvire obținut(ă) pe parcursul profesional, cu referire la un curs de perfecționare / specializare conform cod COR 132454 sau echivalent, cu experiență profesională specifică ca manager de transport / manager de sistem de transport de cel puțin 3 ani;
 - iii) eliminarea factorului de evaluare din secțiunea v pct 2 Fișa de date, componenta tehnică Manager de transport (MT);
 - iv) completarea documentației de atribuire cu informații referitoare la numărul și locația unităților școlare, volumul zilnic maxim estimat pentru fiecare unitate de învățământ, număr zile de școală;
 - v) completarea documentației de atribuire cu informații referitoare la meniu, câte feluri de mâncare și ce gramaj trebuie să aibă meniul în funcție de categoria de vârstă;
 - vi) eliminarea Cerința de la Cap XI. Cerințe obligatorii privind capacitatea tehnică și profesională din Caietul de sarcini care prevede „iar pentru o mai bună localizare în timp real a acestora, aplicație de monitorizare și identificare, pusă la dispoziția autorității contractante gratuit pe toată perioada de derulare a acordului cadru.”

3. Suspendarea procedurii de atribuire a contractului până la soluționarea prezentei contestații, în temeiul dispozițiilor art. 22 din Legea 101/2016;
4. Obligarea Autorității Contractante la prelungirea termenului-limită de depunere a ofertelor cu o perioadă egală cu durata suspendării procedurii, calculată de la data publicării în SEAP a deciziei prin care va fi soluționată definitiv prezenta contestație;
5. Obligarea Autorității Contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea prezentei contestații.

În temeiul dispozițiilor art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, **vă solicităm să ne permiteți accesul la dosarul cauzei integral**, de îndată ce acesta va fi constituit, pentru a ne da posibilitatea ca în urma studierii dosarului achiziției să formulăm concluzii scrise.

Pentru a dispune în sensul celor solicitate, vă rugăm să aveți în vedere următoarele considerente:

I. PROCEDURA ȘI DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE SUNT NELEGALE DEOARECE ÎNCALCĂ DISPOZIȚIILE LEGII 98/2016 IMPUNÂNDU-SE ANULAREA PROCEDURII

1. AUTORITATEA CONTRACTANTĂ A ÎNCĂLCAT PREVEDERILE ART. 7 ALIN. (1) LIT. D) COROBORAT CU ART. 68 ALIN. (1) LIT. H) ȘI 111 ALIN. (2) DIN LEGEA NR. 98/2016

1. Conform art. 7 din Legea 98/2016:

„ (1) Autoritatea contractantă **are obligația** publicării unui **anunț de participare și/sau de atribuire în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene** în cazul achizițiilor a căror valoare estimată, fără TVA, **este egală sau mai mare decât următoarele praguri valorice:**

a) 27.334.460 lei, pentru contractele de achiziție publică/acordurile-cadru de lucrări;

b) 705.819 lei, pentru contractele de achiziție publică/acordurile-cadru de produse și de servicii;

c) 1.090.812 lei, pentru contractele de achiziții publice/acordurile-cadru de produse și de servicii atribuite de consiliul județean, consiliul local, Consiliul General al Municipiului București, precum și de instituțiile publice aflate în subordinea acestora;

d) 3.701.850 lei, pentru contractele de achiziție publică/acordurile-cadru de servicii care au ca obiect servicii sociale și alte servicii specifice, prevăzute în anexa nr. 2.

(...)

2. Art. 68 alin. (1) lit. h) coroborat cu art. 111 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 Legea, prevăd că pentru contractele de achiziție publică / acordurilor – cadru ce au ca obiect servicii sociale sau alte servicii specifice prevăzute la anexa 2 din lege, procedura de atribuire aplicabilă este o procedură proprie, în cadrul căreia Autoritatea Contractantă are următoarele obligații:
 - i) de a-și face cunoscută intenția de a achiziționa respectivele servicii **fie prin publicarea unui anunț de participare, fie prin intermediul unui anunț de intenție valabil în mod continuu;**
 - ii) de a publica un anunț de atribuire a contractului.
3. De asemenea, în cadrul Procedurii Proprii publicată pe site-ul <http://dauis5.ro/transparenta-decizionala>, punctul 6.4.2. *Etapele procedurii proprii aferente contractelor/acordurilor – cadru a căror valoare estimată este mai mare sau egală cu pragul corespunzător prevăzut la art. 7 alin. (1) lit. d) din Lege*, Autoritatea Contractantă a stabilit, la punctul 6.4.2.c) *Efectuarea publicității procedurii*, că aceasta se va realiza prin publicarea unui anunț de participare/de publicitate prin toate cele trei modalități:
 - i) publicarea unui anunț de participare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene (JOUE);
 - ii) publicarea în SEAP Publicitate – Anunțuri a unui anunț de publicitate;
 - iii) publicarea pe site-ul propriu a anunțului de publicitate privind organizarea procedurii.
4. Având în vedere că obiectul contractului îl constituie achiziționarea de servicii, iar conform fișei de date publicate pe site-ul Autorității http://dauis5.ro/Transparenta/Catering_12_2024/Fisa%20de%20date.pdf (a se vedea Anexa 1) valoarea acordului cadru ce face obiectul prezentei proceduri este de **13.989.174,31 lei fără TVA, rezultă că valoarea achiziției este peste pragul valorit stabilit de art. 7 din Legea nr. 98/2016 ceea ce impune publicarea unui anunț de participare în JOUE.**
5. Autoritatea Contractantă avea obligația de a publica un anunț de participare în cadrul Jurnalului Oficial a Uniunii Europene (JOUE), în conformitate cu prevederile art. 7 alin. (1), lit. d) din Legea 98/2016, dar și conform propriei proceduri care stabilește această obligație pentru procedurile a căror valoare este peste pragul prevăzut de lege.
6. **Rezultă că Autoritatea Contractantă și-a încălcat inclusiv propriile proceduri stabilite prin procedura sa.**

7. Mai mult, **Autoritatea nu a respectat nici prevederile art. 111 alin. (2) din Legea nr. 98/2016** care stabilesc că aceasta trebuie să își facă cunoscută intenția de a achiziționa respectivele servicii **fie prin publicarea unui anunț de participare, fie prin intermediul unui anunț de intenție valabil în mod continuu.**
8. Cu toate acestea, Autoritatea Contractantă nu a publicat nici anunț de participare în JOUE, dar nici anunț de intenție în SEAP, singura înscriere în SEAP fiind cea a unui anunț în secțiunea Publicitate Anunțuri (anunțul de publicitate nr. ADV1461290 din 20.12.2024), dar care nu poate echivala cu un anunț de intenție stabilit de art. 111 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.
9. Din toate cele de mai sus, rezultă că prezenta procedură este nelegală, fiind întocmită cu încălcarea prevederilor legale ale art. 7 alin. (1) lit. d) coroborat cu art. 68 alin. (1) lit. h) și 111 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, inclusiv pentru faptul că Autoritatea Contractantă nu și-a respectat propria procedură internă.
10. Pentru toate acestea, se impune anularea procedurii în conformitate cu art. 26 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 101/2016.

2. PROCEDURA DE ATRIBUIRE NU PREVEDE TERMENE ȘI DETALII PRIVIND MODALITATEA DE TRANSMITERE A SOLICITĂRILOR DE CLARIFICĂRI ȘI NICI TERMENE ȘI MODALITĂȚI DE RĂSPUNS DIN PARTEA AUTORITĂȚII CONTRACTANTE

11. Potrivit Procedurii Proprii stabilite de Autoritatea Contractantă, punctul 6.4.2 d) *Întocmirea și transmiterea răspunsurilor la întrebările formulate de către operatorii economici interesați, în vederea clarificării unor elemente cuprinse în documentația de achiziție sau transmiterea din oficiu de clarificări/completări privind documentația de achiziție*, Autoritatea contractantă, în funcție de numărul de zile pe care îl va stabili pentru depunerea ofertelor va stabili și termenul de răspuns la solicitările de clarificări (care nu poate fi mai târziu de 5 zile înainte de data limită stabilită pentru depunerea ofertelor), precum și termenul până la care operatorii economici pot solicita clarificări în legătură cu documentația de achiziție/anunțul de publicitate.
12. Or, în cadrul Fișei de date nu se menționează termenele și detalii privind modalitatea de transmitere a solicitărilor de clarificări și nici termene și modalități de răspuns din partea Autorității Contractante.
13. Conform dispozițiilor legale citate anterior, Autoritatea Contractantă avea obligația de a stabili termene clare și precise pentru depunerea solicitărilor de clarificări de către ofertanți, precum și pentru transmiterea răspunsurilor aferente acestora.
14. Scopul stabilirii unor asemenea termene, este de a acorda operatorilor economici un timp rezonabil pentru aprofundarea documentelor achiziției și formularea de întrebări adecvate în funcție de specificul și complexitatea obiectului achiziției, aspect neglijat de

către Autoritatea Contractantă și contrar principiului transparenței prevăzut de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

15. Principiul transparenței presupune aducerea la cunoștința publicului a tuturor informațiilor referitoare la aplicarea procedurii de atribuire în scopul garantării eliminării riscului de favoritism și de comportament arbitrar din partea Autorității Contractante.
16. În conformitate cu art. 111 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, Autoritatea Contractantă este ținută să respecte principiile fundamentale stabilite de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.
17. Astfel, considerăm că prezenta procedură este nelegală încălcând prevederile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și impunându-se a fi anulată în conformitate cu art. art. 26 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 101/2016.

3. PROCEDURA DE ATRIBUIRE NU PREVEDE NIMIC CU PRIVIRE LA LOCUL SI ORA DESCHIDERII OFERTELOR, CINE PARTICIPA LA DESCHIDERE SI NICI NU LASA POSIBILITATEA OPERATORILOR ECONOMICI SĂ PARTICIPE LA ȘEDINȚA DE DESCHIDERE A OFERTELOR

18. Cum am arătat și mai sus, chiar și în cadrul unei procedurii proprii, Autoritatea Contractantă este ținută să respecte principiile fundamentale prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.
19. Considerăm că documentația de atribuire este nelegală și pentru că nu prevede informații cu privire la locul și ora deschiderii ofertelor, cine participă la deschidere și nici nu lasă posibilitatea operatorilor economici să participe la ședința de deschidere a ofertelor.
20. Astfel, documentația de atribuire, este nelegală, fiind încălcat principiul stabilit de art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016, impunându-se anularea procedurii.

II. DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE ESTE NELEGALĂ ÎMPUNÂNDU-SE MODIFICAREA DOCUMENTAȚIEI

1. DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE ESTE NELEGALĂ DEOARECE STABILEȘTE CERINȚE RESTRICTIVE CE ÎNCALCĂ PRINCIPIILE STABILITE DE ART. 2 ALIN. (2) DIN LEGEA NR.

98/2016 – SE IMPUNE PRELUNGIREA TERMENULUI LIMITĂ DE DEPUNERE A OFERTELOR

21. Așa cum am precizat anterior, Autoritatea Contractantă a demarat procedura de atribuire a prezentului contract de achiziție publică, prin publicarea unui anunț de publicitate pe site-ul propriu la data de 20.12.2024, precum și în SEAP, secțiunea Publicitate Anunțuri nr. ADV1461290 din 20.12.2024.
22. Conform Fișei de date nr. 3881/17.12.2024, operatorii economici care ar avea intenția de a participa în cadrul procedurii, ar avea la dispoziție doar 10 zile calendaristice (dintre care doar 4 zile lucrătoare, datorită suprapunerii acestei perioade cu Sărbătorile de iarnă) să își depună ofertele, având în vedere că termenul limită stabilit este 31.12.2024.
23. Mai mult, stabilirea unui termen extrem de redus pentru depunerea ofertelor constituie un obstacol semnificativ în asigurarea conformității ofertelor cu cerințele prevăzute în documentația de atribuire.
24. Menționăm că, printre obligațiile impuse ofertanților de către Autoritatea Contractantă, se numără obținerea unui număr semnificativ de certificate și documente emise de autorități publice (certificate și autorizații emise de Registrul Comerțului, Direcția Impozite și Taxe Locale, Administrația Națională a Finanțelor Publice și alte astfel de documente), programul autorităților publice fiind restrâns în această perioadă, datorită Sărbătorilor de iarnă.
25. Având în vedere că aceste instituții nu desfășoară activitate în perioada sărbătorilor legale, termenul impus devine nerezonabil, afectând grav posibilitatea ofertanților de a-și îndeplini obligațiile conform prevederilor procedurii.
26. Astfel, ne aflăm în prezența unei imposibilități rezonabile de îndeplinire a cerințelor documentației de atribuire în termenul stabilit.
27. Acordarea unui termen de doar 10 zile calendaristice în contextul în care perioada se suprapune cu Sărbătorile de iarnă reprezintă în fapt o încălcare a principiului proporționalității prevăzut de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, impunându-se prelungirea termenului limită de depunere a ofertelor.
28. Or, în conformitate cu art. 111 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, Autoritatea Contractantă este ținută să respecte principiile fundamentale stabilite de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.
29. Doar prin prelungirea termenului limită de depunere a ofertelor după data de 8 ianuarie 2024 se poate considera că se acordă o posibilitate reală ofertanților de a participa la procedură.

2. DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE ESTE NELEGALĂ DEOARECE STABILEȘTE CERINȚE RESTRICTIVE REFERITOARE LA CAPACITATEA TEHNICĂ ȘI PROFESIONALĂ – ELIMINAREA CERINȚEI XI PREVĂZUTE ÎN CADRUL CAIETULUI DE SARCINI REFERITOARE LA MANAGERUL DE TRANSPORT / MANAGERUL DE SISTEM DE TRANSPORT

30. Caietul de sarcini stabilește la cap. XI Cerințe obligatorii privind capacitatea tehnică și profesională, prin care se solicita ca ofertantul să asigure personal de specialitate calificat necesar executării prestației, printre care se numără și „*managerul de transport / managerul de sistem de transport care să facă dovada deținerii de competențe aferente poziției pentru care este propus în ofertă, prin prezentarea unei/unui diplome/certificat de absolvire obținut(ă) pe parcursul profesional, cu referire la un curs de perfecționare / specializare conform cod COR 132454 sau echivalent, cu experiență profesională specifică ca manager de transport / manager de sistem de transport de cel puțin 3 ani*”.
31. Această cerință este restrictivă și se impune a fi eliminată din cadrul documentației deoarece încalcă principiile tratamentului egal și al nediscriminării, prevăzute de art. 2 alin. (2) lit. a) și b) precum și concurența reală, astfel cum vom arăta în cele ce urmează.
32. Managerul de transport / managerul de sistem de transport este prevăzut de Ordonanța nr. 27/2017 privind transporturile rutiere ca fiind:
- „25. ocupația de operator de transport rutier de mărfuri - potrivit definiției din Regulamentul (CE) nr. 1.071/2009, "activitatea oricărei întreprinderi care efectuează, cu ajutorul fie al unor autovehicule, fie al unei combinații de vehicule, transportul de marfă contra cost în numele unui terț";*
- 27. operator de transport rutier - întreprindere care desfășoară activitatea de transport rutier de mărfuri și/sau persoane, contra cost;”*.
33. Art. 4 din Regulamentul (CE) nr. 1071/2009, ce are denumirea marginală *Managerul de transport*, are următorul conținut:
- “(1) O întreprindere care exercită ocupația de operator de transport rutier desemnează cel puțin o persoană fizică, managerul de transport, care îndeplinește cerințele prevăzute la articolul 3 alineatul (1) literele (b) și (d) și care:*
- a) conduce permanent și efectiv activitățile de transport ale întreprinderii;*
- b) are o legătură autentică cu întreprinderea, cum ar fi aceea de a fi un angajat, director, proprietar sau acționar al acesteia, sau administrează întreprinderea sau, în cazul întreprinderii persoană fizică, este însăși persoana respectivă; și*
- c) este rezident în Comunitate.”*

(2) În cazul în care o întreprindere **nu îndeplinește cerința privind competența profesională** stabilită la articolul 3 alineatul (1) litera (d), autoritatea competentă poate să îi acorde autorizația de exercitare a ocupației de operator de transport, fără a fi desemnat un manager de transport în conformitate cu alineatul (1) din prezentul articol, cu condiția ca:

a) întreprinderea să desemneze o persoană fizică rezidentă în Comunitate care îndeplinește cerințele stabilite la articolul 3 alineatul (1) literele (b) și (d) și care este îndreptățită în temei contractual să îndeplinească, în numele întreprinderii, atribuții de manager de transport;

b) **contractul dintre întreprindere și persoana menționată la litera (a) să precizeze sarcinile pe care aceasta din urmă trebuie să le îndeplinească permanent și efectiv și să indice responsabilitățile care îi revin persoanei respective în calitate de manager de transport.** Sarcinile care trebuie precizate includ, în special, coordonarea activităților de întreținere a vehiculelor, verificarea contractelor și a documentelor de transport, contabilitatea de bază, alocarea încărcăturilor sau a serviciilor pentru fiecare conducător auto și vehicul și verificarea procedurilor de siguranță;

c) **în calitate de manager de transport, persoana menționată la litera (a) poate să conducă activitățile de transport a cel mult patru întreprinderi diferite, efectuate cu ajutorul unui parc cu o capacitate maximă combinată de 50 de vehicule.** Statele membre pot decide să diminueze numărul întreprinderilor și/sau numărul total de vehicule din parcul gestionat de persoana respectivă; și

d) persoana menționată la litera (a) **îndeplinește sarcinile precizate în exclusivitate în interesul întreprinderii, iar responsabilitățile acesteia sunt exercitate în mod independent față de orice întreprinderi pentru care întreprinderea în cauză efectuează operațiuni de transport.**

(3) Statele membre pot decide că un manager de transport desemnat în conformitate cu alineatul (1) nu poate fi în același timp desemnat în conformitate cu alineatul (2) sau că poate fi astfel desemnat numai în ceea ce privește un număr de întreprinderi sau un parc de vehicule care nu depășește limitele stabilite la alineatul (2) litera (c).

(4) Întreprinderea informează autoritatea competentă referitor la managerul (managerii) de transport desemnat (desemnați).

34. Art. 12 din Ordonanța 27/2011 privind transporturile rutiere, care stabilește cadrul legal general pentru aplicarea directă a prevederilor Regulamentului (CE) nr. 1.071/2009 prevede:

”(1)În vederea respectării cerinței privind competența profesională, întreprinderea trebuie să îndeplinească următoarele condiții:

a) să desemneze o persoană fizică în funcția de manager de transport în conformitate cu prevederile art. 4 alin. (1) din Regulamentul (CE) nr. 1.071/2009;

b) managerul de transport să fie titular al certificatului de competență profesională obținut în conformitate cu prevederile art. 8 din Regulamentul (CE) nr. 1.071/2009, în baza pregătirii profesionale inițiale, urmată de o examinare, în condițiile stabilite de către autoritatea competentă prin norme.

(2) În cazul în care o întreprindere nu îndeplinește cerința privind competența profesională în condițiile prevăzute la alin. (1), aceasta poate desemna o persoană fizică care să îndeplinească condițiile prevăzute la art. 4 alin. (2) din Regulamentul (CE) nr. 1.071/2009.

(3) În calitate de manager de transport, persoana fizică menționată la alin. (2) poate să conducă activitățile de transport a cel mult patru întreprinderi diferite, efectuate cu ajutorul unui parc auto cu o capacitate maximă combinată de 50 de vehicule.

(4) Deținătorii de certificate de competență profesională au obligația de a urma cursuri pentru pregătirea profesională periodică în domeniile enumerate în anexa I la Regulamentul (CE) nr. 1.071/2009, la intervale de cel mult 10 ani, care se finalizează printr-o evaluare privind actualizarea cunoștințelor, în condițiile stabilite de către autoritatea competentă prin norme.

(5) Deținătorii de certificate de competență profesională care nu au mai condus o întreprindere de transport rutier de marfă sau o întreprindere de transport rutier de persoane în ultimii 5 ani au obligația de a urma cursuri de pregătire profesională periodică, care se finalizează printr-o evaluare privind actualizarea cunoștințelor, în condițiile stabilite de către autoritatea competentă prin norme.

(6) În vederea actualizării cunoștințelor pe care le dețin, managerii de transport au obligația să urmeze cursuri pentru pregătirea profesională continuă, care se finalizează printr-o evaluare privind actualizarea cunoștințelor, în condițiile stabilite de către autoritatea competentă prin norme.

(7) Orice modificare intervenită în legătură cu managerul de transport desemnat, de natură să afecteze respectarea cerinței privind competența profesională, se comunică autorității competente de către operatorul de transport rutier în maximum 15 zile de la data când a intervenit modificarea."

35. Mai mult, Regulamentul (CE) 1071/2009 definește operatorul de transport rutier de mărfuri ca „ocupația de operator de transport rutier de marfă” înseamnă activitatea oricărei întreprinderi care efectuează, cu ajutorul fie al unor autovehicule, fie al unei combinații de vehicule, **transportul de marfă contra cost în numele unui terț;**”, iar Ordonanța nr. 27/2011 prevede că „25. ocupația de operator de transport rutier de mărfuri - potrivit definiției din Regulamentul (CE) nr. 1.071/2009, "activitatea oricărei întreprinderi care efectuează, cu ajutorul fie al unor autovehicule, fie al unei combinații

de vehicule, **transportul de marfă contra cost în numele unui terț (...)** 27.operator de transport rutier - întreprindere care **desfășoară activitatea de transport rutier de mărfuri și/sau persoane, contra cost;**

36. Or, , din cerința prevăzută în caietul de sarcini privind prezentarea dovezilor de deținere a autovehiculelor, rezultă că **Autoritatea a prevăzut ca transportul să se facă în regie proprie.**

37. **Astfel, din prevederile antecitate, rezultă că operatorii economici prestatori de servicii de catering realizează transportul alimentelor în regie proprie și nu în numele unui terț, astfel încât aceștia nu sunt operatori de transport rutier de mărfuri și prin urmare nu li se aplică cerința de a deține manager de transport.**

38. De asemenea, art. 1 din Regulamentul (CE)1071/2009, prevede:

„(1)Prezentul regulament reglementează accesul la ocupația de operator de transport rutier și exercitarea respectivei ocupații.

(....)

(4)Prin derogare de la alineatul (2), prezentul regulament nu se aplică, cu excepția cazului în care se prevede altfel în legislația națională:

a)întreprinderilor care exercită ocupația de operator de transport rutier de mărfuri numai cu ajutorul unor autovehicule sau combinații de vehicule a căror masă maximă autorizată nu depășește 3,5 tone și care efectuează exclusiv operațiuni de transport național în statul lor membru de stabilire;

a¹) (aa) întreprinderilor care exercită ocupația de operator de transport rutier de mărfuri numai cu ajutorul unor autovehicule sau combinații de vehicule a căror masă maximă autorizată nu depășește 2,5 tone;”.

39. Menționăm că literele a) și a¹) de la alin. (4) au fost introduse prin Regulamentul 1055/15-iul-2020 de modificare a Regulamentelor (CE) nr. 1071/2009, (CE) nr. 1072/2009 și (UE) nr. 1024/2012 în vederea adaptării acestora la evoluțiile sectorului transportului rutier **care a intrat în vigoare la 21 februarie 2022.**

40. Rezultă că obligația deținerii unui operator de transport rutier se referă doar la transportul rutier de mărfuri **numai cu ajutorul unor autovehicule sau combinații de vehicule a căror masă maximă autorizată nu depășește 2,5 tone, care desfășoară operațiuni în afara statului național sau la autovehicule sau combinații de vehicule a căror masă maximă autorizată nu depășește 3,5 tone care desfășoară operațiuni în statului național.**

41. Or, în prezenta procedură, autovehiculele realizează doar operațiuni de transport la nivel național, fiind sub 3,5 tone, astfel încât cerința de a deține operator de transport nu este aplicabilă.

42. Obligatoritatea deținerii unui angajat cu calificarea Manager de transport în cazul prestării de servicii de transport cu autovehicule cu masa maximă admisă între 2,5 și 3,5 tone a devenit de 2 ani obligatorie prin urmare cerința minimă ca managerul de transport/manager de sistem de transport să aibă experiență profesională de cel puțin 3 ani pentru prestarea serviciilor de catering este restrictivă.
43. Prin urmare, cerința prevăzută în cap. XI în cadrul Caietului de sarcini, prin care se solicită personal calificat – manager de transport / manager de sistem de transport având diplomă / certificat de cel puțin 3 ani este nelegală și restrictivă deoarece:
- i) **obligativitatea deținerii unui manager de transport** pentru operatorii de transport rutier de mărfuri numai cu ajutorul unor autovehicule care au masa maxim autorizată peste 2,5 tone, sau sub 3,5 tone și efectuează operațiunile de transport doar pe teritoriul național, **a fost introdusă începând cu data de 21 februarie 2022 la nivel European, deci mai puțin de 3 ani față de data de depunere a ofertelor (31 decembrie 2024);**
 - ii) cerința este aplicabilă numai operatorilor de transport rutier de marfă sau de persoane;
 - iii) transportul alimentelor se va face în regie proprie conform cerințelor din caietul de sarcini.
44. Cerința este restrictivă și nelegală, încălcând principiile tratamentului egal și al nediscriminării, prevăzute de art. 2 alin. (2) lit. a) și b) precum și concurența reală.

3. DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE ESTE NELEGALĂ DEOARECE FACTORUL DE EVALUARE DIN SECȚIUNEA V PCT 2 FIȘA DE DATE, COMPONENTA TEHNICĂ MANAGER DE TRANSPORT (MT) ESTE NELEGAL ȘI ÎNCALCĂ PREVEDERILE ART 187 DIN LEGEA 98/2016 PRECUM ȘI PRINCIPIILE PREVĂZUTE DE ART. 2 ALIN. (2) DIN LEGEA NR. 98/2016

45. Fișa de date prevede la Secțiunea V: Criteriul de atribuire acord cadru, 2 Componenta financiară:

„2. Componenta tehnică

2.1 Manager de transport (MT) — pondere 20 % - punctaj maxim factor: 20 puncte.

1. Punctajul pentru factorul de evaluare „Manager de transport/Manager sisteme de transport” se va acorda după cum urmează:

a. Pentru experiență ca Manager de transport/Manager sisteme de transport mai mare de 3 ani - 5 ani - **5 puncte**

b. *Pentru experiență ca Manager de transport/Manager sisteme de transport între 6 - 10 ani - 10 puncte*

c. *Pentru experiență ca Manager de transport/Manager sisteme de transport între 11 - 15 ani - 15 puncte*

d. *Pentru experiență ca Manager de transport/Manager sisteme de transport peste 15 ani - 20 puncte*

Modalitate de îndeplinire:

Ofertantii vor depune CV-ul Managerului de transport nominalizat, însoțit de adeverințe de vechime/documente similare pe codul CORI 32454 sau echivalent, aferent postului/funcției de Manager de transport/Manager sisteme de transport.”

46. Factorul de evaluare este restrictiv și nelegal, deoarece încalcă principiul proporționalității prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, fiind disproporționat în raport cu scopurile urmărite de Autoritate sau față de cerințele de calificare/selecție.
47. De asemenea, factorul încalcă și principiul tratamentului egal și al nediscriminării, deoarece oferă avantaje transportatorilor ce rutier transport marfă, ce dețin vehicule mari peste 2,5 tone sau 3,5 tone și care au obligativitatea de a avea un Manager de transport, deși cum am arătat mai sus, o astfel de cerință tehnică nu este necesară având în vedere obiectul contractului și celelalte cerințe tehnice (nu sunt necesare utilizarea unor vehicule de 2,5 sau 3.5 tone).
48. Astfel, stabilirea ca factor de evaluare a componentei tehnice Manager de transport (MT) este nelegală deoarece încalcă prevederile art. 187 alin. (3) și (4) din Legea nr. 98/2016 deoarece acest factor nu este în legătură cu obiectul acordului cadru și nu ține seama de criteriile de calitate și de sustenabilitate ale serviciilor sociale.
49. Pentru toate cele de mai sus, se impune modificarea documentației în sensul eliminării factorului de evaluare Manager de transport (MT).

4. DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE ESTE NELEGALĂ DEOARECE ESTE IMPRECISĂ ȘI NECLARĂ ȘI NU CONȚINE DETALII SUFICIENTE PENTRU O INFORMARE CLARĂ ȘI COMPLETĂ CU PRIVIRE LA NUMĂRUL DE UNITĂȚI ȘCOLARE CARE FAC PARTE DIN PROGRAM ȘI LA NUMĂRUL MAXIM DE PORȚII ZILNICE ESTIMATE

50. Autoritatea Contractată nu indică un tabel cu unitățile școlare înscrise în fiecare tip de program, numărul estimat maxim zilnic pe fiecare unitate, număr zile de școală pentru ca operatorii economici să poată aprecia numărul maxim de meniuri pe care vrea să îl achiziționeze Autoritatea.

- -- -
51. Acest aspect este esențial în elaborarea ofertei financiare.
 52. Informațiile referitoare la numărul și locația unităților școlare precum și volumul zilnic maxim estimat pentru fiecare unitate de învățământ sunt esențiale în calcularea unui preț corect, în lipsa acestor informații operatorii economici neputând depune oferte admisibile și competitive.
 53. Autoritatea Contractantă are obligația prezentării tuturor informațiilor necesare întocmirii unei oferte competitive.
 54. În lipsa informațiilor menționate mai sus, documentația de atribuire este nelegală, fiind încălcat principiul transparenței prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016.
 55. Se impune astfel completarea documentației de atribuire cu informații referitoare la numărul și locația unităților școlare, volumul zilnic maxim estimat pentru fiecare unitate de învățământ, număr zile de școală.

5. DOCUMENTAȚIA DE ATRIBUIRE ESTE NELEGALĂ DEOARECE ESTE IMPRECISĂ ȘI NECLARĂ ȘI NU CONȚINE DETALII SUFICIENTE PENTRU O INFORMARE CLARĂ ȘI COMPLETĂ CU PRIVIRE LA MENIUL CE SE ACHIZIȚIONEAZĂ

56. În cadrul documentației nu există mențiuni clare referitoare la meniu, câte feluri de mâncare și ce gramaj trebuie să aibă meniul în funcție de categoria de vârstă.
57. Informațiile referitoare la meniu, câte feluri de mâncare și ce gramaj trebuie să aibă meniul în funcție de categoria de vârstă sunt esențiale pentru elaborarea unei oferte admisibile și competitive.
58. Autoritatea Contractantă are obligația prezentării tuturor informațiilor necesare întocmirii unei oferte competitive.
59. În lipsa informațiilor menționate mai sus, documentația de atribuire este nelegală, fiind încălcat principiul transparenței prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016.
60. Se impune astfel completarea documentației de atribuire cu informații referitoare la meniu, câte feluri de mâncare și ce gramaj trebuie să aibă meniul în funcție de categoria de vârstă.

6. CERINȚA TEHNICĂ DIN CAIETUL DE SARCINI CONFORM CĂREIA SE IMPUNE PUNEREA LA DISPOZIȚIA AUTORITĂȚII A UNEI APLICAȚII DE MONITORIZARE ȘI IDENTIFICARE ESTE NELEGALĂ

61. Cerința de la Cap XI. Cerințe obligatorii privind capacitatea tehnică și profesională din caietul de sarcini care prevede că „Autovehiculele cu care se va livra hrana vor fi prevăzute cu sistem GPS, iar pentru o mai bună localizare în timp real a acestora, aplicație de monitorizare și identificare, pusă la dispoziția autorității contractante gratuit pe toată perioada de derulare a acordului cadru.”
62. Solicitarea ca aplicația de monitorizare și identificare aferentă sistemului GPS să fie pusă gratuit la dispoziția Autorității Contractante încalcă Regulamentului (UE) 2016/679, GDPR, precum și ale Legii 190/2018 privind măsuri de punere în aplicare a Regulamentului (UE) 2016/679.
63. Legea 190/2018 prevede:

Art. 5: Prelucrarea datelor cu caracter personal în contextul relațiilor de muncă

În cazul în care sunt utilizate sisteme de monitorizare prin mijloace de comunicații electronice și/sau prin mijloace de supraveghere video la locul de muncă, prelucrarea datelor cu caracter personal ale angajaților, în scopul realizării intereselor legitime urmărite de angajator, este permisă numai dacă:

a) interesele legitime urmărite de angajator sunt temeinic justificate și prevalează asupra intereselor sau drepturilor și libertăților persoanelor vizate;

b) angajatorul a realizat informarea prealabilă obligatorie, completă și în mod explicit a angajaților;

c) angajatorul a consultat sindicatul sau, după caz, reprezentanții angajaților înainte de introducerea sistemelor de monitorizare;

d) alte forme și modalități mai puțin intruzive pentru atingerea scopului urmărit de angajator nu și-au dovedit anterior eficiența; și

e) durata de stocare a datelor cu caracter personal este proporțională cu scopul prelucrării, dar nu mai mare de 30 de zile, cu excepția situațiilor expres reglementate de lege sau a cazurilor temeinic justificate.

Art. 6: Prelucrarea datelor cu caracter personal și de categorii speciale de date cu caracter personal, în contextul îndeplinirii unei sarcini care servește unui interes public

În cazul în care prelucrarea datelor personale și speciale este necesară pentru îndeplinirea unei sarcini care servește unui interes public conform art. 6 alin. (1) lit. e) și art. 9 lit. g) din Regulamentul general privind protecția datelor se efectuează cu instituirea de către operator sau de către partea terță a următoarelor garanții:

a) punerea în aplicare a măsurilor tehnice și organizatorice adecvate pentru respectarea principiilor enumerate la art. 5 din Regulamentul general privind protecția datelor, în

special a reducerii la minimum a datelor, respectiv a principiului integrității și confidențialității;

b)numirea unui responsabil pentru protecția datelor, dacă aceasta este necesară în conformitate cu art. 10 din prezenta lege;

c)stabilirea de termene de stocare în funcție de natura datelor și scopul prelucrării, precum și de termene specifice în care datele cu caracter personal trebuie șterse sau revizuite în vederea ștergerii.

64. Regulamentului (UE) 2016/679 prevede:

Art. 6 (1)

(e) prelucrarea este necesară pentru îndeplinirea unei sarcini care servește unui interes public sau care rezultă din exercitarea autorității publice cu care este investit operatorul;

Art. 9

(g) prelucrarea este necesară din motive de interes public major, în baza dreptului Uniunii sau a dreptului intern, care este proporțional cu obiectivul urmărit, respectă esența dreptului la protecția datelor și prevede măsuri corespunzătoare și specifice pentru protejarea drepturilor fundamentale și a intereselor persoanei vizate.

65. Aplicația de monitorizare colectează date referitoare la locația tuturor vehiculelor operatorului economic, respectiv număr de înmatriculare, nume șoferi, viteză, consum de carburant, etc și astfel furnizează date cu caracter personal ale tuturor șoferilor acestora, date pe care un operator economic le prelucrează în temeiul acordului expres de prelucrare al angajaților acestuia care este dat exclusiv angajatorului.
66. Angajatorul nu poate transmite aceste date altor entități întrucât ar încălca Regulamentului (UE) 2016/679.
67. Potrivit GDPR, informațiile cu caracter personal sunt acele informații care ajută la identificarea unei persoane fizice. În acest caz, avem de-a face și cu un set de elemente de identificare specifice, cum ar fi un nume, un CNP, date despre locație, un identificator online, etc.
68. Aplicația de monitorizare funcționează non-stop și există posibilitatea de a urmări vehiculul și, în același timp, și angajatul în timpul pauzelor la serviciu, în timpul liber, întrucât aceștia utilizează vehiculele și în afara orelor de program.
69. Or, în condițiile în care prin documentația de atribuire prevede că aplicația de monitorizare și identificare, trebuie pusă la dispoziția Autorității Contractante gratuit pe toată perioada de derulare a acordului cadru, rezultă că această cerință este nelegală întrucât încalcă art 5 și 6 și 9 din legea 190/2018.

III. ÎN SPEȚĂ SUNT ÎNDEPLINITE CONDIȚIILE PREVĂZUTE DE ART. 22 DIN LEGEA NR. 101/2016 PENTRU SUSPENDAREA PROCEDURII DE ATRIBUIRE

70. Potrivit dispozițiilor art. 22 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, *„În cazuri bine justificate și pentru prevenirea unei pagube iminente, la cererea persoanei interesate, Consiliul poate să dispună prin încheiere, în termen de 3 zile de la primirea cererii, măsura suspendării procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă, până la soluționarea contestației”*.
71. De asemenea, conform art. 23 alin. (1) din actul normativ menționat, *„Consiliul soluționează cererea de suspendare luând în considerare consecințele acestei măsuri asupra tuturor categoriilor de interese care ar putea fi lezate, inclusiv asupra interesului public”*.
72. **Existența unui caz bine justificat** rezultă din împrejurarea că subscrisa dorește să participe la licitație, dar este în imposibilitatea de a depune o ofertă admisibilă și competitivă pe baza unei documentații de atribuire ce conține cerințe nejustificate și restrictive din punct de vedere tehnic, în raport cu obiectul contractului.
73. În ceea ce privește **paguba iminentă** la care subscrisa este expusă în ipoteza în care procedura de atribuire nu va fi suspendată, ci va continua cu același termen-limită de depunere a ofertelor, aceasta constă în **imposibilitatea subscrisei de a elabora o ofertă admisibilă și competitivă într-un termen atât de scurt**, care să corespundă tuturor cerințelor impuse de Autoritatea Contractantă prin documentația de atribuire, fapt ce echivalează cu **pierderea șansei de a obține atribuirea contractului, la care se adaugă prejudiciul reprezentat de cheltuielile ocazionate de elaborarea ofertei**.
74. Având în vedere faptul că prezenta contestație vizează cerințele documentației de atribuire, elaborată cu încălcarea dispozițiilor legale – cum am arătat și mai sus, în ipoteza în care procedura de atribuire nu ar fi sistată până la soluționarea contestației, există riscul ca în cazul soluționării favorabile a acesteia, termenul de depunere a ofertelor să se fi împlinit deja, astfel încât **dreptul de a contesta actele vătămătoare ale entității, instituit în favoarea potențialilor ofertanți prin prevederile art. 8 din Legea nr. 101/2016, ar fi golit de conținut**, întrucât eventuala admitere a contestației **nu ar fi de natură să înlăture vătămarea produsă de Autoritatea Contractantă prin elaborarea unei documentații de atribuire ce cuprinde cerințe nejustificate în raport cu obiectul contractului și de natură să restrângă concurența**.
75. Cu alte cuvinte, în eventualitatea pronunțării unei decizii de admitere a contestației, când Consiliul ar dispune în sarcina Autorității Contractante măsurile de remediere solicitate, operatorii economici interesați să participe la procedură nu ar mai avea timpul necesar să depună oferte admisibile și competitive, întrucât **termenul de depunere a ofertelor va expira sau, în cel mai bun caz, va fi prea scurt**.

76. În aceste condiții, continuarea procedurii pe durata soluționării contestației este de natură să afecteze atât interesele subscrisei, cât și pe cele ale Autorității Contractante (interesul public fiind acela de derulare și finalizare a unei proceduri de atribuire cu respectarea dispozițiilor legale și a principiilor care guvernează concesiunile de lucrări și servicii), **toate aceste împrejurări relevând îndeplinirea condițiilor cumulative de admisibilitate a cererii de suspendare, prevăzute de art. 22 alin. (1) și at. 23 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.**
77. Prin urmare, vă solicităm să dispuneți suspendarea procedurii de atribuire a contractului până la soluționarea definitivă a prezentei contestații și să obligați Autoritatea Contractantă să prelungească termenul-limită de depunere a ofertelor cu o perioadă egală cu durata suspendării procedurii, calculată de la data publicării în SEAP a deciziei prin care va fi soluționată definitiv prezenta contestație.

În drept, ne întemeiem pe art. 1 alin (1), 8 alin. (1) lit. a), art. 8 alin. (2) și art. 10 din Legea nr. 101/2016 precum și pe celelalte dispoziții legale la care am făcut trimitere în prezenta contestație.

În probațiune, vă rugăm să aveți în vedere înscrisurile aflate la dosarul achiziției, la care am făcut referire în cuprinsul prezentei contestații.

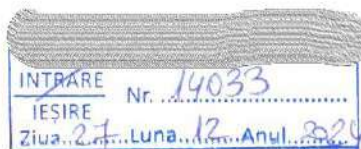
Documente anexate:

Anexa 1 Fișa Date

Anexa 2 Procedură proprie.

Anexa 3 Împuternicire avocațială

Cu considerație,



CĂTRE: DIRECȚIA DE ADMINISTRARE A UNITĂȚILOR DE ÎNVĂȚĂMÂNT SECTOR 5

Str. Fabrica de Chibrituri, nr. 9-11, Sector 5, Mun. București

Tel: 021 314 70 53

E-mail: invatamant@sector5.ro

În atenția:

Referitor la: Procedura de atribuire a contractului având ca obiect „Acord-cadru - Servicii de catering pentru unitățile de învățământ preuniversitar de stat pe raza Sectorului 5 al Municipiului București” – Cod CPV: 55524000-9 Servicii de catering pentru școli, inițiată prin anunțul de publicitate nr. ADV1461290 din 20.12.2024

STIMATĂ DOAMNĂ,

Subscrisa [redacted] cu sediul în Municipiul [redacted]
[redacted] înregistrată în Registrul Comerțului sub nr. [redacted] cod fiscal [redacted]
reprezentată legal prin administrator, [redacted] și convențional de [redacted]
[redacted] fax: [redacted]
[redacted] e-mail: [redacted] unde solicităm comunicarea tuturor actelor de
procedură, persoana împuternicită cu primirea actelor de corespondență fiind dna Loredana
Geamănu, formulăm prezenta

ADRESĂ DE ÎNAINȚARE

prin care vă rugăm să primiți atașată prezentei contestația formulată de către [redacted]
[redacted] în cadrul procedurii de atribuire a contractului având ca obiect „Acord-cadru
– Servicii de catering pentru unitățile de învățământ preuniversitar de stat pe raza
Sectorului 5 al Municipiului București – Cod CPV: 55524000-9 Servicii de catering pentru
școli”, inițiată prin anunțul de publicitate nr. ADV1461290 din 20.12.2024.

Cu consideratie,

UNIUNEA NAȚIONALĂ A BAROURILOR DIN ROMÂNIA

BAROUL BUCUREȘTI

Forma de exercitare a profesiei

ÎMPUTERNICIRE AVOCAȚIALĂ



Seria B

Domnul/doamna avocat se împuternicește de către clientul

În baza contractului de asistență juridică nr. 3411954 din 24.04.2024 să exercite următoarele activități: ASISTENȚĂ ȘI REPREZENTARE JURIDICĂ, SEMNARE, PUNERE ÎN ÎNCUȘARE, CEREȘA A ACTE, CONTESTATIE PROCEDURĂ INITIATĂ PRIN ÎNUNȚUL DE ÎNCUȘARE NR. ADV/461290 din 20.12.2024, STUDIERE ȘI TOTOCOPIERE ACTE AUTENTICE și să asiste/să reprezinte clientul în fața ENSC

Data 27.12.2024

CLIENT / REPREZENTANT
CONF. C.AJ. NR. 3411954/24.04.2024
(semnătura)

Atest identitatea părților, conținutul și data contractului de asistență juridică în baza căruia s-a eliberat împuternicirea

FORMA DE EXERCITARE A PROFESIEI

* Semnătura nu este necesară în situația în care forma de exercitare a profesiei de avocat atestă identitatea părților, a conținutului și data contractului de asistență juridică în baza căruia s-a eliberat împuternicirea.

este semnată de către client sau reprezentantul acestuia.

Tipărit la C.N. "Imprimeria Națională" S.A.