

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 40954/06.08.2021, formulată de ..., cu sediul în ... și cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură, în ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată legal prin administrator ..., formulată împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 41132/03.08.2021, emisă de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, organizată în vederea încheierii unui acord-cadru având ca obiect „*Servicii de asigurare a hranei în sistem de catering, respectiv prepararea, livrarea și servirea hranei*”, cod CPV principal ... (Rev.2), s-a solicitat anularea procesului-verbal privind evaluarea ofertei sale financiare, conform căruia a fost declarată inacceptabilă și neconformă, anularea raportului procedurii și a comunicării privind rezultatul procedurii, precum și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale financiare, cu respectarea prevederilor art. 127 alin. (1) din HG nr. 395/2016, a cerințelor documentației de atribuire, precum și a deciziei care se va pronunța cu ocazia depunerii contestației.

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 ... critică adresa de comunicare a rezultatului procedurii nr. 41132/03.08.2021, emisă de ..., în calitate de autoritate contractantă, în procedura amintită, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

În fapt, contestatorul arată că, anterior datei limită de depunere a ofertelor, a solicitat o serie de clarificări cu privire la cerințele documentației de atribuire, întocmind astfel oferta de preț în conformitate cu precizările autorității contractante din răspunsul la solicitările de clarificări și din conținutul documentației de atribuire (întrebarea nr. 4), conform căruia: „*Formularul de ofertă va fi completat cu valoarea aferentă cantității maxime a acordului cadru, drept urmare și valoare TVA din centralizator va fi calculată raportat la această valoare. În centralizatorul de prețuri veți calcula valorile aferente atât cantității minime cât și maxime (conform modelului centralizator). Tot în centralizator veți insera o nouă coloană pentru TVA unde veți înscrie valoarea TVA aferentă cantității maxime și veți preciza TVA aplicabil*”.

Mai arată contestatorul că ulterior etapei de evaluare a propunerii financiare, i-au fost solicitate o serie de clarificări cu privire la oferta financiară, iar ca urmare răspunsului furnizat, comisia de evaluare a concluzionat că acesta a operat modificarea componentei "alocație de hrană" prin scăderea valorii acesteia pentru a majora componenta "preț servire hrană", pentru a se încadra în valoarea estimată totală a achiziției.

În concluzie, s-a apreciat că prin răspuns a modificat valoarea componentei 4 – Alocăție de hrană, deși avea obligația, conform fișei de date a achiziției să nu modifice valoarea acestei componente. Prin urmare, propunerea financiară nu se încadrează în estimarea valorii acordului-cadru datorită modificării componentei nr. 4, sens în care oferta a fost declarată inacceptabilă și neconformă, în temeiul art. 137 alin. (2) din HG nr. 395/2016, coroborat cu art. 215 alin. (4) și (5) din Legea nr. 98/2016.

Raportat la decizia de respingere a ofertei sale, contestatorul susține că pentru componenta 4 *Alocăție de hrană*, nu a modificat valoarea totală a acesteia sau prețurile unitare ale normelor de hrană, ci a dedus TVA 5% conform normelor legale, prezentând în acest sens formularul de ofertă conform cerințelor autorității contractante din Fișa de date - punctul IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare. Astfel, pentru componenta 4 -Alocăție de hrană, a fost menționată suma de 276.190,476 lei, ce reprezintă suma de 290.000,00 lei, din care a fost extras TVA 5 %.

Referitor la interpretarea autorității contractante privind modificarea valorii componentei 4 -Alocăție de hrană, contestatorul susține că la o procedura derulată anterior prezentei proceduri de achiziție, respectiv "Negociere fără publicarea unui anunț prealabil" din data de 19.04.2021, derulată pentru atribuirea contractului având ca obiect exact aceleași servicii care fac obiectul prezentei proceduri, în oferta cu care a participat, mai exact în Anexa la formularul de ofertă, a menționat faptul că valoarea componentei 4 conține TVA, precizând astfel care este valoarea TVA dedusă și detalierea modului de calcul matematic. De

subliniat că autoritatea contractantă a atribuit acordul - cadru de servicii catering nr. 22899 din data de 22.04.2021 societății sale.

Ținând cont de faptul că autoritatea contractantă la data respectivă a înțeles și acceptat că deducerea TVA din valoarea Componentei 4, potrivit contestatorului este evident faptul că decizia privind declararea ofertei sale ca inacceptabilă și neconformă, în procedura de față, este total eronată.

Totodată, arată contestatorul că acordul cadru de servicii catering nr. 22899 din data de 22.04.2021, atribuit societății sale, are la baza formularul de ofertă depus la data respectivă, facturarea serviciilor prestate având la baza valorile alocațiilor de hrană stabilite de lege, valorile fiind defalcate pentru a evidenția TVA, conform Codului Fiscal în vigoare.

Cu titlu de exemplu, arată contestatorul că valoarea alocației/ zi pentru un bolnav adult internat este de 11,00 lei. Pentru a factura această valoare, obligatoriu trebuie dedus TVA din 11,00 lei adică prețul alocației va fi preț unitar 10,48 la care se adaugă 0,52 lei reprezentând cota de 5% TVA, rezultând un total de 11,00 lei.

În final, contestatorul apreciază că atâta vreme cât în documentația de atribuire cât și prin clarificări s-a solicitat TVA separat, societatea sa fiind înregistrată în scopuri de TVA, a întocmit oferta conform cerințelor, deducând și aplicând cota de TVA aferentă fiecărei componente. Prin urmare, atât formularul de ofertă cât și Anexa 1 la formularul de ofertă, se încadrează în valoarea estimată a contractului.

Pentru motivele prezentate, contestatorul solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

În drept, se invocă dispozițiile Legii nr. 101/2016, Codul Fiscal, HG nr. 665/2016 pentru modificarea anexei la Hotărârea Guvernului nr. 429/2008, privind nivelul alocațiilor de hrană pentru consumurile colective din unitățile sanitare publice, Legea nr. 98/2016 și a HG nr. 395/2016.

Prin punctul de vedere nr. 42837/11.08.2021, comunicat cu adresa înregistrată la CNSC sub nr. 42173/12.08.2021, ..., în calitate de autoritate contractantă, solicită respingerea ca nefondată a contestației formulată de

Cu titlu prealabil, autoritatea contractantă arată că potrivit caietului de sarcini, la paginile 13-16 din cuprinsul acestuia sunt redată informații cu privire la elaborarea propunerii financiare, precizându-se expres faptul că aceasta va fi exprimată în lei, fără TVA.

Ca cerință obligatorie, s-a stipulat că se va completa și prezenta Formularul de ofertă cu 2 anexe: Anexa 1 cu centralizatorul de prețuri, conform tabel și Anexa 2 cu un DEVIZ care să conțină costurile pentru primele 4 componente ale serviciului de catering, astfel:

1. Prețul prestației de preparare și livrare hrană pe secțiile spitalului,

2. Prețul prestației de preparare și livrare hrană pentru pacienții HEMODIALIZĂ,

3. Prețul prestației de servire a hranei la patul pacientului,

4. Prețul ambalajelor de unică folosință/zi/pacient.

Totodată, s-a evidențiat că prețul din propunerea financiară (Formularul de ofertă) va fi exprimat în lei și va fi compus din prețul total al celor 5 componente: cele 4 redate anterior și „5-alocația de hrană (valoare fixă), pentru cantitatea totală de 24 luni, (cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei oferte de către operatorii economici)".

La pagina 14 din caietul de sarcini, se regăsește și Anexa 1 la formularul de ofertă, cu precizarea că oferta va fi completată potrivit informațiilor solicitate în tabel, coloana nr. 3 este intitulată „Preț-lei fără TVA".

De altfel, la numărul curent 4, prestația denumită Alocatie de hrană conform HG nr. 429/2008 este evaluată la preț fix de 290.000 lei (preț fără TVA), valoarea minimă/AC 24 luni de 6.380.000 lei și valoarea maximă/AC 24 luni de 6.960.000 lei.

Mai arată autoritatea contractantă că prin fișa de date, la secțiunea IV.4.2 intitulată Modul de prezentare al propunerii financiare, se stipulează expres următoarele:

„Prețul din propunerea financiară (Formularul de ofertă) va fi exprimat în lei, cu două zecimale și va fi compus din prețul total cumulat al celor 5 (cinci) componente:

1-serviciile de preparare și livrare hrană pe secțiile spitalului;

2-serviciile de preparare și livrare hrană pentru pacient HEMODIALIZĂ;

3-serviciile de servire și 4-alocatie de hrană (valoare fixă) și 5-prețul ambalajelor de unică folosință/pacient/zi (valoare fixă), cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei oferte de către operatorii economici".

Se observă astfel că, prestația denumită Alocatie, de hrană conform HG nr. 429/2008 este evaluată la un preț fix de 290.000 Iei (preț fără TVA), valoarea minimă/AC 24 luni de 6.380.000 lei și valoarea maximă/AC 24 luni de 6.960.000 lei, reprezentând o valoare constantă, ce nu poate face obiectul liberei oferte de către operatorii economici.

Ținând cont de cele redate, din analiza propunerii financiare a contestatorului, se observă că prestația denumită Alocatie de hrană este evaluată la un preț de 276.190, 48 lei (fără TVA), valoarea minimă/AC 24 luni de 6.076.190,48 lei și valoarea maximă/AC 24 luni de 6.628.571.43 lei, aspecte detaliate în procesul verbal nr. 37093 din 09.07.2021 privind evaluarea financiară.

Astfel, ca urmare a aspectelor sesizate în cadrul propunerii financiare, comisia de evaluare a solicitat contestatorului, prin adresa nr.

37097/09.07.2021, clarificări cu privire la propunerea sa financiară, având în vedere constatarea următoarele aspecte:

- ofertantul a modificat valoarea componentei nr. 4 Alocația de hrană prevăzută în estimare cu prețul de 290.000 lei și a oferat prețul de 276.190,476 lei, contrar cerinței impuse prin fișa de date-sectiunea IV, Modul de prezentare al propunerii financiare: (...) 4-alocație de hrană (valoare fixă), (...) cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici".

- ofertantul a înscris o notă: „componenta nr. 4 conține TVA, în consecință, valoarea maximă pe 24 luni a acesteia fără TVA este de 6.628.571,43, la care se adaugă TVA în valoare de 331.428,57 lei=6.960.000 lei", deși în estimare toate prețurile sunt fără TVA (colaana ce cuprinde prețurile pe componente);

- operând această modificare în propunerea financiară, ofertantul a procedat la majorarea prețului pentru componenta nr. 3 Preț servire hrană (prestație lei/lună) astfel: 207.502,92 lei/lună, respectiv 4.980.069,84 lei, componenta fiind estimată la o valoare de maxim 185.329,74 lei/lună, respectiv 4.447.913,76 lei;

- comisia constată că ofertantul a operat modificarea componentei „alocație de hrană,, prin scăderea valorii acesteia pentru a majora componenta „preț servire hrană” în acest mod încadrându-se în valoarea estimată totală a achiziției.

Prin adresa de răspuns nr. 253/14.07.2021, contestatorul arată că valorile alocațiilor de hrană sunt valori cu TVA inclus, evidențiind că din valoarea fixă de 290.000 lei a dedus TVA-ul de 5%, ajungând astfel la valoarea de 276.190,476 lei fără TVA.

Din analiza răspunsului anterior menționat, comisia de evaluare concluzionează că ofertantul contestator a oferat componenta nr. 4 din preț-alocația de hrană, modificând valoarea fixă a acesteia, contrar cerințelor din caietul de sarcini și fișa de date, sens în care în temeiul art. 137 alin. (2) lit. e) din HG nr. 395/2016 coroborate cu disp. art. 215 alin. (4) și (5) din Legea nr. 98/2016 declară oferta financiară inacceptabilă.

Așa cum reiese din raportul procedurii nr. 41131/03.08.2021, a fost consemnat faptul că oferta financiară a acestuia a fost declarată inacceptabilă, motivat de faptul că aceasta a modificat valoarea componentei nr. 4 din preț-alocația de hrană și în temeiul art. 212 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016 se decide anularea procedurii de licitație.

Raportat la criticile contestatorului, autoritatea contractantă susține că singurul aspect relevant în soluționarea contestației este cel relativ la posibilitatea ofertantului de a modifica sau nu componenta nr. 4 din preț-alocația de hrană, ce are în cuprinsul Anexei 1 la formularul de ofertă o valoare fixă, de 290.000 lei fără TVA, impunându-se a se stabili dacă s-a

realizat ori nu o modificare a acestei componente prin propunerea financiară a contestatoarei.

Astfel, din analiza documentației de atribuire și a corespondenței dintre părți, nu reiese că au fost făcute precizări eronate cu privire la valoarea alocației de hrană. Continuând cu analiza propriu-zisă a informațiilor privind elaborarea propunerii financiare, redată în paginile 13-16 din caietul de sarcini, se poate observa fără putință de interpretare, în alineatul nr. 1 de la pag. 13 a caietului de sarcini, că „Propunerea financiară va fi exprimată în Lei fără TVA (cu maxim 2 zecimale)”.

De asemenea, susține autoritatea contractantă că la alineatul 6 de la pag. 13 a caietului de sarcini se statuează expres faptul că „alocația de hrană (valoare fixă), (...) 5 cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici”.

Totodată la alineatul 9 de la pag. 13 a caietului de sarcini, se precizează expres „Cerința obligatorie: se va completa și prezenta Formularul de ofertă cu 2 Anexe: Anexa nr. 1 cu centralizatorul de prețuri, conform tabel (...) și Anexa nr. 2 cu un DEVIZ care să conțină costurile pentru cele patru componente (...)”.

În anexa nr. 1 la formularul de ofertă, redată la pagina 14 din caietul de sarcini este deopotrivă lămuritoare, în sensul că alocația de hrană conform HG nr. 429/2009 este evaluată la suma de 290.000 lei, precizându-se expres la coloana nr. 3 că prețul este stabilit în lei fără TVA.

Chiar și Fișa de date, la secțiunea IV.4.2 intitulată Modul de prezentare al propunerii financiare, stipulează expres faptul că „Prețul din propunerea financiară(Formularul de ofertă) va fi exprimat în lei, cu două zecimale și va fi compus din prețul total cumulat al celor 5 (cinci) componente: 1-serviciile de preparare și livrare hrană pe secțiile spitalului; 2-serviciile de preparare și livrare hrană pentru pacient HEMODIALIZĂ; 3-serviciile de servire și 4-alocație de hrană (valoare fixă) și 5-prețul ambalajelor de unică folosință/pacient/zi (valoare fixă), cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici”.

Potrivit autorității contractante, din analiza informațiilor existente, se poate constata că la niciun moment nu a fost stipulat că valoarea alocației de hrană nu ar fi o valoare fixă, ori că având vreo valoare cu TVA inclus, ci neîndoielnic valoarea acesteia a fost stabilită ca fiind una fixă, de 290.000 lei fără TVA.

De altfel, nici prin răspunsul la solicitarea de clarificări privind modul de întocmire a propunerii financiare, nu s-a dat de înțeles că valoarea de 290.000 lei ar fi una cu TVA inclus. Prin intermediul acestuia, s-a precizat că formularul de ofertă va fi calculat cu valoarea aferentă

cantității maxime a acordului cadru, drept urmare și valoarea TVA din centralizator va fi calculată raportat la această valoare.

Totodată, s-a precizat că în centralizatorul de prețuri se vor calcula valorile aferente atât cantității minime, cât și maxime (conform modelului de centralizator). Tot în centralizator se va insera o nouă coloană pentru TVA, unde se va înscrie valoarea TVA aferentă cantității maxime și se va preciza procentul de TVA aplicabil.

Or, interpretarea contestatorului potrivit căreia valoarea alocației de hrană ar trebui să fie de 290.000 lei cu TVA inclus nu poate fi primită, cât timp toate informațiile din caietul de sarcini (inclusiv anexa 1 la formularul de ofertă- tabel) fac precizarea expresă că atare valoare este una fixă de 290.000 lei, fără TVA.

În consecință, pentru motivele prezentate autoritatea contractantă susține că oferta contestatorului cuprinde o contraofertă a componentei din preț intitulată alocație de hrană, valoarea acesteia fiind de 276.190,476 lei fără TVA, valoare inferioară sumei fixe de 290.000 lei fără TVA, solicitând pe această cale respingerea contestației formulată de ..., ca nefondată.

În drept, se invocă dispozițiile art. 18 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 42747/16.08.2021, ... a formulat concluzii scrise, prin care reiterează cele susținute în contestație cu privire la faptul că membrii comisiei nu au evaluat oferta sa în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, ale Codului Fiscal, ale HG nr. 665/2016 pentru modificarea anexei la Hotărârea Guvernului nr. 429/2008, privind nivelul alocațiilor de hrană pentru consumurile colective din unitățile sanitare publice, precum și pe cele ale Legii nr. 98/2016 și ale HG nr. 395/2016.

În plus, susține contestatorul că în cadrul răspunsului la solicitarea de clarificări nr. 37097/ 09.07.2021, nu a modificat componenta nr. 4 - Alocație de hrană, valoarea de 290.000,00 lei.

Astfel, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire, precum și cu răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 24963 din data de 06.05.2021, a întocmit și prezentat oferta de preț fără TVA.

Mai arată contestatorul că pentru componenta nr. 4 prevăzută în formularul de oferta financiară cu valoarea de 276190,48 lei, respectiv 6.628.571,43 lei fără TVA (Valoare maximă/ AC 24 luni), aceasta a fost stabilită având la baza precizarea din caietul de sarcini conform căreia „Valorile alocațiilor de hrana prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus”, și având la baza valoarea de 290.000 lei, din cadrul căreia a fost extrasă/dedusă conform prevederilor art. 291 ale Codului Fiscal, valoarea de 5% reprezentând cota redusă de taxa aplicată bazei de impozitare, cu respectarea cerințelor documentației de atribuire privind modalitatea de întocmire a ofertei financiare.

Mai susține contestatorul că la întocmirea propunerii financiare în lei fără TVA, elementele componente ale acesteia trebuiau prezentate în lei fără TVA, componenta 4 - alocația de hrană fiind corelată astfel cu informațiile din caietul de sarcini conform căruia „*Valorile alocațiilor de hrană prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus*”.

Or, în cadrul documentelor de lucru ale comisiei de evaluare, aceste aspecte nu sunt analizate și corelate cu cerințele documentației de atribuire și ale prevederilor legale aplicabile, autoritatea contractantă interpretând într-un mod total eronat faptul că a fost modificată valoarea componentei nr. 4.

Referitor la susținerile autorității contractante cu privire la respingerea contestației, ... prezintă argumente în susținerea conformității ofertei sale, concluzionând că nu a modificat componenta nr. 4, așa cum în mod eronat apreciază autoritatea contractantă. Așa cum reiese din analiza ofertei și-a asumat obligația de a respecta valoarea alocației de hrană reglementată prin actul normativ pe toată durata derulării acordului-cadru.

Mai remarcă contestatorul că autoritatea contractantă nu are de obiectat nimic în privința prețului celorlalte componente însă are de obiectat asupra valorii componentei 4, componentă care este stabilită printr-un cadru legal.

În referire la aprecierea autorității contractante potrivit căreia oferta sa cuprinde o contraoferta a componentei din preț intitulat alocație de hrană, valoarea acesteia fiind de 276.190,476 lei fără TVA, valoare inferioară sumei fixe de 290.000 lei fără TVA, contestatorul apreciază că este netemeinică. Pentru a îndeplini, această cerință, fiind societatea înregistrată în scopuri TVA, a procedat legal la deducerea TVA din valoarea componentei nr. 3, valoare care conținea TVA conform precizărilor din documentația de atribuire.

În concluzie, pentru toate motivele prezentate, contestatorul solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire, prin licitație deschisă, organizată în vederea încheierii unui acord-cadru având ca obiect „*Servicii de asigurare a hranei în sistem de catering, respectiv prepararea, livrarea și servirea hranei*”, cod CPV principal ... (Rev.2), prin publicarea, în SEAP, a anunțului de participare nr. ..., la care a anexat documentația de atribuire. Data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită la 19.05.2021, iar, criteriul de atribuire, „*cel mai bun raport calitate-preț*”.

Potrivit declarației de participare publicată în SEAP, în cadrul procedurii a fost depuse o ofertă, iar, ulterior evaluării ei, a fost întocmit Raportul procedurii nr. 41131/03.08.2021, în cuprinsul căruia s-a reținut

modul de desfășurare al procedurii, respingerea ofertei depusă de ..., precum și anularea procedurii.

Împotriva adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 41132/03.08.2021 ..., consemnând cauțiunea aferentă, potrivit dispozițiilor art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, a formulat contestația de față, solicitând cele menționate în partea introductivă.

Luând la cunoștință despre rezultatul procedurii, ..., a formulat contestația în analiză.

Procedând la analiza cauzei, Consiliul constată că aceasta vizează rezultatul procedurii de achiziție publică, fiind formulate critici cu privire la modalitatea de evaluare a ofertei depuse de ..., respectiv declararea acesteia ca inacceptabilă/neconformă.

Potrivit Adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 41132/03.08.2021 motivele reținute de membrii comisiei care au stat la baza deciziei de respingere a ofertei depuse de ..., au vizat faptul că ofertanta contestatoarea a adus modificării componente 4-Alocație de hrana, deși avea obligația, conform fisei de date să nu modifice valoarea acestei componente, respectiv:

"In temeiul art. 215 (2) litera b) din Legea nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare, va informam ca oferta dumneavoastră a fost declarată INACCEPTABILĂ în conformitate cu art. 137 (2) litera e) din HG 395/2016 coroborat cu art. 215 (4) din Legea nr. 98/2016 pentru următoarele motive:

In data de 13.07.2021 comisia a solicitat ofertantului, prin adresa nr. 37097 din data de 09.07.2021, să facă precizări legate de aspectele sesizate prin procesul-verbal nr. 37093 din 09.07.2021, acordând în acest sens un termen de răspuns de 1 zi lucrătoare adică până la 14.07.2021.

Ofertantul a răspuns solicitării de clarificare în data de 14.07.2021, încadrându-se astfel în termenul acordat și a înaintat adresa nr. 253 din 14.07.2021

(...)

În urma analizării răspunsului ofertantului comisia a constatat următoarele :

- reține faptul că în caietul de sarcini este inclus un tabel cu valori ale alocatei de hrana valabile la data întocmirii caietului de sarcini (15.03.2021) însă precizarea "valorile alocațiilor de hrana prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus. Ofertantul este obligat să se încadreze în aceste alocații și să le respecte" nu vizează dreptul ofertantului de a modifica componenta nr. 4, Ci obligația ofertantului de a respecta valoarea alocației de hrana reglementată prin actul normativ pe toată durata derulării acordului cadru. Obligația este prevăzută la pagina 4 și 5 din caietul de sarcini: „Prestatorul va prepara hrana ținând cont de nivelul alocațiile de hrana pentru consumurile colective din unitățile sanitare stabilite prin HG nr. 851/2018" și „Ofertantul este obligat să se încadreze în aceste alocații și să le respecte. " și Nivelul alocației de hrana este reglementat prin act normativ care de cele mai multe ori este modificat în timpul anului în sensul modificării valorii alocației.

Mai mult, în tabel nu a fost inclus un calcul al valorii totale tocmai din acest considerent și ținând cont că este vorba de un acord cadru pentru o perioadă de 24 luni, timp în care, cu siguranță, vor apărea modificări ale alocațiilor de hrana. În susținerea celor expuse, în data de 22.04.2021 a fost publicată H.G 470/2021 pentru modificarea anexei la Hotărârea Guvernului nr. 429/2008 privind nivelul alocațiilor de hrana pentru consumurile colective din unitățile sanitare publice, precum și pentru aprobarea unor măsuri în domeniu.

- de asemenea, ofertantul admite că a întocmit devizul pentru componenta 3 Preț servire hrana (prestație Lei/lună) cu majorarea valorii aferente, doar în acest mod, ofertantul s-ar încadra în mod aparent în valoarea estimată a achiziției.

- astfel, raportat la obligația de a Nu modifica valoarea componente nr. 4, comisia reține că ofertantul depășește în fapt valoarea estimată a achiziției, exact cu valoarea calculată și scăzută din componenta 4 - alocația de hrana și adăugată la componenta nr. 3 Preț servire

hrana ; 13809.52 Lei, (suma rezultata din diferența între valoarea de 290.000 Lei impusa prin caietul de sarcini pentru componenta 4 si valoarea de 276190,48 Lei modificata de ofertant in centralizatorul de preturi). Așadar, ofertantul a încălcat obligația pe care o avea prin caietul de sarcini de a NU oferta componenta nr. 4

În concluzie, comisia retine faptul ca ofertantul isi asuma prin răspunsul prezentat modificarea valorii componente 4 Alocație de hrana, deși avea obligația, conform fisei de date sa NU modifice valoarea acestei componente, astfel ca propunerea financiara NU se încadrează în estimarea valorii acordului cadru datorii modificării componente nr. 4, drept urmare declara propunerea financiara ca fiind INACCEPTABILA și în același timp NECONFORMA în temeiul art. 137 (2) litera e) din HG 395/2016 coroborat cu art. 215 (4) și (5) din Legea nr. 98/2016.

Temei legal:

Legea nr. 98/2016 "Art. 215. - 4) Oferta este considerata inacceptabila daca nu îndeplinește condițiile de forma aferente elaborării și prezentării acesteia, a fost prezentata de catre un ofertant care nu are calificările necesare sau al cărei preț depășește valoarea estimata, astfel cam a fost stabilita și documentata înainte de inițierea procedurii de atribuire, iar aceasta valoare nu poate fi suplimentată.

(5) Oferta este considerata neconforma daca nu respecta cerințele prezentate în documentele achiziției, a fost primita cu întârziere, prezintă indicii de înțelegeri anticoncurențiale sau corupție sau a fost considerata de autoritatea contractanta ca fiind neobișnuit de scăzută."

H.G. 395/2016 "Art 137.-(2') În condițiile art. 215 alin. (4) din Lege, oferta este considerata inacceptabila în următoarele situații:

e) prețul, fara TVA, inclus în propunerea financiara depășește valoarea estimata comunicata prin anunțul de participare și nu exista posibilitatea disponibilizării de fonduri suplimentare pentru îndeplinirea contractului de achiziție publica respectiv;

Drept urmare oferta este respinsa în temeiul art. 137 (1) din H.G. 395/2016 actualizata".

Autoarea contestației reclamă motivul de respingere reținut de autoritatea contractantă și precizează faptul că oferta depusă a respectat cerințele documentiei de atribuire, cu respectarea formularelor puse la dispoziție de autoritatea contractantă.

Astfel, autoarea contestației menționează că pentru componenta 4 Alocație de hrana, ofertanta *nu a modificat valoarea totala a acesteia sau preturile unitare ale normelor de hrana, ci a dedus TVA 5% conform normelor legale, prezentând în acest sens formularul de oferta conform cerințelor autoritatii contractante din Fisa de date - punctul IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare (...) pentru componenta 4 Alocație de hrana, fiind mentionata suma de 276.190,476 lei, reprezentând suma de 290.000,00 lei, din care a fost extras TVA 5 %.*

În replică la cele mai sus reclamate, achizitoarea argumentează decizia de respingere a ofertei depuse de ..., motivat de faptul că *"Interpretarea contestatoarei cum că valoarea alocației de hrană ar trebui să fie de 290.000 lei cu TVA inclus nu poate fi primită, cât timp toate informațiile din caietul de sarcini (inclusiv anexa 1 la formularul de ofertă- tabel) fac precizarea expresă că atare valoare este una fixă de 290.000 lei, fără TVA."*

Așadar problema asupra căreia Consiliul trebuie să se pronunțe vizează posibilitatea/imposibilitatea ofertantului de a modifica componenta nr. 4 aferentă alocației de hrană.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din

cadru documentației de atribuire, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectul supus procedurii de atribuire îl cauză îl constituie încheierea unui *ACORD-CADRU 24 luni - Servicii de asigurare a hranei in sistem de catering, respectiv prepararea, livrarea si servirea hranei.*

Valoarea acordului cadru este cuprins între minim 14.507.368,28 Lei si maxim 17.426.706,76 Lei. Numar de portii (inclusiv hemodializa) : minim 639240 portii - maxim 930720 portii.

În cuprinsul caietului de sarcini achizițioarea a detaliat specificațiile tehnice ale serviciilor care urmează a fi achiziționate, precum și aspectele legate de modul de elaborare al propunerii financiare fiind relevant de reținut următoarele:

"Obiectul contractului consta in **achiziția serviciului de asigurare a hranei in sistem de catering, respeciv prepararea, livrarea si servirea hranei pentru pacientii internați în toate secțiile ... si pentru medicii de garda.**

(...)

Se va lucra in ture de 12 ore (o zi cu o zi) si in consecinta numarul total de personal necesar servirii mesei este de 60 persoane la 12 ore si 6 persoane pentru concediile de odihna. Total personal necesar 66 persoane.

(...)

Prestatorul va asigura:

- personal care livreaza hrana in fiecare sectie a spitalului si
- personal existent in fiecare sectie care distribuie si serveste hrana la patul pacientului, in conditiile respectarii normelor de igiena din domeniul alimentatiei si conform listei cu numarul de pacienti si tipul de meniu, data de Asistenta Sefa de sectie.

(...)

6) Reglementarile care stau la baza stabilirii alocatiei de hrana sunt:

- pentru pacientii internati in spital HG 851/2018 - privind nivelul alocatiilor de hrana pentru consumurile colective din unitatile sanitare publice;
- pentru medicii de garda HG 524/1991 care prevede ca unitatile sanitare cu paturi sunt obligate sa serveasca masa in mod gratuit personalului sanitar cu pregatire superioara, inclusiv medicilor secundari si interni, pe timpul efectuării garzilor, la nivelul costului alocatiei de hrana stabilite pentru unitatea, unde se desfasoara garda.

(...)

11.Precizari cu privire la prepararea hranei

Prestatorul va prepara hrana tinand cont de nivelul alocatiile de hrana pentru consumurile colective din unitatile sanitare stabilite prin HG nr. 851/2018 dupa cum urmeaza:

Prestatorul va prepara hrana tinand cont de nivelul alocatiile de hrana pentru consumurile colective din unitatile sanitare stabilite prin HG nr. 851/2018 dupa cum urmeaza:

Nr.crt .	Tipul alocatiei conf. H.G. 665/2016	Nr. Portii/Luna (minim)	Nr. Portii/Luna (maxim)	Alocatie hrana - Lei
1	TBC/HIV	1200	1500	16
2	TBC -COMUN	1400	1700	10
3	ONCOLOGIE=ARSI	1800	2000	15
4	ONCOLOGIE=ARSI COPII	20	50	16.4
5	DIABET	3500	3800	15
6	DIABET COPII	15	30	17.5

7	COPII 3-16	1500	1700	12
8	LEHUZE	500	750	15
9	PSIHIATRIE	1700	2000	12
10	HEMODIALIZA	900	1200	9
11	MEDICI	900	950	10
12	INSOTITORI	2300	2900	7
13	COMUN (HEPATIC, CORTIZON, GASTRIC, CARDIO- RENAL)	10000	19000	10
	TOTAL :	25735	37580	

Valorile alocatiilor de hrana prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus.

Ofertantul este obligat sa se incadreze in aceste alocatii si sa le respecte.

In cazul in care nivelul alocatiei de hrana va fi modificat prin acte normative, acesta va fi aplicat si de prestator pentru pacientii internati in ..., conform clauzelor din contract.

(...)

"ELABORAREA PROPUNERII FINANCIARE:

Se va completa Formularul de oferta din fisierul "Formulare" (Formular Oferta impreuna cu centralizatorul de preturi din sectiunea Formulare) si se va incarca în format electronic, in SEAP semnat cu semnatura electronica extinsa si marcat ca fiind parte a propunerii financiare. Valoarea propunerii financiare va fi criptata si salvata în SEAP, pana cel târziu la data si ora-limita mentionata in Anuntul de Participare (ora fiind generata automat de SEAP). **Propunerea financiara va fi exprimata în Lei fara TVA (cu maxim 2 zecimale).** Propunerea financiara va fi semnata de persoane împuternicite ale operatorului economic si va avea caracter ferm si obligatoriu din punct de vedere al continutului pe toata durata de valabilitate stabilita de autoritatea contractanta.

NOTA: În cazul unei oferte comune, formularul de oferta va fi semnat de toti membrii asociatiei sau de liderul de asociatie daca acesta are mandatul expres de semnare a ofertei din partea celorlalti membrii. In cazul ofertei semnata de mandatar, aceasta va fi însoțita de mandatul expres al celorlalti membri ai asociatiei sau semnat de toti operatorii economici asociati. Toate documentele vor fi redactate in limba româna / cu traducerea autorizata în limba româna. Ofertantul (reprezentantul legal al ofertantului / reprezentantul legal al asocierii, dupa caz) are obligatia de a numerota si semna fiecare pagina a propunerii financiare si de a intocmi un opis al documentelor incluse in Propunerea financiara. Evaluarea ofertelor se va realiza prin compararea propunerilor financiare determinate prin inmultirea pretului unitar (care va sta la baza incheierii acordului cadru) cu cantitatea maxima aferenta acordului cadru. Criteriului de atribuire este "pretul cel mai scazut" si se aplica numai pentru ofertele declarate admisibile

Prețul ofertat va cuprinde contravaloarea serviciului de catering, incluzând toate cheltuielile aferente : preparare, transport, servire, etc.

Ofertantul va elabora propunerea financiara astfel incat acesta sa furnizeze toate informatiile solicitate cu privire la pret, precum si la alte conditii financiare si comerciale legate de obiectul contractului de achizitie publica.

Cerinta Obligatorie: se va completa si prezenta Formularul de oferta cu o anexa: Anexa nr.1 cu centralizatorul de preturi, conform tabel si Anexa nr. 2 cu un DEVIZ care sa contina costurile pentru primele 4 (patru) componente ale serviciului de catering, astfel :

1. pretul prestatiei de preparare si livrare hrana pe sectiile spitalului;
2. pretul prestatiei de preparare si livrare hrana pt pacienti HEMODIALIZA
3. pretul prestatiei de servire a hranei la patul pacientului.
4. pretul ambalajelor de unica folosinta/ zi/ pacient

Pretul din propunerea financiara (Formularul de oferta) va fi exprimat in lei, cu doua zecimale si va fi compus din pretul total cumulat al celor cinci componente : 1 - serviciile de preparare si livrare hrana pe sectiile spitalului; 2 - serviciile de

preparare si livrare hrana pt pacienti HEMODIALIZA; 3 - serviciile de servire si 4-pretul ambalajelor de unica folosinta/ zi/ pacient, si 5 - alocatia de hrana (valoare fixa), pentru cantitatea totala pe 24 luni, (cu precizarea ca alocatia de hrana reprezinta o valoare constanta (fixa) ce nu poate face obiectul liberei ofertari de catre operatorii economici).

Prețul ofertat va cuprinde contravaloarea serviciului de catering, incluzând toate cheltuielile aferente : preparare, depozitare in containere (etc), transport, servire, etc.

Ofertantul va elabora propunerea financiara astfel incat acesta sa furnizeze toate informatiile solicitate cu privire la pret, precum si la alte conditii financiare si comerciale legate de obiectul contractului de achizitie publica.

Cerinta Obligatorie: se va completa si prezenta Formularul de oferta cu 2 Anexe: Anexa nr.1 cu centralizatorul de preturi, conform tabel si Anexa nr. 2 cu un DEVIZ care sa contina costurile pentru cele patru componente ale serviciului de catering, respectiv serviciul preparare si livrare pe sectiile spitalului si hemodializa, serviciul de servire a hranei la patul pacientului si pretul ambalajelor de unica folosinta/ zi/ pacient.

Anexa 1 la formularul de oferta va fi completata potrivit informatiilor solicitate in tabel:

ACORD CADRU

Nr. crt .	Denumire prestatie	Pret - Lei fara TVA	Numar minim portii/luna	Numar maxim portii/luna	Cantitate minima (numar portii)/ AC 24 luni	Cantitate maxima (numar portii)/ AC 24 luni	Valoare minima/ AC 24 luni	Valoare maxima/ AC 24 luni
1	Preparare si livrare hrana (portii/luna)	5.85	25735	37580	617640	901920	3,613,194.00	5,276,232.00
2	Preparare si livrare hrana pt pacienti HEMODIALIZA (portii/luna)	2.45	900	1200	21600	28800	52,920.00	70,560.00
3	Pret servire hrana (prestatie Lei/luna)	185329.74	0	0	22	24	4,077,254.28	4,447,913.76
4	Alocatie de hrana cf H.G. 429/2008	290.000			22	24	6380000	6,960,000.00
5	Ambalaj unica folosinta pacient/zi	4	4000	7000	96000	168000	384000	672,000.00
	TOTAL						14,507,368.28	17,426,705.76

Și în cuprinsul fișei de date sunt precizate aspecte legate de modul de elaborare a propunerii financiare:

„IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare

Prețul din propunerea financiară (Formularul de ofertă) va fi exprimat în lei, cu două zecimale și va fi compus din prețul total cumulat al celor 5 (cinci) componente: 1-serviciile de preparare și livrare hrană pe secțiile spitalului; 2-serviciile de preparare și livrare hrană pentru pacient HEMODIALIZĂ; 3-serviciile de servire si 4-alocatie de hrană (valoare fixă) și 5-prețul ambalajelor de unică folosință/pacient/zi (valoare fixă), cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici."

Din economia celor anterior redată rezultă faptul că operatorii economici aveau obligația cuprinderii în valoarea ofertată a valorii fixe stabilite pentru Componenta 4 - Alocatie de hrană conform H.G. nr. 429/2008 pentru cantitatea totala pe 24 luni. Se are în vedere că acest aspect a fost întărit de achizitoare, prin precizarea că, **alocatia de**

hrana reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici.

Se reține faptul că membrii comisiei de evaluare au constatat că potrivit propunerii financiare depusă de autoarea contestației ..., prestația pentru componenta *Alocație de hrană* este evaluată la un preț de 276.190, 48 lei (fără TVA), valoarea minimă/AC 24 luni de 6.076.190,48 lei și valoarea maximă/AC 24 luni de 6.628.571.43 lei, aspecte consemnate de membrii comisiei de evaluare în cuprinsul *Procesul-verbal nr. 37093 din 09.07.2021 privind evaluarea financiară*.

Astfel prin intermediul intermediului adresei nr. 3709/09.07.2021, membrii comisiei au adresat ofertantei ... următoarea solicitare de clarificare:

"În urma analizei propunerii financiare aferente procedurii Licitatie deschisa în vederea atribuirii Acordului cadru 24 luni pentru "Servicii de asigurare a hranei în sistem de catering, respectiv prepararea, livrarea și servirea hranei" - Anunț de participare nr. CN 1030140 din 15.04.2021, termen limita depunere : 19.05.2021, comisia de evaluare a constatat următoarele :

- ofertantul a modificat valoarea componentei nr. 4 "Alocația de hrană" prevăzută în estimare cu prețul de 290.000 Lei, și a oferit prețul de 276.190,476 Lei, contrar cerinței impuse prin Fisa de date - secțiunea IV. Modul de prezentare al propunerii financiare: "Prețul din propunerea financiară (Formularul de ofertă) va fi exprimat în lei, cu două zecimale și va fi compus din prețul total cumulat al celor 5 (cinci) componente :

- 1 - serviciile de preparare și livrare hrană pe secțiile spitalului;
- 2 - serviciile de preparare și livrare hrană pt pacienți HEMODIALIZA;
- 3 - serviciile de servire și
- 4 - alocație de hrană (valoare fixă)
- 5 - prețul ambalajelor de unică folosință/pacient/ zi/(valoare fixă), cu precizarea că alocația de hrană reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici

- ofertantul a înscris o Notă : "componenta nr. 4 conține TVA, în consecință valoarea maximă pe 24 luni a acesteia fără TVA este de 6628571,43 Lei, la care se adaugă TVA în valoare de 331428,57 Lei = 6.960.000 Lei, deși în estimare toate prețurile sunt fără TVA (coloana ce cuprinde prețurile pe componente);

- operând această modificare în propunerea financiară, ofertantul a procedat la majorarea prețului pentru componenta nr. 3 Preț servire hrană (prestație Lei/lună) astfel : 207502,91 Lei/lună, respectiv 4.980.069,84 Lei, componentă fiind estimată la o valoare de maxim 185329.74 Lei/lună, respectiv 4,447,913.76 Lei.

- Comisia constată că ofertantul a operat modificarea componentei "alocație de hrană" prin scăderea valorii acesteia pentru a majora componenta "preț servire hrană", în acest mod încadrându-se în valoarea estimată totală a achiziției.

Având în vedere cele expuse mai sus, comisia va solicita în temeiul art. 209 (1) din Legea 98/2016 cu modificările și completările ulterioare să clarificați aspectele sesizate.

Termen acordat: 1 zi lucrătoare."

Răspunsul furnizat de ... a fost transmis prin adresă nr. 253/14.07.2021 prin care s-au menționat:

"1. În cadrul Caietului de sarcini, pag. 4-5, punctul 11. Precizări cu privire la prepararea hranei sunt precizate următoarele:

"Prestatorul va prepara hrană ținând cont de nivelul alocațiilor de hrană pentru consumurile colective din unitățile sanitare stabilite prin HG nr. 851/2018 după cum urmează:

(...)

Valorile alocațiilor de hrană prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus. Ofertantul este obligat să se încadreze în aceste alocații și să le respecte".

Urmare a aplicării alocației prevăzute de Hotărârea de Guvern nr. 851/2018 pentru modificarea anexei la Hotărârea Guvernului nr. 429/2008 privind nivelul alocațiilor de hrană

pentru consumurile colective din unitățile sanitare publice, ia cantatile de porții mai sus enumerate, rezulta **valoarea de 292.390.50 lei inclusiv TVA pentru numărul de porții minim, respectiv 415.595,00 lei inclusiv TVA pentru numărul de porții maxim.**

În Anexa 1 (a formularul de oferta, unde este menționat va fi completată potrivit informațiilor solicitate în tabel prevăzută în Caietul de sarcini - pag. 14, sunt menționate următoarele:

(...)

Societatea noastră a întocmit și prezentat oferta de pret conform cerințelor documentației de atribuire întocmită de autoritatea contractantă și transmisă în SEAP în cadrul prezentei proceduri de achiziție, inclusive conform răspunsului la solicitarea de clarificări nr. 24963/ 06.05.2021, în acest sens pentru poziția nr. 4 - Alocație de hrană cf H.G. 429/ 2008, a fost dedus TVA 5% din valoarea de 290.000 lei, având în vedere faptul că valoarea nu este corelată cu informațiile prevăzute la pagina 5 din Caietul de sarcini unde este precizat: **Valorile alocațiilor de hrană prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus**, valoarea rezultată fiind de 276.190,476 lei fără TVA, așa cum a fost menționată în Oferta financiară transmisă de societatea noastră.

Fată de cele mai sus menționate, este evident faptul că **interpretarea dumneavoastră privind modificarea compenentei nr. 4 - Alocație de hrană este total eronată**, valoarea prevăzută în formularul de oferta transmis de societatea noastră reprezentând valoarea prevăzută în tabel pentru poziția 4 Alocație de hrană cf H.G. 429/2008, din cadrul careia a fost dedus TVA 5% având în vedere precizarea din Caietul de sarcini - pagina 5 "Valorile alocațiilor de hrană prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus", valoarea fiind aplicată cantităților maxime, rezultând valoarea de 6.628.571,424 lei fără TVA, respectiv 6.960.000,00 lei inclusiv TVA, valoare ce întărește concluzia faptului că valoarea de 290.000 menționată în tabel este valoarea care include și TVA 5%.

2. Referitor la interpretarea dumneavoastră conform careia: "operând această modificare în propunerea financiară, societatea noastră a procedat la majorarea prețului pentru componenta nr. 3 pret servire hrană (prestație lei /lună astfel: 207.502,91 lei/lună, respectiv 4.980.069,84 lei, componenta fiind astfel estimată la o valoare de maxim 185.329,74 lei/lună, respectiv 4.447.913,76 lei, **dorim să precizăm faptul că societatea noastră și-a întocmit oferta pentru această componentă, fiind luate în calcul componenta salarială așa cum este stabilită de HG nr. 4/ 2021 pentru stabilirea salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată, publicată în Monitorul Oficial nr.40/13.01.2021. Partea I conform careia salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată se modifică de la 2.230 lei/ luna la 2.300 lei/ luna, precum și costurile aferente următoarelor:** curs igienă personal; echipament protecție și lucru; materiale de curățenie; dotări oficii; exudat faringian; servicii SSM+PSI; servicii medicină muncii; analize medicale periodice personal (coprocultura +coproparazitologic); materiale protecție COVID; cheltuieli servicii telefon; cheltuieli evacuare deșeurilor rezultate din activitate catering; cheltuieli consumabile; rechizite; dotări dispensare șervetele pacienți; marja profit. Aceste cheltuieli sunt cheltuieli minime și au fost solicitate în mod obligatoriu prin documentația de atribuire în alcătuirea devizelor.

Fată de cele mai sus menționate, având în vedere faptul că societatea noastră și-a întocmit oferta conform prevederilor legale și a cheltuielilor efective corelate cu activitățile necesare a fi asigurate pentru îndeplinirea obligațiilor prestatorului așa cum au fost stabilite în Caietul de sarcini, astfel interpretarea dumneavoastră privind diminuarea compenentei nr. 4 Alocație de hrană în vederea majorării prețului pentru componenta nr. 3 - Pret servire hrană (prestație Lei/lună), **este total eronată.**

În susținerea celor de mai sus, dorim să învederăm derularea procedurii "Negociere fără publicarea unui anunț prealabil" din data de 19.04.2021, derulată de autoritatea contractantă pentru atribuirea contractului având ca obiect serviciile care fac obiectul prezentei, oferta financiară transmisă de societatea noastră fiind negociată în sensul că **pe de o parte din oferta au fost eliminate cheltuieli la Componenta nr. 2** (nesemnificative și totuși importante solicitate ca cerințe în Caietul de sarcini), în valoare totală de 4.450,00 lei și anume: 700,00 lei serviciile poșta și telefonie (dintre bucătărie, șoferi și oficiile spitalului); 500,00 lei tipizate și rechizite (documente care se întocmesc zilnic pentru dezinfectie, prodeuri igienă, foi prezenta, meniuri, etc; 800,00 lei cheltuieli cu mentenanța utilajelor; 150,00 lei cheltuieli cu verificări metrologice; 2000,00 lei cheltuieli cu amortizarea dotărilor.

Pe de alta parte (pentru ca in cadrul negocierii, s-a dovedit aceasta ca valoarea estimate pentru aceasta componenta nu acoperea nici costul salariilor), **s-a modificat prețul la serviciul de servire a mesei** - Componenta 3, in sensul ca suma de 185.329,74 Iei a fost majorata cu valoarea de 22.177,94 lei, suma negociata finala fiind de 207.507,68 lei fara TVA întrucât estimarea facuta de SCJU. **Valoarea componentei nr. 3 negociata in luna aprilie 2021, pentru o perioada de 4 luni, este egala cu valoarea ofertata in prezenta procedural.** Adică, in prezent, potrivit Acordului cadru de prestări servicii nr. 22899/22.04.2021, cu valabilitate pana la data de 31.08.2021, valoarea negociata pentru serviciilor de servire a hranei, esle aceasi, cu valoarea ofertei noastre, adica 207.507,68 lei fara TVA, aceasta in aceleași condiții contactuale. Anexam alaturat adresa 22540/21.04.2021.

In cadrul documentației de atribuire transmisa in SEAP pentru derularea prezentei proceduri, a fost atașat Caietul de sarcini, din procedura anterioara, care nu conține vreo prevedere/ actualizare ca urmare a modului de derulare a procedurii de Negociere, cum era si firesc, caietul de sarcini ramanand neschimbat, cerințele au ramas neschimbate.

La fel ca si valoarea estimata a Componentei 3 -185.329,74 lei, pentru care repetam, acopera doar costul salariilor, fara a fi luate in calcul si alte activitati care implica costurile aferente desfasurarii activitatilor conform Cerințelor caietului de sarcini.

Dorim sa precizam faptul ca societatea noastra si-a intocmit si depus oferta conform prevederilor legale in domeniu, fiind intocmita cu respectarea cerințelor documentației de atribuire si a răspunsului la solicitarea de clarificari, cunoscând in mod clar cerințele de calitate si impuse pentru buna derulare a activitatii in cadrul contractului, avand in vedere faptul ca societatea noastra este prestator servicii de asigurare a hranei in sistem de catering, respectiv prepararea, livrarea si servirea hranei pentru SCJU Sf. Apostol Andrei Constanta din anul 2007.

Rezultatul prezentei proceduri - **faptul ca societatea noastra este unicul participant înscris si care a depus oferta**, intareste faptul ca la data prezentei societatea noastra este unicul operator interesat sa deruleze acesta activitate si care deține dotările si personalul necesar care pot asigura prestarea serviciilor cu respectarea cerințelor solicitate conform documentației de atribuire.

Va rugam sa luați act de cele mai sus mentionate si sa aveți in vedere, ca evaluarea ofertei transmisa de societatea noastra, sa se faca conform prevederilor HG 395/ 2016, a cerințelor documentației de atribuire si a prevederilor legale aplicabile pentru prestarea serviciilor care fac obiectul contractului.

Va stăm la dispoziție cu orice informații considerate a 11 necesare pentru evaluarea ofertei depuse de societatea noastra."

Răspunsul transmis de ... a fost analizat de membrii comisiei de evaluare la data de 07.07.2021, ocazie cu care a fost elaborat *Procesul-verbal privind rezultatul evaluării propunerii financiare, inclusiv verificarea conformității acesteia cu propunerea tehnică înregistrat sub nr. 40933 din 02.08.2021*, concluzia la care au ajuns membrii comisiei de evaluare fiind de stabilire a inacceptabilității/neconformității ofertei, motivat de faptul că:

"In concluzie, comisia retine faptul ca ofertantul isi asuma prin răspunsul prezentat modificarea valorii componentei 4 Alocație de hrana, deși avea obligația, conform fisei de date sa NU modifice valoarea acestei componente, astfel ca propunerea financiara NU se incadreaza in estimarea valorii acordului cadru datorii modificării componentei nr. 4, drept urmare declara propunerea financiara ca fiind INACCEPTABILA si in același timp NECONFORMA in temeiul art. 137 (2) litera e) din HG 395/2016 coroborat cu art. 215 (4) si (5) din Legea nr. 98/2016."

Raționamentul conturat de societatea contestatoare în favoarea admisibilității ofertei depuse, respectiv faptul că pentru "componenta 4 Alocație de hrana, ofertanta nu a modificat valoarea totala a acesteia sau preturile unitare ale normelor de hrana, ci a dedus TVA 5% conform

normelor legale, prezentând în acest sens formularul de oferta conform cerințelor autorității contractante din Fisa de date - punctul IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare (...) pentru componenta 4 Alocație de hrană, fiind menționată suma de 276.190,476 lei, reprezentând suma de 290.000,00 lei, din care a fost extras TVA 5 %” nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare din considerentele mai jos expuse.

Așa cum a fost anterior reținut de Consiliu, autoritatea contractantă a precizat în cuprinsul documentației de atribuire faptul că prestația denumită Alocație de hrană conform H.G. nr. 429/2008 este evaluată la un preț fix de 290.000 lei (preț fără TVA), valoarea minimă/AC 24 luni de 6.380.000 lei și valoarea maximă/AC 24 luni de 6.960.000 lei, reprezentând o valoare constantă, ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici.

Contrar celor susținute de contestatoare, în cuprinsul Anexei nr. 1 (pagina 14) este precizat că oferta va fi completată potrivit informațiilor solicitate în tabel, iar din analiza tabelului, se constată că, coloana nr. 3 este intitulată „**Pret-lei fără TVA**”.

Trimiterile pe care societatea contestatoare le prezintă în cadrul răspunsului formulat, precum și în cadrul contestației formulate la Secțiunea Generalități, pagina 5 din Caietul de sarcini punctul 11), în care se precizează că hrana trebuie preparată ținând cont de nivelul alocațiilor de hrană pentru consumurile colective din unitățile sanitare stabilite prin H.G. nr. 851/2018, redată tabelar, cu precizarea că sumele din tabel sunt valori cu TVA inclus și răspunsul nr. 24963/ 06.05.2021, furnizat de autoritatea contractantă, la o solicitare adresată, respectiv:

”Solicitare nr. 4

În Anexa nr. 1 la Formularul de oferta, din Caietul de sarcini, respectiv în Centralizatorul de preturi, nu este menționată rubrica pentru TVA. Va rugăm să ne precizați cum să întocmim propunerea financiară? La valoarea maximă sau minimă, deoarece în Fisa de date a achiziției nu este menționat acest fapt.

Răspuns nr. 4

Formularul de oferta va fi completat cu valoarea aferentă cantității **MAXIME** a acordului cadru, drept urmare și valoarea TVA din centralizator va fi calculată raportat la această valoare.

În centralizatorul de preturi veți calcula valorile aferente atât **cantității minime cât și maxime** (conform modelului de centralizator). Tot în centralizator veți insera o nouă coloană pentru TVA unde veți înscrie valoarea TVA aferentă cantității MAXIME și veți preciza procentul de TVA aplicabil.”

nu conduc la concluzia că există **neclaritate/neconcordanță între valoarea fixă a alocației de hrană (ce nu cuprinde TVA)** și modalitatea ofertantului de a completa **centralizatorul de prețuri cu valoarea TVA-ului și procentul de TVA aplicat în mod corespunzător.**”

Raționamentul conturat de contestatoare, precum că *”printr-un simplu calcul matematic, dacă înmulțim cantitățile minime din tabelul prezentat de dumneavoastră cu valoarea alocațiilor care conțin TVA, rezulta un total de 292.390, 50 lei. Astfel, prin rotunjire, valoarea*

minima estimata a alocației de hrana este de 290.000,00 lei, valoare care conține TVA. prețul alocației de hrana fiind maximal, conform tabelului de mai jos, tabelul prezentat în documentație la care s-au efectuat totalul valoric:

Dupa cum se observa, atat in Caietul de sarcini la pag. 14, in tabelul prezentat drept Anexa 1 la Formularul de oferta cat si in tabelul prezentat in Secțiunea „Formulare”, la pag.3, **valoarea alocației este trecuta in rubrica fara TVA, 290.000,00 lei, cu toate ca valoarea acesteia conține TVA**” nu este judicios în cauză și nu va fi reținut de Consiliu în soluționare.

Împrejurarea că prin răspunsul nr. 24963 din data de 06.05.2021, furnizat de autoritatea contractantă s-a solicitat ca: ***”În centralizatorul de prețuri se vor calcula valorile aferente atât cantității minime, cât și maxime (conform modelului de centralizator). Tot în centralizator se va insera o nouă coloană pentru TVA, unde se va înscrie valoarea TVA aferentă cantității maxime și se va preciza procentul de TVA aplicabil”***, precum și faptul că în cadrul tabelului unde sunt precizate valorile alocațiilor de hrană, pe tipuri de alocatii conf. H.G. nr. 665/2016, de la fila 5, Secțiunea Generalități, punctul 11) a caietului de sarcini, valorile alocațiilor de hrana prezentate sunt valori cu TVA inclus, nu sunt de natură la a conduce la ipoteza lansată de contestatoare, precum că ***”În acest sens pentru poziția nr. 4 - Alocație de hrana cf H.G. 429/2008, a fost dedus TVA 5% din valoarea de 290.000 lei, avand in vedere faptul ca valoarea nu este corelata cu informațiile prevăzute la pagina 5 din Caietul de sarcini unde este precizat: Valorile alocațiilor de hrana prezentate mai sus sunt valori cu TVA inclus, valoarea rezultata fiind de 276.190,476 lei fara TVA, asa cum a fost mentionata in Oferta finaciara transmisa de societatea noastra”***, atâta vreme cât în referire la valoarea pe care operatorii economici trebuiau să o oferteze pentru componenta alocată normei de hrană, s-a precizat în mod expres și clar faptul că **alocatia de hrana reprezintă o valoare constantă (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de către operatorii economici**, r autoritatea contractantă respectând dispozițiile art. 154 din Legea nr. 98/2016 la care era obligată.

Abordarea ..., potrivit căreia există necorelare a valorilor indicate în cuprinsul documentației, motiv pentru care a procedat la modificarea valorii impuse pentru alocația de hrană, prin extragerea TVA-ului, nu poate fi primită de Consiliu, la această etapă în care se află procedura de atribuire, respectiv etapa de comunicare a rezultatului procedurii.

Prin urmare, Consiliul are în vedere că în măsura în care ... a considerat că cerința din caietul de sarcini prin care s-a precizat că alocatia de hrană reprezintă o valoare constanta (fixă) ce nu poate face obiectul liberei ofertări de catre operatorii economici este neclară, contradictorie sau de natură a crea confuzie, acesta avea posibilitatea de a solicita clarificări suplimentare, în conformitate cu prevederile art. 160

alin. (1) din Legea nr. 98/2016 sau de a formula o contestație împotriva acestor prevederi ale documentației de atribuire, cu respectarea prevederilor Legii nr. 101/2016.

Or, sub acest aspect, Consiliul constată că întrucât conținutul documentației de atribuire nu a suportat modificări și nu a fost contestat, sub aspectul aflat în analiză, acesta și-a consolidat caracterul obligatoriu, atât pentru ofertanți care, potrivit prevederilor art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, cât și pentru comisia de evaluare care, în conformitate cu art. 133 alin. (1) și (2) din același act normativ, are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică, în condițiile în care propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini sau în documentul descriptiv.

Dacă existau obiecțiuni de nelegalitate în privința conținutului documentației sau al clarificărilor primite de la autoritatea contractantă, operatorii economici trebuiau să îl conteste înainte de expirarea termenului legal, iar nu să aștepte rezultatul procedurii pentru a îi reclama nelegalitatea. Prin întocmirea și depunerea propriei oferte în baza documentației primite de la autoritate, petenta a acceptat tacit și a dat eficiență tuturor clauzelor din respectiva documentație, inclusiv a celor pe care le apreciază necorelate, astfel că față de invocarea la această dată a nelegalității ei, 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.

Aceleași concluzii de netemeinicie vor fi reținute de Consiliu și vizavi de criticile aduse de ..., sub aspectul reținut de achizitoare în decizia de respingere a ofertei, respectiv: *"operand aceasta modificare in propunerea financiara, ofertantul a procedat la majorarea prețului pentru componenta nr. 3 Preț servire hrana (prestație Lei/luna) astfel: 207502,91 Lei/luna, respectiv 4.980.069,84 Lei, component fiind estimata la o valoare de maxim 185329.74 Lei/luna, respectiv 4,447,913.76 Lei"*.

În stabilirea acestei finalități sunt incidente și valabile argumentele reținute de Consiliu anterior, referitor la incidența tardivității reclamării la această etapă în care se află procedura a aspectului că *"valoarea pentru aceasta componenta 3 a fost estimata greșit, intrucat suma de 185.329,74 lei, dupa cum bine cunoasteti, nu acopera nici costul salariilor"* fiind incidente și valabile argumentele reținute de Consiliu anterior.

Invocarea și aducerea în discuție a procedurii de *"Negociere fara publicarea unui anunț prealabil"* din data de 19.04.2021, derulata pentru atribuirea contractului avand ca obiect exact aceleași servicii care fac obiectul prezentei procedur", ca argument în favoarea acceptării că

valoarea componentei 4 conține TVA” nu prezintă relevanță în cauza supusă analizei, respectivă procedură și înscrisurile/documentele emise în cadrul acesteia fiind străine de procedura de atribuire contestată.

După cum s-a reținut mai sus toate riscurile ce decurg din întocmirea ofertei aparțin ofertanților, autoritatea contractantă trebuind să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate, și nu pe asigurările date de un ofertant.

În atari condiții, respingerea ofertei sale fiind legală, cele susținute de contestatoare sunt nefondate. Neexistând motive întemeiate pentru infirmarea măsurii luate de autoritate sau pentru anularea rezultatului procedurii de atribuire, Consiliul urmează să respingă criticile formulate de societatea contestatoare.

În concluzie, Consiliul achiesează la concluzia la care a ajuns autoritatea contractantă, respectiv de inacceptabilitate/neconformitate a ofertei depuse în cauza expusă și susține că ofertanții au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile art. 123 alin. (1) din H.G. nr. 395/2016, potrivit cu care *„Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”*.

Pe cale de consecință, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă, ca nefondată.

Pe cale de consecință menține decizia de anulare a procedurii de atribuire.

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

CONSILIUL DECIDE:

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

Menține decizia de anulare a procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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,

...