

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

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la... cu nr...., formulată de către..., cu sediul social în..., sectorul....., ..., camera... etaj..., apartament ..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată de... - administrator, împotriva comunicării rezultatului procedurii nr...., emisă de către, cu sediul în Piața.... nr...., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „Servicii de paza și protecție pentru obiective ale...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

1. Admiterea contestației așa cum a fost formulată;
2. Obligarea autorității contractante la anularea rezultatului procedurii comunicat prin adresa nr...., la anularea raportului procedurii nr.... și a actelor subsecvente acestora, ca fiind netemeinice și nelegale
3. Reevaluarea și reanalizarea ofertelor depuse de către:
 - ... declarată admisibilă și câștigătoare;
 - ... declarată admisibilă și clasată pe locul II;
 - ... declarată admisibilă și clasată pe locul III;
 - ... declarată admisibilă și clasată pe locul IV.

La data de....., cu sediul în..... nr...., spațiul comercial 1, lot 2, bloc..., număr de înregistrare în... ..., reprezentată de... - administrator a înaintat cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care solicită respingerea contestației ca nefondată.

La....., cu sediul în..... nr...., camera... parter, județul Ilfov și adresă corespondență în București, str.... nr...., sector..., CUI..., număr de înregistrare în..., reprezentată de... - administrator a înaintat cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care solicită respingerea contestațiilor depuse de... și... ca nemotivate și nefondate, netemeinice și nelegale.

Prin contestația nr...., înregistrată la... cu nr...., formulată de către..., cu sediul social în....., Nr....., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată de... - administrator, împotriva raportului procedurii nr... și a comunicării privind rezultatul procedurii nr...., precum și împotriva tuturor actelor subsecvente, emise de către, cu sediul în Piața.... nr...., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „Servicii de paza și protecție pentru obiective ale...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

1. Admiterea contestației;

2. Anularea actelor autorității contractante, respectiv: raportul procedurii nr.... și comunicarea privind rezultatul procedurii nr...., precum și toate actele subsecvente emise în baza celor anterior menționate, considerate netemeinice și nelegale în ceea ce privește ofertele... (locul 1) și... (locul 2);

3. Obligarea autorității contractante să adopte măsurile necesare restabilirii legalității, cu indicarea clară și precisă a operațiunilor care urmează a fi realizate de aceasta, respectiv, în principal, obligarea autorității contractante să îi asigure accesul la propunerile tehnice și financiare depuse de ofertanții... (locul 1) și... (locul 2), urmând ca de la momentul punerii la dispoziție să curgă un nou termen de contestație, iar în subsidiar, să reia procedura de evaluarea ofertelor, stabilirea clasamentului și desemnarea ofertantului câștigător.

Contestațiile și cererile de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) din Codul de procedură civilă.

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

...
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... solicită cele redate în partea introductivă.

Contestatoarea a arătat că autoritatea contractantă a comunicat prin adresa nr..... că oferta ... a fost considerată conformă și admisibilă de către comisia de evaluare, dar nu a fost declarată câștigătoare ocupând poziția V din clasamentul final.

Față de cele menționate... a relevat că în cadrul procedurii au fost prezentate următoarele oferte:

- ... - valoare totală ofertată..., respectiv... /oră/agent fără TVA;
- ... - valoare totală ofertată..., respectiv... /oră/agent fără TVA;

- ... - valoare totală ofertată..., respectiv... /ora/agent fără TVA;
- ... - valoare totală ofertată..., respectiv... /ora/agent fără TVA;
- ... - valoare totală ofertată..., respectiv... /ora fără TVA.

Contestatoarea a invocat articolul 8 și următoarele din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Acesta a susținut că autoritatea contractantă nu și-a îndeplinit obligațiile în ceea ce privește evaluarea ofertelor depuse de operatorii economici clasati pe locurile I, II, III și IV.

... a arătat că prețurile oferite de acești operatori economici nu includ toate serviciile prevăzute în contract, cum ar fi cheltuielile cu resursa umană, sporurile conform legislației în vigoare, taxele și impozitele considerate obligații legale, cheltuielile cu echipamentul, cu dotarea posturilor, cheltuielile directe și indirecte, profitul și orice alte condiții financiare și comerciale legate de îndeplinirea obiectului contractului.

Față de cele menționate mai sus, contestatoarea a relevat că ofertele financiare depuse de acești operatori economici nu sunt rezultatul unei concurențe libere și corecte. Comisia de evaluare nu a dispus o verificare corectă a ofertelor clasate pe locurile I, II, III și IV.

... a adus în discuție faptul că în tarifele orare oferite de acești operatori economici nu se regăsesc costurile reale pentru:

- * Costurile prevăzute de Legea 53/2003 - Codul muncii;
- * Costurile echipamentelor de serviciu;
- * Costurile privind dotarea posturilor;
- * Costurile privind comunicarea;
- * Examenle medicale periodice (conform HG 315/2007, Anexa I, pct. 2, lit. c);
- * Cheltuielile privind instruirea profesională (cf. art. 44 alin. 4 HG 301/2012);
- * Cheltuielile privind cazarea/detașarea/delegarea agenților (cf. art. 44 din Legea 53/2003).

În același timp, contestatoarea a menționat că aceste costuri sunt obligatorii și trebuie incluse în prețurile oferite.

... a invocat Decizia... nr...., în care s-a apreciat că valoarea de... /oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale. Prețurile oferite de acești operatori economici nu includ costurile salariale minime prevăzute de legislația în vigoare.

Față de cele menționate mai sus, contestatoarea a relevat că se impunea ca ofertele prezentate de către ofertanții contestați să fie declarate neconforme motivat de faptul că tarifele ofertate de aceștia nu acopereau cel puțin costurile salariale minime prevăzute de legislația în vigoare.

În ceea ce privește numărul... agenți necesari... a menționat că autoritatea contractantă nu și-a îndeplinit obligațiile în ceea ce privește

evaluarea ofertelor depuse. Se impunea ca numărul... agenți necesari să fie determinat corect, ținând cont de toate costurile și responsabilitățile asociate.

Autoritatea contractantă nu și-a îndeplinit obligațiile în ceea ce privește evaluarea ofertelor depuse și a solicitat ca acestea să fie declarate neconforme.

Comisia de evaluare nu a verificat dacă tarifele orare ofertate de operatorii economici clasati pe locurile I, II, III și IV sunt justificate, raportat la numărul... agenți utilizați pentru prestarea serviciilor pentru tipul de post solicitat (24/24), astfel declarând admisibile aceste oferte ce nu respecta Codul muncii.

Contestatoarea a relevat că în conformitate cu HG nr. 1506/2024, începând cu data de..., salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată se stabilește în bani, fără a include sporuri și alte adaosuri, la suma de... lunar, pentru un program normal de lucru în medie de... ore pe lună.

Conform caietului de sarcini: 365 zile/an x 24 ore/zi: 12 luni/an=730 ore/post/luna și a calculat numărul minim de agenți necesari pentru un operator economic care nu acorda ore suplimentare angajaților, cu alte cuvinte, suplimentează numărul... persoane aferente fiecărui post, pentru programul de lucru solicitat de beneficiarul public.

În conformitate cu art. 126 lit. a) din Codul muncii (ora liberă plătită pentru munca de noapte) și pentru a nu se efectua ore suplimentare, angajatorul trebuie să asigure agenți suplinitori/înlocuitori.

Numărul minim de agenți necesari pentru prestarea serviciilor solicitate de beneficiar (730 ore/luna/post) în situația în care operatorul economic nu acorda spor de ore suplimentare și nici spor de noapte (ci ora liberă plătită) sunt:... +... +...=... agenți de securitate/post/ lună.

... a susținut că aceasta este numărul minim de agenți ce trebuie utilizați/post pentru prestarea serviciilor solicitate de beneficiar și respectarea Legii nr...., în condițiile în care operatorul economic nu acorda spor de ore suplimentare și nici spor de noapte (ci ora liberă plătită).

În varianta utilizată cu privire la numărul... personal, ținând cont de modalitatea de aplicare a sporului de noapte conform Codului muncii art. 126 lit. a), rezultă faptul că ofertanții în cauza ar fi trebuit să țină cont și să justifice numărul... și necesar de agenți în îndeplinirea contractului.

De altfel, contestatoarea a relevat că în situația în care s-ar fi utilizat aplicarea sporului de noapte în situația prevăzută de Codul muncii art. 126 lit. b) prin aplicarea sporului de noapte de 25% atunci calculul ar fi fost următorul:

Conform caietului de sarcini, numărul... agenți necesari pentru prestarea serviciilor solicitate de beneficiar ar fi fost calculat în următorul mod:

... agenți/post/lună x 20 zile CO/an x 8 ore/zi: 12 luni/an=... ore/agent/lună, iar numărul total de agenți necesari pentru postul respectiv ar fi fost: 730 ore/post/lună:... ore/agent/lună=... agenți/post/lună.

Față de cele menționate, contestatoarea a relevat că, în situația în care ofertantul a optat pentru varianta de acordare prevăzută de Codul muncii, numărul... agenți necesari ar fi fost:

... agenți/post/lună +... agenți/post/lună= 4... agenți/post/ lună.

Acest aspect a fost reținut de către... prin Decizia nr.... 7/C2/231 /..., care a rămas definitivă în urma unui litigiu și a obligat autoritatea contractantă să reevalueze oferta sub acest aspect.

Ofertanții în cauză nu au făcut dovada modului în care dispun de agenți de pază propuși pentru prestarea serviciilor, iar aceștia nu au prezentat nicio dovadă în acest sens. De altfel, comisia de evaluare nu a făcut nicio verificare sub acest aspect.

Acesta a completat că elementele constitutive ale tarifelor orare prezentate de ofertanții în cauză clasați pe primele 4 locuri în clasament, respectiv indemnizația de concediu, muncă suplimentară, cheltuieli directe obligatorii pentru executarea contractului, cheltuieli indirecte, nu au fost verificate de către comisia de evaluare raportat la numărul... agenți utilizați pe post.

În conformitate cu prevederile art. 126 din Codul muncii, salariații care efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte beneficiază fie de un program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă sau fie de un spor pentru munca prestată în timpul nopții de 25% din salariul de bază.

Contestatoarea a arătat că ofertanții clasați pe locurile 1-4 au indicat un quantum nesustenabil și nelegal al sporului de noapte, respectiv 24... /ora, în timp ce valoarea corectă și sustenabilă ar fi de 2... /ora. Acesta a susținut că indiferent de opțiunea ofertanților pentru una din cele două variante de acordare a sporului de noapte, costul acestui spor nu poate fi mai mic de 2... /ora.

Față de cele menționate, contestatoarea a adus în discuție faptul că salariul minim brut de încadrare lunar este de... și că, în conformitate cu prevederile art. 126 din Codul muncii, sporul pentru munca prestată în timpul nopții ar fi de 25% din salariul de bază.

În susținerea celor prezentate, contestatoarea a evidențiat că ofertele financiare depuse de acești operatori economici clasați pe locurile 1-4 conțin prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate.

Contestatoarea a arătat că calculul prezentat de ofertanți cu privire la modul de calcul al sporului de noapte conține o diminuare artificială nepermisă la orele de noapte. Acesta a susținut că invocarea prestării de ore de către un alt salariat, ca și reducerea programului de lucru cu o ora, nu sunt de natură a diminua costurile angajatorului pentru orele de noapte.

Contestatoarea a relevat că postul de pază reclamă efectuarea activității/serviciului de paza în mod permanent 24/24 ore. În aceste condiții, costul pentru orele de noapte trebuia să fie de 2... /ora, conform calculelor de mai sus.

Contestatoarea a menționat că în Codul muncii art. 126 lit. a) se prevede sporul de noapte: „Norma medie de zile/luna: (365 zile/an: 12 luni/an=... zile/luna)... Pentru agentul care beneficiază de... - calculul este următorul: 1 ora liberă plătită/zi x... zile/luna x 24... /ora: 730 ore/post/luna= 1... /ora/agent”.

Față de cele menționate, contestatoarea a adus în discuție că pentru agentul înlocuitor pentru asigurarea continuității activității -... în timpul acordării orei libere plătite agentului sus menționat, calculul este următorul: „1 ora prestată/zi x... zile/luna x 24... /ora: 730 ore/post/luna= 1... /ora/agent”.

Contestatoarea a arătat că total costuri spor noapte - 2... /ora, (1... /ora - agent liber plătit + 1... /ora - agent înlocuitor).

În acord cu cele menționate, contestatoarea a relevat că pentru intervalul orar 22-06, când agentul de paza va beneficia de o ora liberă/zi - plătită, serviciul de pază se va executa de un alt salariat care, la fel ca ceilalți, va fi plătit cu salariul de baza, sporurile și indemnizațiile aferente (art. 1... din Codul muncii).

Concluzionând asupra celor de mai sus, contestatoarea a arătat că chiar dacă ofertantul procedează la compensarea cu timp liber a orelor prestate în anumite situații este evident faptul că în orele în care salariații respectivi sunt liberi, serviciile de pază trebuie prestate de alt agent pentru a se respecta programul solicitat în cadrul documentației de atribuire (24/24 ore) și asigurarea serviciului de paza în mod permanent.

Totodată... a relevat că cuantumul de 1... aferent sporului de noapte menționat în oferta de preț nu este de natură a asigura respectarea obligațiilor minime prevăzute de Codul muncii și a legislația în vigoare. În sensul celor prezentate mai sus, este și practica... ca toți agenții de pază, inclusiv cei care prestează activitate în timpul când agentul de noapte beneficiază de timp liber plătit, S.A.fie remunerați cu salariul, indemnizațiile și sporurile aferente.

În același timp, contestatoarea a menționat că și în situația în care ar fi aplicat prevederile Codului muncii art. 126 lit. b) valoarea sporului de noapte ar fi fost aceeași de 2... /ora, după următorul calcul: „Norma medie de zile/luna: (365 zile/an: 12 luni/an=... zile/luna) În situația art.

126 lit. b) sporul de noapte este:... /lună x 8 ore noapte/zi x 25% x 24... /oră: 730 ore/post/lună= 2... /oră”.

Contestatoarea a arătat că legiuitorul nu a urmărit diminuarea drepturilor de natură salarială ale angajaților care prestează muncă pe timp de noapte, ci a conferit posibilitatea optimizării prestării programului de lucru pe timpul nopții în intervalul orar..., atât pentru angajat cât și pentru angajator.

Contestatoarea a relevat că autoritatea contractantă trebuie să își asume responsabilitatea de a verifica dacă noțiunea de „spor de noapte” a fost utilizată în sensul prevăzut de lege, adică suma plătită pentru oră cu care s-a redus durata normală a zilei de lucru, cu observația că această sumă se plătește numai salariatului de noapte care îndeplinește condițiile pentru a fi compensat astfel.

Contestatoarea a susținut că autoritatea contractantă ar fi trebuit să evalueze ofertele financiare ale ofertanților în cauză, respectând prevederile art. 125 alin. 1 și art. 126 din Codul muncii sub aspectul semnificației noțiunilor „muncă de noapte” și „salariat de noapte”, precum și sub aspectul condițiilor impuse de lege pentru acordarea alternativă a compensațiilor muncii de noapte.

Contestatoarea a relevat că autoritatea contractantă prin comisie nu a efectuat verificări asupra aspectelor sus semnalate și se impune reevaluare și din acest punct de vedere asupra ofertelor clasate pe locurile I, II, III și IV.

Atât timp cât ofertanții în cauză au invocat Contractul colectiv de muncă, autoritatea contractantă avea obligația de a solicita dovezi în acest sens, motiv pentru care solicită ca se impune reevaluare a ofertelor clasate pe locurile I, II, III și IV sub acest aspect și prezentarea CCM avizat de ITM, din care să rezulte quantumul invocat.

Conform prevederilor art. 137 alin. (3) din..., sporul de week-end este stabilit prin Contractul colectiv de muncă al operatorului economic și nu se cuantifică în mod legal acest drept salarial.

Autoritatea contractantă ar trebui să verifice dacă ofertanții au respectat prevederile art. 137 alin. (3) din... și dacă sporul de week-end a fost stabilit în mod legal prin Contractul colectiv de muncă.

... a arătat că ofertantul invocă anumite quantumuri pentru acordarea sporului de weekend fără a prezenta dovezi concludente în acest sens, respectiv contractul colectiv de muncă aprobat la nivel de societate și avizat de... de Muncă, aplicabil la data depunerii ofertei din care să rezulte procentul invocat.

Față de cele menționate, autoritatea contractantă avea obligația de a se asigura prin documente doveditoare cu privire la procentul invocat de fiecare dintre ofertanți și de a clarifica pe parcursul procesului de evaluare corespunderea între dovezile prezentate și calculele inserate în fundamentarea prețului de fiecare ofertant.

Autoritatea contractantă nu a făcut o verificare completă a ofertei depuse de ofertanții clasificați pe locurile I, II, III și IV cu privire la aspectul pe care l-a semnalat. Acesta apreciază respectuos că se impune reevaluarea sub acest aspect.

Contestatoarea a arătat că, în vederea respectării prevederilor articolului 139/142 din Codul muncii și având în vedere caracterul permanent al serviciilor, angajatorul are obligația de a respecta prevederile articolului 142 alin. (2) - Spor sărbători legale, care stabilește că salariaților li se asigură compensarea cu timp liber corespunzător în următoarele 30 de zile.

Indiferent de modul de aplicare al articolului 142 și de numărul... agenți utilizați, costul suportat de angajator pentru zilele de sărbători legale este dublu.

Autoritatea contractantă nu a făcut o verificare completă a ofertei depuse de ofertanții clasificați pe locurile I, II, III și IV cu privire la aspectul pe care l-a semnalat. Acesta apreciază respectuos că se impune reevaluarea sub acest aspect.

Conform calculului prezentat în critică cu privire la necesarul de agenți de securitate pentru îndeplinirea contractului, toți salariații implicați în îndeplinirea contractului au dreptul să beneficieze de articolul 150 alin. 1 din Legea nr. 53/2003.

În acord cu cele menționate... a arătat că ofertanții clasificați pe locurile I, II, III și IV nu au inclus obligația legală de a angaja persoane cu handicap în tariful prezentat. În acest sens, contestatoarea face trimitere la art.... din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, modificată și completată prin OUG nr. 60/2017.

Acești ofertanți au obligația de a plăti lunar o sumă reprezentând salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată, înmulțit cu numărul... locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap.

În susținerea celor prezentate, contestatoarea a calculat valoarea acestei obligații, conform art. 150 alin. (1) din Legea nr. 53/2003 -...:.... /luna x 4%=... h/agent/luna. Acești ofertanți au obligația de a include în tariful prezentat și această obligație legală.

Față de cele menționate, contestatoarea consideră ca se impune reanalizarea și reevaluarea ofertelor clasate pe locurile I, II, III și IV, sub aspectul calculului efectuat de către acești ofertanți și sustenabilitatea cuantumului invocat de fiecare dintre aceștia.

... a menționat că sunt necesare solicitarea certificatelor de handicap pentru personalul angajat și dovada angajării acestora cu norma întreagă, precum și prezentarea Declarației 1... depusă la ANAF de fiecare dintre ofertanții clasificați pe locurile I, II, III și IV ca dovadă a valorii fondului de handicap invocat în calcularea prețului, împreună cu modul de calcul explicit al acestuia.

... a invocat respectuos faptul că autoritatea contractantă nu au efectuat o verificare completă a ofertei depuse de ofertanții clasați pe locurile I, II, III și IV cu privire la aspectul pe care l-a semnalat. Acesta apreciază respectuos ca se impune reevaluarea sub acest aspect.

Față de cele menționate, contestatoarea a adus în discuție critica cu privire la cheltuielile directe/indirecte atât asupra costurilor cât și a cuantumului necesar îndeplinirii contractului.

Acesta a relevat că ofertanții din cauză nu au cuantificat toată categoria de costuri necesare îndeplinirii contractului în conformitate cu obligațiile asumate în propunerea tehnică și prevăzute în caietul de sarcini, costurile invocate fiind generice și insuficiente în raport de obligațiile asumate.

Acesta a evidențiat că cheltuielile directe/indirecte minime includ:

- Costurile echipamentelor de serviciu/uniformă de lucru - dotare standard, conform art. 40 din Legea nr. 333/2003;
- Costurile privind dotarea posturilor, conform art.... din Legea nr. 333/2003 și art. 52 alin. (1) din HG nr. 301/2012;
- Costurile privind comunicarea, conform art. 52 alin. (1) din HG nr. 301/2012;
- Medicina muncii - examenul medical periodic se efectuează anual, intervalul dintre două verificări medicale periodice neputând depăși 12 luni (pct. 2, lit. c, Anexa 1 din H.G. nr. 315/2007);
- Cheltuieli privind instruirea conform art. 44 alin. 4 din HG nr. 301/2012;
- Costuri cu privire la patrularea și intervenția, respectiv combustibil și cheltuieli de întreținere auto, examen psihologic;
- Cheltuieli cu privire la controlul agenților de securitate pe fiecare tură conform Legii nr. 333/... și HG nr. 301/2012;
- Cheltuieli cu privire la transportul salariaților, costurile de asigurare de răspundere civilă, Costuri P.S.I. și SSM.

Ofertanții clasați pe locurile I, II, III și IV au prezentat prețuri lipsite de fermitate, construite în contradicție cu prevederile legale și dispozițiile caietului de sarcini. Astfel, a apreciat faptul că ofertanții clasați pe locurile I, II, III și IV nu pot justifica tarifele propuse, astfel încât aceste tarife nu sunt rezultatul liberei concurențe.

Necuprinderea în oferta financiară a tuturor cheltuielilor directe necesare îndeplinirii contractului justifică considerarea ofertelor din cauză drept neconforme potrivit art. 136 alin. 3 din HG nr. 395/2016. De altfel, autoritatea contractantă prin comisia de evaluare nu a solicitat sau verificat dovezi concludente cu privire la natura și valoarea declarată a cheltuielilor pe fiecare tip de cheltuială directă, limitându-se doar la înșiruirea unor tipuri de costuri și inserarea unor valori nereale aferente fiecărei poziții invocate în fundamentarea prețului de către ofertanții din cauză.

Acesta a relevat că, ținând cont de lipsa din oferta de preț a unor elemente obligatorii din categoria cheltuielilor directe/indirecte conform celor menționate mai sus necesare îndeplinirii contractului respectiv și a

quantumurilor derizorii și insuficiente ale acestora, cu scopul ofertării unui preț cât mai mic în sensul denaturării concurenței loiale, se impunea verificarea de către comisia de evaluare a naturii acestor costuri și analizarea quantumurilor și a dovezilor concludente care să confere autorității contractante garanția ca ofertanții din cauză clasificați pe locurile I, II, III și IV au capacitatea de îndeplinire a contractului supus procedurii în parametrii solicitați prin documentația de atribuire a procedurii.

Comisia nu a efectuat o verificare completă a propunerii tehnice și financiare cu privire la respectarea legislației în vigoare și a caietului de sarcini de către ofertanții situați pe locurile 1-4.

Comisia nu a efectuat nicio verificare a modului de stabilire a prețului, astfel cum a fost prezentat mai sus, inclusiv sub aspectul cuprinderii în cadrul acestuia a tuturor costurilor referitoare la prestarea serviciilor în conformitate cu cerințele caietului de sarcini, ale legislației aplicabile, fiind incidente dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. a), c), d) și g) din HG nr. 395/2016, respectiv sunt încălcate principiile impuse de dispozițiile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016. Comisia de evaluare trebuia să constate neconformitatea ofertelor depuse de acești ofertanți.

Contestatoarea a arătat că autoritatea contractantă nu a procedat la o evaluare temeinică a ofertei sale și a celorlalte oferte, ci a făcut aceasta pe baza unor simple declarații ale ofertanților. Acest lucru este în contradicție cu jurisprudența Curții de Justiție a..., care prevede că orice decizie a autorității contractante privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie să fie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei sub toate aspectele și pe probe concludente.

Contestatoarea a evidențiat că, în cazul său, autoritatea contractantă a avut motive rezonabile să considere că oferta S.A. nu era conformă cu cerințele procedurii de achiziție, dar nu a efectuat verificarea necesară pentru a stabili dacă oferta S.A. prezintă un caracter anormal de mic.

... a relevat că prețul ofertat de acești ofertanți nu este rezultatul liberei concurențe, nu poate fi justificat și nu au prevăzut cheltuielile obligatorii privind sporurile salariale prevăzute de lege, precum și costurile ce derivă din obligațiile asumate prin depunerea ofertei tehnice.

Contestatoarea a adus în discuție prevederile art. 7 din HG nr. 355/2007 privind supravegherea sănătății lucrătorilor, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora angajatorii sunt obligați să asigure fondurile și condițiile efectuării tuturor serviciilor medicale profilactice necesare pentru supravegherea sănătății lucrătorilor.

Potrivit dispozițiilor art.... din Codul muncii, republicat, o persoană poate fi angajată în muncă numai în baza unui certificat medical care constată faptul că cel în cauză este apt pentru prestarea acelei munci.

În același timp, contestatoarea a evidențiat că nerespectarea acestor prevederi atrage nulitatea contractului individual de muncă și constituie contravenție, sancționată cu amendă potrivit art. 2... alin. (1) lit. m) din Codul muncii, republicat.

Concluzionând asupra celor prezentate, contestatoarea a reiterat că în vederea asigurării condițiilor de securitate și sănătate în muncă și pentru prevenirea accidentelor de muncă și a bolilor profesionale, Legea securității și sănătății în muncă nr.... prevede la art. 13 lit. j) ca angajatorii au obligația să angajeze numai persoane care, în urma examenului medical și după caz, a testării psihologice a aptitudinilor, corespund sarcinii de muncă pe care urmează să o execute.

Contestatoarea a arătat că în ceea ce privește suportarea cheltuielilor privind examenul medical la angajarea în muncă... nr. 355/... privind supravegherea sănătății lucrătorilor prevede că angajatorii sunt obligați să asigure fondurile și condițiile efectuării tuturor serviciilor medicale profilactice necesare pentru supravegherea sănătății lucrătorilor, aceștia nefiind implicați în niciun fel în costurile aferente supravegherii medicale profilactice specifice riscurilor profesionale.

Acesta a susținut că art. 8 alin. (1) din aceeași hotărâre specifică că serviciile medicale profilactice prin care se asigură supravegherea sănătății lucrătorilor sunt: examenul medical la angajarea în muncă, de adaptare, periodic, la reluarea activității, promovarea sănătății la locul de muncă.

Contestatoarea a arătat că examenul medical la angajarea în muncă se efectuează atât pentru lucrători care urmează a fi angajați cu contract individual de muncă pe perioada determinată sau nedeterminată, cât și pentru lucrători care își schimbă meseria sau profesia, locul de muncă sau sunt detașați în alte locuri de muncă ori alte activități (art. 15 din HG nr. 355/2007).

Examenul medical la angajarea în muncă se face la solicitarea angajatorului, care va completa fișa de solicitare a examenului medical la angajare și fișa de identificare a factorilor de risc profesional (art. 16 alin. (1) din HG nr. 355/2007).

Medicul specialist de medicina muncii, în baza fișei de solicitare a examenului medical la angajare, fișei de identificare a factorilor de risc profesional, dosarului medical și a examenelor medicale efectuate, completează fișa de aptitudine cu concluzia examenului medical la angajare: apt, apt condiționat, inapt temporar sau inapt pentru locul de muncă respectiv (art. 16 alin. (6) din HG nr. 355/2007).

Contestatoarea a arătat că fișa de aptitudine care finalizează examenul medical la angajarea în muncă se completează numai de către medicul de medicina muncii, în două exemplare, unul pentru angajator și cellalt pentru lucrător (art. 17 din HG nr. 355/2007).

Față de cele prezentate, contestatoarea a concluzionat că examenul medical la angajare în baza căruia se eliberează fișa de aptitudine, care finalizează examenul medical la angajarea în muncă și care atestă faptul că cel în cauză este apt, apt condiționat, inapt permanent sau temporar pentru profesia/funcție și locul de muncă pentru care s-a solicitat examenul medical, este suportat de angajator.

Contestatoarea a relevat faptul că acest ofertant, în vederea respectării principiului tratamentului egal, trebuie să suporte cheltuielile aferente controalelor prevăzute de legislația în vigoare în domeniu pentru angajații din prețul pe care l-a oferit în cadrul procedurii și nu din alte fonduri.

Elementele de cost ce se cuprind în cheltuielile directe și cele indirecte sunt descrise în Ordinul Ministerului Finanțelor Publice nr...., pentru aprobarea Precizărilor privind unele măsuri referitoare la organizarea și conducerea contabilității de gestiune: Gruparea cheltuielilor în vederea calculării costurilor.

Conform Ordinului Ministerului Finanțelor Publice nr...., pentru aprobarea Precizărilor privind unele măsuri referitoare la organizarea și conducerea contabilității de gestiune: Gruparea cheltuielilor în vederea calculării costurilor, cheltuielile se grupează astfel:

- Cheltuieli directe;
- Cheltuieli indirecte;
- Cheltuieli de desfacere;
- Cheltuieli generale de administrație.

Contestatoarea a susținut că cheltuielile directe sunt acele cheltuieli care se identifică pe un anumit obiect de calculație (produs, serviciu, lucrare, comanda, fază, activitate, funcție etc.) și ca atare se includ direct în costul obiectivelor respective.

Cheltuielile directe cuprind: costul de achiziție al materiilor prime și materialelor directe consumate, energia consumată în scopuri tehnologice, manopera directă (salarii, asigurări și protecția socială etc.), alte cheltuieli directe.

Cheltuielile indirecte nu pot fi identificate și atribuite direct unui anumit obiect de calculație, ci privesc întreaga producție a unei secții sau a persoanei juridice în ansamblul ei.

Cheltuielile indirecte cuprind regia fixă de producție și regia variabilă de producție, care variază în raport cu volumul producției.

Valoarea contabilă a cheltuielilor indirecte prezentate în fundamentarea tarifului de ofertant este zero, negându-se costuri de regie aferente acestui contract.

Concluzionând asupra celor de mai sus, contestatoarea a evidențiat faptul că orice activitate de pază impune atât cheltuieli directe cât și cheltuieli indirecte, iar oferta ofertantului nu include toate costurile necesare.

Contestatoarea a prezintă cheltuielile directe prevăzute de lege pentru activitățile de pază, cum ar fi:

- Conform art. 40 din Legea nr. 333/2003: uniforma de lucru cu însemne distinctive și dotare standard (geacă, cămașă, pantaloni, încălțăminte, centură, ecuson);

- Conform art.... din Legea nr. 333/2003 și art. 52 alin. (1) din HG nr. 301/2012: echipamente de lucru (spray, baston, lanternă, fluier, registre de pază);

- Telefonie mobilă - conform art. 52 alin. (1) din HG nr. 301/2012;

- Medicina muncii - examen medical periodic și examen psihologic.

Contestatoarea a adăugat că cheltuielile cu privire la controlul agenților de securitate pe fiecare tură conform Legii nr. 333/... și HG nr. 301/2012 sunt necesare.

Autoritatea contractantă nu a efectuat o verificare completă a ofertei depuse de ofertanții clasați pe locurile I, II, III și IV cu privire la aspectul care l-a semnalat. Se impune reevaluarea sub acest aspect.

Față de cele menționate, contestatoarea evidențiază că în situația în care ofertanții clasați pe locurile 1-4 au invocat în diminuarea tarifului oferat faptul că utilizează subvenții conform Legii nr...., autoritatea contractantă prin comisia de evaluare nu a efectuat o verificare temeinică în acest sens.

Comisia de evaluare nu trebuia să accepte o diminuare artificială a prețului pe o simplă declarație a ofertanților.

Contestatoarea a relevat că aceste facilități se acordă unor persoane determinate, care vor presta munca și nu pot să încalce prevederile Codului muncii.

Față de cele menționate, contestatoarea a susținut că operatorii economici trebuie să țină cont de toate prevederile legale în vigoare la elaborarea ofertei financiare. Astfel, nu pot propune prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate.

Contestatoarea a arătat că, în încercarea de a oferi un preț cât mai scăzut, operatorii economici nu pot face reduceri de salarii orare sub cel minim garantat în plată.

Contestatoarea a evidențiat că un contract în care furnizorul, prestatorul sau executantul oferă anumite servicii în mod gratuit nu este de achiziție publică, ci are altă natură (donație, comodat, sponsorizare, mecenat, voluntariat etc.).

Comisia de evaluare avea obligația, potrivit art. 133 alin. (1) și 134 HG nr. 395/2016, să stabilească dacă ofertanții clasificați pe locurile 1-4 se aflau în situațiile de excludere prevăzute de art. 137 alin. (1), (3) lit. a), c), d) și g) ale aceluiași act normativ.

Contestatoarea a relevat că comisia de evaluare nu a solicitat cel puțin următoarele clarificări cu privire la potențiale subvențiile utilizate de ofertanții în cauză, cum ar fi:

- Convențiile încheiate cu AJOFM, în care se poate observa numele persoanelor angajate prin respectivele convenții;
- Dispozițiile emise de AJOFM din care să rezulte sumele ce urmează a fi obținute în baza convențiilor sus menționate;
- Tabelul nominal cu persoanele încadrate în muncă prin convenții;
- Dovada faptului că ofertantul va folosi, pe posturile ce fac obiectul contractului, persoanele încadrate în muncă prin convenție;
- Extrasul revisal care atestă ca persoanele sunt salariați activi la data depunerii ofertei, precum și funcția pe care sunt încadrați;
- Dovada faptului că acest ofertant nu a utilizat aceleași subvenții și în alte proceduri la care a participat;
- Modul de calcul al prețului ofertat raportat la sumele ce urmează a fi obținute în baza subvențiilor.

Față de cele menționate, contestatoarea a arătat că autoritatea contractantă avea posibilitatea de a solicita informații în acest sens atât AJOFM cât și altor autorități contractante care au derulat proceduri de achiziție și la care ofertanții au participat.

Contestatoarea a criticat, de asemenea, faptul că cheltuielile cazare, diurnă, transport etc. nu au fost avute în vedere la stabilirea prețului ofertat de către ofertanții în cauză, încălcând astfel art. 44 alin. (2) Legea 53/2003. Aspectul a fost, totodată, neverificat de comisie.

Tarifele ofertante depuse de operatorii economici clasați pe locurile 1-4 trebuiau să includă cheltuielile de transport și cazare pentru agenți de pază care nu au domiciliul sau reședința în localitățile unde urmează să se desfășoare serviciul respectiv, în, și care nu pot face naveta zilnică.

Contestatoarea a relevat că autoritatea contractantă nu a solicitat niciun fel de clarificări ofertanților în cauză cu privire la aceste aspecte.

Acești ofertanți nefăcând dovada angajării de personal pe raza în care se află obiectivele supuse procedurii, respectiv, aveau obligația includerii în oferta financiară a cheltuielilor prevăzute de art. 44 alin. (1) Codul muncii.

Față de cele menționate mai sus, contestarea a relevat că autoritatea contractantă nu a făcut niciun fel de verificări cu privire la includerea acestor cheltuieli în tariful ofertat de operatorii economici clasați pe locurile 1-4, încălcând astfel dispozițiile art. 133 alin. (1), art. 134 HG nr. 395/2016.

Acesta a susținut că autoritatea contractantă trebuia să solicite clarificări operatorilor economici clasați pe locurile 1-4 cu privire la:

Identificarea agenților de pază care vor fi utilizați în executarea contractului care nu au domiciliul sau reședința în localitățile unde urmează să se desfășoare serviciul.

Verificarea includerii, pentru aceștia, în cadrul tarifului ofertat a cheltuielilor aferente pentru transportul, cazarea acestora.

Din tariful prezentat de operatorii economici clasați pe locurile 1-4 nu rezultă că ofertanții în cauza au inclus astfel de cheltuieli, prin urmare comisia de evaluare trebuia să facă aplicabilitatea dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a), c), d), g) HG nr. 395/2016.

În concluzie, comisia de evaluare nu a efectuat verificări detaliate ale modului de stabilire a prețului de către ofertanții clasați pe locurile 1-4, astfel cum am prezentat mai sus, inclusiv sub aspectul cuprinderii în cadrul acestuia a tuturor costurilor referitoare la prestarea serviciilor în conformitate cu cerințele caietului de sarcini și ale legislației aplicabile, fiind incidente dispozițiile art. 137 alin. (3) lit. a), el. d) și g) din HG nr. 395/2016, apreciem respectuos ca comisia de evaluare trebuia să constate neconformitatea ofertelor clasate pe locurile 1-5.

Contestatoarea a arătat că autoritatea contractantă trebuia să declare ofertele operatorilor economici clasificați pe locurile 1-4 ca fiind neconforme, acestea conținând în cadrul propunerii financiare prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate potrivit art. 137 alin. 3 lit. c) din HG nr. 395/2016, respectiv inacceptabile potrivit art. 136 HG nr. 395/2016, nejustificând nivelul scăzut al prețului.

Contestatoarea a relevat că autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare, a încălcat principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, respectiv principiul nediscriminării, a tratamentului egal, al proporționalității și al transparenței.

Contestatoarea a menționat că, potrivit prevederilor art. 1 alin. (2) din HG nr. 395/2016, pe parcursul aplicării procedurii de atribuire, autoritatea contractantă are obligația de a lua toate măsurile necesare pentru a evita apariția unor situații de natură să determine existența unui conflict de interese și/sau împiedicarea, restrângerea sau denaturarea concurenței.

Față de cele de mai sus, contestatoarea a invocat faptul că autoritatea contractantă nu a efectuat o verificare completă a ofertei depuse de ofertantul clasat pe locurile I și II, cu privire la aspectele semnalate. Acest lucru este considerat ca fiind un punct important care necesită reevaluare.

Contestatoarea a adus în discuție faptul că ofertantul... nu îndeplinește condițiile de calificare din documentele de atribuire a procedurii, conform HG nr. 395/2016. Această situație ar trebui să conducă la declararea ofertei ca fiind neconformă.

Contestatoarea a evidențiat că autoritatea contractantă a solicitat în prezenta procedură asigurarea serviciilor de intervenție la obiectivele supuse procedurii care sunt localizate în, dar ofertantul... nu deține echipaje de intervenție pe raza acestei localități, conform site-ului... (...). Prin urmare, ofertantul în cauză nu poate executa contractul în

condițiile stabilite de către autoritatea contractantă în documentația de atribuire a procedurii.

Contestatoarea a menționat că, conform legislației în vigoare și avizelor emise de IGPR, societățile pot desfășura activitatea de monitorizare și intervenție în localitățile prevăzute în Anexa nr.... b), dar ofertantul în cauză nu îndeplinește condițiile de calificare impuse de către autoritatea contractantă în caietul de sarcini, respectiv nu are dreptul legal de a presta servicii de monitorizare și intervenție în

Față de cele menționate, contestatoarea consideră că se impune ca autoritatea contractantă prin comisia de evaluare să verifice aceste aspecte, să constate neconformitatea ofertei depuse de ofertantul... și să o declare ca fiind neconformă, inacceptabilă.

Contestatoarea a adăugat că, în conformitate cu art. 33 din Legea nr. 333/2003, Dispeceratele sunt influențate prin avizarea... și... (Anexa 1a și Anexa 1b).

Prin cererea S.A.de intervenție... solicită respingerea contestației ca nefondată.

... arată că, în prezenta procedura, valoarea ofertata de către aceasta depășește tariful indicat de către ofertantul contestator.

A doua critică adusă ofertei sale se refera la echipajul de intervenție.... susține că aceste servicii au fost subcontractate, drept pentru care critica ofertantului contestator este nefondată.

Astfel, în urma analizării documentelor, autoritatea contractantă a declarat admisibilă oferta....

Având în vedere cele mai sus expuse intervenienta consideră că oferta S.A.demonstrează corectitudinea întocmirii acesteia.

Prin cererea ... de intervenție... prin care solicită respingerea contestațiilor depuse de... și... ca nemotivate și nefondate, netermice și nelegale.

Intervenienta a susținut că contestațiile formulate de... și... ar trebui respinse în primul rând pe excepția lipsei de interes, contestatoarea... situându-se pe locul 5, iar contestatoarea... situându-se pe locul 3, fără a avea vreo șansă să devină câștigătoare.

Intervenienta a adus în discuție că aceste contestații sunt nemotivate, deoarece contestatorii au copiat cerințele de calificare și cerințele caietului de sarcini și le-au menționat pe toate, fără a fi îndeplinite de către toate societățile situate în clasament înaintea lor.

Aceasta a evidențiat că contestațiile sunt nefondate, netemeinice și nelegale.

De altfel, intervenienta a susținut că criticile formulate împotriva ofertei sale ca fiind nemotivate, nefondate și tardive/inadmisibile în ipoteza completării ulterioare a contestației.

În continuarea susținerilor anterioare, intervenienta a arătat că autoritatea contractantă a solicitat să se observe că aceasta a făcut dovada că dispune de personal atestat și angajat prin prezentarea documentelor doveditoare, respectiv certificate și extrase Revisal.

Totodată, menționează intervenienta, autoritatea contractantă a făcut precizarea că persoanele nominalizate în oferta tehnică beneficiază de clauza de mobilitate conform prevederilor art. 25 din Codul muncii, clauza ce se regăsește menționată în contractele individuale de muncă ale acestora.

Față de cele de mai sus, intervenienta a reiterat că niciuna dintre criticile contestatorului nu are susținere, sunt neîntemeiate și nelegale. În același timp, susține că motivele invocate de contestator pentru reevaluarea ofertei sale sunt nereale, nefondate, nelegale și netemeinice.

În susținerea celor prezentate anterior, intervenienta a arătat că a depus o oferta conformă și admisibilă și a respectat întocmai cerințele din documentația de atribuire, inclusiv pentru serviciile de monitorizare și intervenție. Acesta a adăugat că ofertantul a respectat atât criteriile de calificare (și pentru subcontractori) cât și toate cerințele obligatorii impuse prin caietul de sarcini, ceea ce atestă, o dată în plus, ca aceste critici aduse de contestator sunt nereale și generic enumerate.

Acesta a arătat că, în ceea ce privește numărul... agenți necesari pentru buna derulare a prezentului contract, subscrisa a luat în considerare atât numărul... agenți necesari conform normei de lucru, cât și alți agenți necesari pentru a acoperi necesarul de agenți prin reducerea orei de noapte, conform art. 126 din Codul muncii.

Intervenienta a susținut că abaterile invocate de contestator în ceea ce privește luarea în considerare și a agenților înlocuitori ai agenților care execută sunt o ineptie izvorâtă din necunoașterea legislației în vigoare, precum și a executării unui serviciu de pază.

Acesta a arătat că dacă se urmează logica lor, ar trebui să avem în vedere și agenți înlocuitori pentru concedii medicale, decese, evenimente speciale în familie etc. Intervenienta a relevat că legislația și oferta se fac doar pentru numărul... agenți ce execută acest contract și sporurile aferente, inclusiv indemnizația pentru concediu de odihnă.

Intervenienta a prezentat că, în ceea ce privește calculul orei de noapte, contestația este în necunoaștință de cauză. Tariful de la care calculează orice ora achitată este cel minim pe economie. Sporul de... /ora este costul pentru agentul înlocuitor.

Intervenienta a adus în discuție faptul că tariful se aplică tuturor orelor și nu doar la 7 ore din 8.

Intervenienta a completat că a utilizat subvenții, iar sumele utilizate au fost calculate raportat la perioada rămasă pe perioada derulare a acestui contract, raportat la totalul orelor din contract.

Intervenienta a reiterat că aceste critici sunt nereale și generic enumerate, cu singurul scop de a tergiversa derularea procedurii și mai ales atribuirea contractului.

Intervenienta a susținut că, prin răspunsul la clarificare, nu s-a completat propunerea tehnică, ci doar s-a clarificat ceea ce a fost asumat prin aceasta.

Critica referitoare la cazare, diurnă și transport este neîntemeiată, întrucât acesta a luat în calcul sporul pentru clauza de mobilitate, potrivit prevederilor art. 25 din Codul muncii.

Intervenienta a evidențiat că a avut în vedere toate cheltuielile directe pentru desfășurarea contractului și a prezentat toate documentele solicitate prin documentația de atribuire.

În punctul său de vedere nr.... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr...., autoritatea contractantă solicită respingerea contestației.

Autoritatea contractantă arată că orice ofertant își putea fundamenta oferta de preț cu luarea în considerare a prevederilor art. 85 din Legea nr. 76/2002, aspect clarificat prin răspunsul consolidat nr.....799/... al autorității contractante. Au rezultat un număr de 3 oferte care au un tarif orar sub... /oră.

În susținerea celor prezentate, autoritatea contractantă face trimitere la anunțurile de atribuire din SEAP, tariful orar mediu pentru acest tip de servicii fiind în jurul valorii de... /oră. exemplifică câteva achiziții ale autorităților contractante diferite, care, respectând aceeași legislație aplicabilă și urmărind să realizeze o cheltuie eficientă a banului public, au atribuit servicii similare la tarife mult sub... /oră ulterior demarării prezentei proceduri contestate:

1. DA3... -... /oră
2. DA3... -... /oră
3. DA3... -... /oră
4. DA3... -... /oră
5. DA3... -... /oră
6. DA3... -... /oră
7. DA388825... -... /oră
8. DA3... -... /oră
9. DA3... -... /oră
10. DA3... -... /oră

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... solicită cele redate în partea introductivă.

La..... a transmis adresa nr....., înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care precizează că renunță la contestația S.A.nr.....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de...,

din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr.....

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

Autoritatea contractantă, la data de..., o procedură simplificată, în vederea atribuirii contractului având ca „Servicii de paza și protecție pentru obiective ale...”, inițiată prin publicarea pe SEAP a anunțului de participare simplificat nr...., valoarea estimată a procedurii fiind de... fără TVA, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut”.

Referitor la contestația depusă de..., ce constituie obiectul dosarului nr...., Consiliul reține că prin adresa nr..... înregistrată la... cu nr...., acesta a solicitat Consiliului să ia act de renunțarea la contestația nr.... înregistrată la... sub nr.... ce formează obiectul dosarului nr.....

Având în vedere dispozițiile art. 26 alin. (8) 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 National de Soluționare a Contestațiilor, potrivit căroră *„Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației, de renunțarea la aceasta de către contestator”*, Consiliul ia act de renunțarea la contestația formulată de..., în contradictoriu cu

Referitor la contestația formulată de... ce constituie obiectul dosarului nr...., Consiliul reține că acesta este nemulțumit de modalitatea în care autoritatea contractantă a evaluat ofertele depuse urmare a pronunțării Deciziei... nr.....

... a depus cererea de intervenție voluntară nr...., înregistrată la... sub nr.... iar... a depus cererea de intervenție voluntară nr...., înregistrată la... sub nr...., care prezintă natura juridică a unor cereri de intervenție accesorie deoarece sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta, motiv pentru care Consiliul califică cererile de intervenție drept cereri de intervenție accesorii formulate în favoarea autorității contractante.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și având în vedere faptul că la data de..., autoritatea contractantă a publicat în SEAP, sub identificatorul „[..... /...] *Contestatie procedura paza 2025.pdf.p7s*” contestația formulată de..., Consiliul constată că cererile de intervenție sunt formulate în cadrul termenului legal, acestea fiind trimise prin e-mail la data de....

Având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ. dar și faptul că, în cadrul procedurii de atribuire în cauză... are calitatea de ofertant câștigător iar... are calitate de ofertant admisibil clasat pe locul al IV-lea iar cererea acestora privește

menținerea deciziilor autorității contractante cu privire la ofertele lor, Consiliul admite în principiu cererile de intervenție formulate de... și..., astfel cum au fost calificate.

În conformitate cu prevederile art. 67 din Codul de..., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, va analiza cererile de intervenție formulate de... și... împreună cu contestația formulată de....

Anterior, împotriva acestei proceduri a fost depusă contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., formulată de..., constituind obiectul dosarului nr.... prin care a solicitat obligarea autorității contractante la revizuirea valorii estimate a procedurii, în sensul stabilirii acesteia la o valoare care să acopere costurile minimale care sunt în sarcina oricărui angajator

Aceasta a fost soluționată prin Decizia nr.... rămasă definitivă prin neatacarea acesteia cu plângere, prin care Consiliul a „admis contestația formulată de... în contradictoriu cu ca, în termen de 15 zile de la primirea prezentei decizii, să modifice valoarea estimată a procedurii de atribuire”.

În cadrul considerentelor celor deciziei nr...., Consiliul a reținut în mod definitiv următoarele:

„Din cerințele caietului de sarcini rezultă cheltuielile de care ar trebui să țină cont operatorii economici la întocmirea propunerii tehnice.

Astfel, în caietul de sarcini (...2), s-a arătat că ofertanții trebuie să ia în considerare dotarea agenților cu mijloace tehnice de luptă și echipamente:

„Prestatorul serviciului va asigura următoarele mijloace tehnice de luptă și echipamente necesare executării serviciului:

- spray iritant lacrimogen= câte unul pentru fiecare persoană existentă în serviciu; bastoane de cauciuc/tomfa= câte unul pentru fiecare persoană existentă în serviciu;

- lanternă= câte una pentru fiecare persoană existentă în serviciu;

- echipament de lucru (uniformă cu inscripția denumirii operatorului economic care prestează serviciul de pază și protecție și codul de identificare al agentului de pază și intervenție la posturi), corespunzător anotimpului și stării vremii, pentru tot personalul care asigură serviciul de pază la obiectivele care aparțin autorității contractante;

Tot prin caietul de sarcini/....4 Instalații și mijloace tehnice de alarmare se precizează: „La obiectivele unde nu există condiții tehnice, mijloacele de alarmare trebuie asigurate de către prestator (ex.: stații de emisie-recepție, telefoane mobile, etc.)”.

Pentru întocmirea ofertei, s-au stabilit următoarele reguli, publicate în fișa de date a achiziției și în caietul de sarcini:

„IV.... Modul de prezentare al propunerii tehnice:

(...) 4. Declarație pe proprie răspundere din care să reiasă că se vor respecta condițiile de mediu, sociale și cu privire la relațiile de muncă pe toată durata de îndeplinire a contractului de servicii. (...)

IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare

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

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

Totodată, intră în obligația ofertanților să demonstreze, la prima cerere scrisă a comisiei de evaluare, faptul că au prevăzut în cadrul ofertei resurse financiare suficiente pentru a îndeplini toate activitățile ce trebuie întreprinse de aceștia pentru a-și îndeplini în mod corespunzător obligațiile în cadrul contractului."

Valoarea propunerii financiare, implicit valoarea viitorului contract, trebuie să cuprindă toate costurile aferente, astfel încât prestatorul să își îndeplinească obligațiile la standardele impuse de beneficiar, dar și de legislația aplicabilă obiectului contractului.

Structura costurilor unui contract este explicitată la pct.... din Precizarea privind unele măsuri referitoare la organizarea și conducerea contabilității de gestiune din..., aprobată prin Ordinul nr...., emis de...:

„.... Gruparea cheltuielilor în vederea calculării costurilor

Pentru calculul costurilor bunurilor, lucrărilor, **serviciilor** și al costurilor perioadei, cheltuielile înregistrate în contabilitatea financiară după natura lor se grupează în contabilitatea de gestiune astfel:

a) cheltuieli directe;

b) cheltuieli indirecte;

c) cheltuieli de desfacere;

d) cheltuieli generale de administrație.

Cheltuielile directe sunt acele cheltuieli care se identifică pe un anumit obiect de calculație (produs, **serviciu**, lucrare, comandă, fază, activitate, funcție, centru etc.) încă din momentul efectuării lor și ca atare se includ direct în costul obiectelor respective.

Cheltuielile directe cuprind: costul de achiziție al materiilor prime și materialelor directe consumate, energia consumată în scopuri tehnologice, manopera directă (**salarii, asigurări și protecția socială etc.**), **alte cheltuieli directe.**

Cheltuielile indirecte sunt acele cheltuieli care **nu se pot identifica și atribui direct pe un anumit obiect de calculație**, ci privesc întreaga producție a unei secții sau a persoanei juridice în ansamblul ei.

Cheltuielile indirecte cuprind:

- regia fixă de producție, formată din cheltuielile indirecte de producție care rămân relativ constante indiferent de volumul producției, cum ar fi: amortizarea utilajelor și echipamentelor, întreținerea secțiilor și utilajelor, precum și cheltuielile cu conducerea și administrarea secțiilor;

- regia variabilă de producție, care constă în cheltuielile indirecte de producție, care variază în raport cu volumul producției, cum ar fi: cheltuielile indirecte cu consumul de materiale și forța de muncă. (...)"

Având în vedere specificul serviciilor, cerințele caietului de sarcini, precum și modul de calculare a costurilor (conform Ordinului nr....), operatorii economici trebuie să ia în considerare, în construirea propunerii financiare, cel puțin:

- cheltuieli directe, compuse din:
 - o costuri salariale, cel cuprind, cel puțin: salarii, contribuții impuse de legislația aplicabilă, asigurări și protecția socială sporuri, indemnizație de concediu etc.;
 - o cheltuieli cu mijloace tehnice de luptă și echipamente: spray iritant lacrimogen, lanternă, echipament de lucru, stații de emisie-recepție, telefoane mobile etc.;
 - o cheltuieli cu transportul agenților (dacă este cazul);
 - o alte cheltuieli directe;
- cheltuieli indirecte, compuse din: amortizarea echipamentelor utilizate în prestarea serviciilor, cheltuielile cu conducerea și administrarea contractului etc.

Desigur, și fără a aduce atingere dispozițiilor legale sau administrative privind remunerarea anumitor servicii, separat de costurile cu forța de muncă, cu dotările și echipamentele utilizate, cu transportul (dacă este cazul), cu eventualele asigurări, și altele, prestatorul își poate rezerva o mică parte de profit, astfel încât să își mențină existența în economia de piață concurențială.

În situația de față, în stabilirea valorii estimate a serviciilor de pază, valoarea de... /oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale, Consiliul apreciind a fi real calcul prezentat de contestator.

Lipsa din valoarea estimată a tuturor costurilor mai sus arătate nu permite ofertanților să construiască un tarif care să respecte regulile precizate de achizitor în fișa de date a achiziției, privitoare la condițiile de mediu, sociale, relațiile de muncă, dar nici includerea în prețul propus a tuturor condiții financiare și comerciale, adică a tuturor costurilor ce derivă din prestarea serviciilor, la nivelul impus prin caietul de sarcini.

În fapt, prin valoarea estimată de achizitor, aceasta cere ofertanților să se abată de la legislația aplicabilă contractului și să propună un preț care nu reflectă realitatea.

Ar fi contrar reglementărilor naționale și europene în domeniul muncii ca autoritățile publice să încheie contracte cu entități care nu respectă legislația în vigoare. Mai mult, această situație ar antrena o abordare discriminatorie și nedreaptă față de întreprinderile care respectă prevederile juridice și s-ar acorda un avantaj celor care le încalcă.

Tariful estimat, respectiv valoarea prognozată pentru serviciile de pază, demonstrează că autoritatea contractantă nu a luat în considerare nici măcar prevederile din legislația aplicabilă costurilor salariale, cum ar fi, cele din

➤ Codul muncii:

- art. 112 alin. (1): „Pentru salariații angajați cu normă întreagă durata normală a timpului de muncă este de 8 ore pe zi și de 40 de ore pe săptămână”;

- art. 113: „(1) Repartizarea timpului de muncă în cadrul săptămânii este, de regulă, uniformă, de 8 ore pe zi timp de 5 zile, cu două zile de repaus. (2) În funcție de specificul unității sau al muncii prestate, se poate opta și pentru o repartizare inegală a timpului de muncă, cu respectarea duratei normale a timpului de muncă de 40 de ore pe săptămână”;

- art. 114 alin. (1): „Durata maximă legală a timpului de muncă nu poate depăși 48 de ore pe săptămână, inclusiv orele suplimentare”;

- art. 115 alin. (2): „Durata zilnică a timpului de muncă de 12 ore va fi urmată de o perioadă de repaus de 24 de ore”;

- art. 122 alin. (1): „Munca suplimentară se compensează prin ore libere plătite în următoarele 90 de zile calendaristice după efectuarea acesteia”;

- art. 123: „În cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în termenul prevăzut de art. 122 alin. (1) în luna următoare, munca suplimentară va fi plătită salariatului prin adăugarea unui spor la salariu corespunzător duratei acesteia. (2) Sporul pentru munca suplimentară, acordat în condițiile prevăzute la alin. (1), se stabilește prin negociere, în cadrul contractului colectiv de muncă sau, după caz, al contractului individual de muncă, și nu poate fi mai mic de 75% din salariul de bază.”;

- art. 125 alin. (1): „Munca prestată între orele 22... -6... este considerată muncă de noapte”;

- art. 126: „Salariații de noapte beneficiază: a) fie de program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte, fără ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază; b) fie de un spor pentru munca prestată în timpul nopții de 25% din salariul de bază, dacă timpul astfel lucrat reprezintă cel puțin 3 ore de noapte din timpul normal de lucru”;

- art. 137 alin. (1), (2) și (3): „(1) Repausul săptămânal este de 48 de ore consecutive, de regulă sâmbăta și duminica. (2) În cazul în care repausul în zilele de sâmbătă și duminică ar prejudicia interesul public sau desfășurarea normală a activității, repausul săptămânal poate fi acordat și în alte zile stabilite prin contractul colectiv de muncă aplicabil sau prin regulamentul intern. (3) În situația prevăzută la alin. (2) salariații vor beneficia de un spor la salariu stabilit prin contractul colectiv de muncă sau, după caz, prin contractul individual de muncă”;

- art. 139 alin. (1): „Zilele de sărbătoare legală în care nu se lucrează sunt:

- 1 și 2 ianuarie;

- 24 ianuarie -...;

-..., ultima zi de vineri înaintea Paștelui;

- prima și a doua zi de Paști;

- 1 mai;

- 1 iunie;

- prima și a doua zi de Rusalii;

-...;

- 30 noiembrie -..., cel Întâi chemat...;

- 1 decembrie;

- prima și a doua zi de Crăciun;

- două zile pentru fiecare dintre cele 3 sărbători religioase anuale, declarate astfel de cultele religioase legale, altele decât cele creștine, pentru persoanele aparținând acestora”;

- art. 142 alin. (2): „În cazul în care, din motive justificate, nu se acordă zile libere, salariații beneficiază, pentru munca prestată în zilele de sărbătoare

legală, de un spor la salariul de bază ce nu poate fi mai mic de 1... % din salariul de bază corespunzător muncii prestate în programul normal de lucru”;

- art. 144 alin. (1): „Dreptul la concediu de odihnă anual plătit este garantat tuturor salariaților”;

- art. 145 alin. (1): „Durata minimă a concediului de odihnă anual este de 20 de zile lucrătoare”;

- art. 150 alin. (1): „Pentru perioada concediului de odihnă salariatul beneficiază de o indemnizație de concediu, care nu poate fi mai mică decât salariul de bază, indemnizațiile și sporurile cu caracter permanent convenite pentru perioada respectivă, prevăzute în contractul individual de muncă.”;

➤ Codul fiscal

- art. 220³ alin. (1) din, potrivit căruia „Cota contribuției asiguratorii pentru muncă este de... %”.

Valoarea estimată de autoritatea contractantă nu poate fi un element formal, mai cu seamă că depășirea acesteia poate atrage respingerea ofertelor. Este evident că omiterea anumitor elemente de cost din structura valorică a tarifului anunțat de autoritate distorsionează rezultatul procedurii. Respectarea legislației naționale sau europene în materie de muncă și de salarizare este o condiție a corectitudinii procedurii.

Nici punctul de vedere al autorității contractante, potrivit căruia „Determinarea acestei valori estimate a avut ca fundament: studierea istoricului pe acest tip de activitate, analiza unor Anunțuri de atribuire la proceduri similare publicate pe SEAP, prospectarea produselor de catalog postate în SEAP de agenții economici, cât și disponibilul bugetar al.... Concluziile acestei analize au fost că valoarea de... fără TVA/oră este una realistă, derularea procedurii de achiziție urmând a stabili valoarea finală a tarifului orar de atribuit.”, nu este de natura a justifica tariful estimat.

Așadar, din cele de mai sus, se constată că valoarea estimată nu va permite prestarea serviciilor la nivelul de calitate impus prin documentația de atribuire. În fapt, autoritatea contractantă s-a preocupat doar de identificarea unei valori pentru viitorul contract, fără să se asigure că aceasta poate acoperi toate costurile necesare executării serviciilor de pază.

În condițiile în care prețul ofertei este singurul criteriul de atribuire, unitatea administrativ teritorială trebuia să stabilească valoarea estimată astfel încât să permită o informare completă, corectă și explicită a operatorilor economici, dar și să asigure o comparație obiectivă a valorii ofertelor și, deci, o concurență efectivă (a se vede, în acest sens... din data de 20 septembrie.....,

C-546/16, ECLI: EU: C:....:...., pct. 31).

Inițierea procedurii de atribuire cu o valoare estimată eronat calculată afectează principiile transparenței și egalității de tratament, operatorii economici interesați de participarea la procedura în cauză fiind afectați de lipsa unei informări incorecte (a se vedea, în acest sens... din... decembrie..., Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato - Antitrust și Coopservice, C216/17, EU: C:....:.... pct. 64).

Mai mult, eventuala derulare a procedurii cu o valoare estimată care nu reflectă realitatea ar înfrânge scopul Legii achizițiilor, declarat la art. 2 alin. (1): „Scopul prezentei legi îl constituie asigurarea cadrului legal necesar pentru a realiza achiziționarea de bunuri, servicii și lucrări în condiții de eficiență economică și socială.”

Demnă de luat în seamă este Hotărâre nr.... 49/... din data de..., pronunțată de..., Secția A X-A de contencios administrativ și fiscal și pentru achiziții publice (cod RJ 62eee6984 (<https://www.rejust.ro/juris/62eee6984>)).

„Gravitatea situației de fapt este dată și de faptul că modul gresit, în care a fost indicată valoarea estimată, încalcă însuși scopul Legii nr.... enunțat prin art. 2 alin. 1. Curtea apreciază că finalizarea procesului de achiziție la o valoare care nu ar avea corespondent în realitatea economică, ar încalcă prevederile art. 21 alin. 8 din Legea nr. 500/2002 privind finanțele publice locale care prevede că «Ordonatorii de credite prevăzuți la alin.1 și 3 au obligația de a fundamenta, justifica și utiliza, în condiții de legalitate, regularitate, economicitate, eficiență și eficacitate, creditele bugetare.» De asemenea, potrivit art. 5 alin. 1 din OG nr. 119/1999 privind controlul intern și controlul financiar preventiv, prevede că «Conducătorii entităților publice, precum și persoanele care gestionează fonduri publice și/sau patrimoniu public au obligația S.A. realizeze o bună gestiune financiară prin asigurarea legalității, regularității, economicității, eficacității și eficienței în desfășurarea activității.»”

Din toate cele de mai sus rezultă că valoarea estimată de autoritatea contractantă nu concordă cu nivelul tuturor costurilor la care se ridică îndeplinirea contractului, ceea ce face ca obiecțiunile formulate de contestator să fie întemeiate.

În consecință, Consiliul consideră că este necesar ca autoritatea să pună de acord valoarea estimată cu clauzele din documentația de atribuire, respectiv să asigure estimarea corectă a costului serviciilor, astfel încât documentația de atribuire și anunțul de participare să răspundă exigențelor de informare corectă a operatorilor economici și de legalitate.”

Consiliul reține că față de considerentele din decizia citată, rămasă definitivă prin neatacarea cu plângere, există autoritate de lucru judecat.

Astfel, conform prevederilor Codului de procedură civilă art.... 0 alin. (1) și (2) „hotărârea judecătorească ce soluționează, în tot sau în parte, fondul procesului sau statuează asupra unei excepții procesuale ori asupra oricărui alt incident are, de la pronunțare, **autoritate de lucru judecat cu privire la chestiunea tranșată**. Autoritatea de lucru judecat privește dispozitivul, precum și considerentele pe care acesta se sprijină, inclusiv cele prin care s-a rezolvat o chestiune litigioasă”.

Decizia nr.... pronunțată de Consiliu este definitivă, cele statuate în dispozitivul și cuprinsul motivării ei beneficiind de autoritate de lucru judecat. În atare condiții, părțile din cauza soluționată de Consiliu, sunt obligate să respecte întocmai decizia pronunțată de... rămasă definitivă.

Efectele puterii de *lucru judecat* prezintă un dublu aspect: un aspect negativ pentru partea ce a pierdut litigiul, în sensul că nu mai poate repune în discuție dreptul său într-un alt litigiu și un aspect pozitiv,

pentru partea care a câștigat procesul, în sensul că se poate prevala de dreptul recunoscut într-o nouă judecată.

Având în vedere caracterul lor definitiv și irevocabil, Decizia... nr...., a dobândit putere de lucru judecat, în esență, semnifică faptul că o cerere nu poate fi judecată în mod definitiv decât o singură dată (bis de eadem re ne sit actio) iar hotărârea este prezumată a exprima adevărul și nu trebuie să contrazică o altă hotărâre (res iudicata pro veritate habetur).

Procedând la soluționarea pe fond a contestației, respectiv la modalitatea în care autoritatea contractantă verificat propunerile financiare ale ofertanților clasati pe locurile 1-3 Consiliul reține următoarele:

- în cadrul propunerii financiare... a oferat următoarele valori:
 - o **valoarea de... aferentă costul total salarial,**
 - o **valoarea de... aferentă costului total,**
 - o **valoarea de... aferentă tarifului total,**
 - o **valoarea de... aferentă tarifului final,**
- în cadrul propunerii financiare... a oferat următoarele valori:
 - o **valoarea de... aferentă costul total salarial,**
 - o **valoarea de... aferentă totalului costurilor directe,**
 - o **valoarea de... aferentă tarifului orar oferat/ agent de pază,**
- în cadrul propunerii financiare... a oferat următoarele valori:
 - o **valoarea de 29... aferent costului total lei/oră/ brut,**
 - o **valoarea de... aferentă tarifului final.**

Autoritate contractantă în cadrul procesului verbal privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice nr.... a constatat că ofertele depuse de..... și... depășesc 80% din valoarea estimată, astfel, nu au prețuri aparent neobișnuit de scăzute, neîncadrându-se în prevederile art. 210 din Legea nr. 98/2016. Cu toate acestea, comisia de evaluare a decis solicitarea de clarificări ofertantului... deoarece a inclus în fundamentarea tarifului orar, costuri diminuate ca urmare a acordării de subvenții de la AJOFM.

Procedând la verificarea demersurilor efectuate de către comisia de evaluare, Consiliul reține că aceasta a omis să verifice realitatea prețului oferat astfel cum a decis... în cadrul Deciziei nr.... rămasă definitivă, prin neatacarea de către autoritatea contractantă cu plângere, sens în care reține următoarele:

- comisia de evaluare a ignorat în totalitate considerentele deciziei cu privire la prețul oferat în raport cu necesitatea S.A.detaliată în cadrul documentelor achiziției respectiv: *„fără a aduce atingere dispozițiilor legale sau administrative privind remunerarea anumitor servicii, separat de costurile cu forța de muncă, cu dotările și echipamentele utilizate, cu transportul (dacă este cazul), cu eventualele*

*asigurări, și altele, prestatorul își poate rezerva o mică parte de profit, astfel încât să își mențină existența în economia de piață concurențială. **În situația de față, în stabilirea valorii estimate a serviciilor de pază, valoarea de... /oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale, Consiliul apreciind a fi real calcul prezentat de contestator.***

- din ofertele financiare depuse de către acești ofertanți Consiliul reține că, valoarea costurilor salariale oferite sunt sub valoarea de..., valoare care, potrivit deciziei... definitivă, nu acoperă nici măcar toate costurile salariale.

Prin neatacarea cu plângere a deciziei... nr.... și prin rămânerea definitivă a considerentelor sale, autoritatea contractantă a acceptat că, în raport de cele menționate în cadrul caietului de sarcini și de prevederile legale, costurile salariale, oferite în această procedură, de... /oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale. Astfel, în etapa de evaluare a propunerilor financiare, autoritatea contractantă ar fi trebuit să țină cont de aceste aspecte, chestiuni de drept deja soluționate de Consiliu.

Faptul că în cadrul altor proceduri de atribuire inițiate de alte autorități contractante, au fost încheiate contractele de achiziții publice la valori similare sau inferioare celor depuse în cadrul prezentei proceduri, nu pot fi reținute de Consiliul în cadrul soluționării acestei contestații având în vedere autoritatea de lucru judecat a Deciziei nr...., care în prezenta procedură reprezintă adevărul juridic, chiar dacă, în plan factual, lucrurile ar putea sta diferit.

Față de aceste aspecte criticile contestatorului cu privire la modalitatea de evaluare a ofertelor financiare depuse de..... și... sunt întemeiate urmând a fi admise.

Referitor la criticile formulate de contestator cu privire la oferta depusă de..., Consiliul reține că urmare a studiului de dosar, aceasta își menține criticile referitoare la:

- numărul... agenți necesari pentru prestarea serviciilor solicitate
- sporul de week-end
- sporul de sărbători legale
- cheltuielile directe/indirecte
- profit
- cheltuieli cazare, diurnă, transport.

În soluționarea acestor critici Consiliul reține că în cadrul fișei de date a achiziției, autoritatea contractantă a menționat la cap. IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare următoarele:

„Propunerea financiară va cuprinde prețul total oferit, respectiv, valoarea fără TVA care se completează și se criptează în sistemul electronic SEAP la rubrica special dedicată "Oferta financiară", precum și următoarele documente:

1. Formularul de ofertă (din secțiunea "Formulare.doc").

2. Documentele de fundamentare a prețului

In oferta financiară va fi trecută întreaga valoare a serviciilor solicitate rezultată din tariful lei/ora fără TVA, pentru un număr de... ore.

Tariful oferat va fi fundamentat (justificat) într-un document anexat formularului de oferta. TVA-ul se va specifica separat.

Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții financiare și comerciale legate de formarea prețului oferat (cum ar fi **prețuri unitare aplicabile**, exprimate în lei, fără TVA), **astfel încât să se poată proba asigurarea realizării tuturor activităților**, cel puțin la nivelul calitativ solicitat prin caietul de sarcini, în marja prețului oferat.

Totodată, intră în obligația ofertanților să demonstreze, la prima cerere scrisă a comisiei de evaluare, faptul că au prevăzut în cadrul ofertei resurse financiare suficiente pentru a îndeplini toate activitățile ce trebuie întreprinse de aceștia pentru a-și îndeplini în mod corespunzător obligațiile în cadrul contractului.

Propunerea financiară are caracter obligatoriu, din punctul de vedere al conținutului pe toată perioada de valabilitate stabilită de către autoritatea/entitatea contractantă și asumată de ofertant. Cu excepția erorilor aritmetice, astfel cum sunt acestea definite la art. 134 alin. (10) din H.G. nr. 395/2016, nu vor fi permise alte omisiuni, necorelări sau ajustări ale propunerii financiare.

În vederea comparării unitare a ofertelor, se solicită ca toate prețurile să fie exprimate în cifre cu cel mult două zecimale. Niciun fel de cereri și pretenții ulterioare ale ofertantului legate de ajustări de prețuri, determinate de orice motive (cu excepția situațiilor prevăzute explicit în documentația de atribuire și/sau prin dispozițiile legale aplicabile), nu pot face obiectul vreunei negocieri sau proceduri litigioase între părțile contractante.

Lipsa formularului de ofertă reprezintă lipsa propunerii financiare, respectiv lipsa actului juridic de angajare în contract, ceea ce atrage încadrarea ofertei în categoria ofertelor inacceptabile."

De asemenea, în cadrul considerentelor deciziei... nr...., rămasă definitivă, s-a reținut:

„Valoarea propunerii financiare, implicit valoarea viitorului contract, trebuie să cuprindă toate costurile aferente, astfel încât prestatorul să își îndeplinească obligațiile la standardele impuse de beneficiar, dar și de legislația aplicabilă obiectului contractului.

Structura costurilor unui contract este explicitată la pct.... din Precizarea privind unele măsuri referitoare la organizarea și conducerea contabilității de gestiune din..., aprobată prin Ordinul nr...., emis de...:

„.... Gruparea cheltuielilor în vederea calculării costurilor

Pentru calculul costurilor bunurilor, lucrărilor, **serviciilor** și al costurilor perioadei, cheltuielile înregistrate în contabilitatea financiară după natura lor se grupează în contabilitatea de gestiune astfel:

a) cheltuieli directe;

b) cheltuieli indirecte;

c) cheltuieli de desfacere;

d) cheltuieli generale de administrație.

Cheltuielile directe sunt acele cheltuieli care se identifică pe un anumit obiect de calculație (produs, **serviciu**, lucrare, comandă, fază, activitate, funcție, centru etc.) încă din momentul efectuării lor și ca atare se includ direct în costul obiectelor respective.

Cheltuielile directe cuprind: costul de achiziție al materiilor prime și materialelor directe consumate, energia consumată în scopuri tehnologice, manopera directă (**salarii, asigurări și protecția socială etc.**), **alte cheltuieli directe.**

Cheltuielile indirecte sunt acele cheltuieli care **nu se pot identifica și atribui direct pe un anumit obiect de calculație**, ci privesc întreaga producție a unei secții sau a persoanei juridice în ansamblul ei.

Cheltuielile indirecte cuprind:

- regia fixă de producție, formată din cheltuielile indirecte de producție care rămân relativ constante indiferent de volumul producției, cum ar fi: amortizarea utilajelor și echipamentelor, întreținerea secțiilor și utilajelor, precum și cheltuielile cu conducerea și administrarea secțiilor;

- regia variabilă de producție, care constă în cheltuielile indirecte de producție, care variază în raport cu volumul producției, cum ar fi: cheltuielile indirecte cu consumul de materiale și forța de muncă. (...)”

Având în vedere specificul serviciilor, cerințele caietului de sarcini, precum și modul de calculare a costurilor (conform Ordinului nr....), operatorii economici trebuie să ia în considerare, în construirea propunerii financiare, cel puțin:

- cheltuieli directe, compuse din:

- costuri salariale, cel cuprind, cel puțin: salarii, contribuții impuse de legislația aplicabilă, asigurări și protecția socială sporuri, indemnizație de concediu etc.;
- cheltuieli cu mijloace tehnice de luptă și echipamente: spray iritant lacrimogen, lanternă, echipament de lucru, stații de emisie-recepție, telefoane mobile etc.;
- cheltuieli cu transportul agenților (dacă este cazul);
- alte cheltuieli directe;

- cheltuieli indirecte, compuse din: amortizarea echipamentelor utilizate în prestarea serviciilor, cheltuielile cu conducerea și administrarea contractului etc.

Desigur, și fără a aduce atingere dispozițiilor legale sau administrative privind remunerarea anumitor servicii, separat de costurile cu forța de muncă, cu dotările și echipamentele utilizate, cu transportul (dacă este cazul), cu eventualele asigurări, și altele, prestatorul își poate rezerva o mică parte de profit, astfel încât să își mențină existența în economia de piață concurențială.”

Cu toate acestea în propunerea financiară... anexează un deviz lunar indicând niște valori, raportate la valoarea salariului minim pe economie, fără a oferi alte informații suplimentare, formule, prevederi legale, etc.

Astfel, lipsa altor informații cu privire la modul de formare a prețurilor/costurilor unitare conduce la imposibilitatea verificării realității lor.

În speță, deși comisia de evaluare avea obligația de a verifica fermitatea prețurilor, în cadrul procesului verbal nr.... menționează doar prețurile totale ofertate și procentul corespunzător raportat la valoarea estimată, fără a verifica dacă prețurile ofertate asigură realizării tuturor activităților, cel puțin la nivelul calitativ solicitat prin caietul de sarcini, în marja prețului ofertat.

Față de aceste aspecte criticile contestatorului sunt întemeiate urmând a fi admise.

Referitor la critica contestatorului cu privire la neîndeplinirea condițiilor de calificare din documentația de atribuire de către ofertantul..., Consiliul reține următoarele:

În cadrul anunțului de participare simplificat, autoritatea contractantă a stabilit la cap. III....) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, inclusiv cerințele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale următoarea cerință de calificare:

*„b. Odata cu DUAE ofertanții/asociații/subcontractanții sau după caz, terții susținători, vor prezenta autorizația IGPR (**Licență de funcționare a societăților specializate în domeniul pazei și protecției**), conform Legii 333/.... Licența trebuie S.A.fie valabilă pe toata perioada de derulare a contractului. In cazul in care aceasta expira pe perioada de derulare a contractului operatorul economic este obligat S.A.-si reinnoiasca licența in termen legal, astfel incat S.A.nu fie afectata executarea contractului - în acest sens, va complete o declaratie pe proprie raspundere.*

Nota: În cazul unei asocieri sau subcontractari, fiecare asociat/subcontractant trebuie S.A.depuna documentele justificative in situatia in care oferta este clasata pe primul loc in clasamentul intermediar intocmit la finalizarea evaluarii ofertelor, la solicitarea Autoritatii contractante.”

Pentru îndeplinirea acestei cerințe de calificare... a prezentat:

- licența de funcționare nr.... emisă de... -... al... - Direcția de..., în conformitate cu art.... din Legea nr. 333/2003 pentru... din care rezultă că această societate are dreptul de a efectua următoarele activități: „servicii de pază a obiectivelor, bunurilor și valorilor, precum și consultanță; servicii de pază a transporturilor de bunuri și valori, precum și consultanță; servicii de protecție personală specializată și consultanță” - pag. 2 din fișierul denumit „Documente calificare....-partea 2.pdf”
- licența de funcționare nr.... emisă de... -... al... - Direcția de..., în conformitate cu art.... din Legea nr. 333/2003 pentru... din care rezultă că această societate are dreptul de a efectua următoarele activități: „servicii de pază a obiectivelor, bunurilor și valorilor, precum și consultanță; servicii de pază a transporturilor de bunuri și valori, precum și consultanță; servicii de protecție personală

specializată și consultanță” - pag. 24 din fișierul denumit „Documente calificare....-partea 2.pdf”

Față de aceste aspecte criticile sunt neîntemeiate urmând a fi respinse.

Consiliul nu poate reține susținerile contestatorului cu privire la avizul nr.... /S3/PS din... și anexa 1B și avizul nr.... /S3/PS din... și anexa 1B deoarece prin aceste documente se avizează activitatea de monitorizare și intervenție și asigurarea conexiunilor sistemelor de alarmare împotriva efracției a... și a..., însă autoritatea contractantă nu le-a solicitat ca și cerințe de calificare. În lipsa unei cerințe de calificare expres stabilită în cadrul anunțului de participare, comisia de evaluare nu avea dreptul nici să le verifice și nici să respingă o ofertă ca inacceptabilă.

Luând în considerare aspectele anterior menționate, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite în parte contestația formulată de..., în contradictoriu cu, în calitate de autoritate contractantă și pe cale de consecință va respinge ca nefondată cererea de intervenție formulată de... și cea formulată de... cu privire la evaluarea prețului său ofertat, și va obliga autoritatea contractantă ca în termen de 10 zile, să reevalueze propunerile financiare depuse de..... și... potrivit considerentelor prezentei, a Deciziei nr...., a prevederilor legale și a celor stabilite în documentația de atribuire.

În temeiul art. 26 alin. (6) va respinge ca nefondată critica formulată de... cu privire la neîndeplinirea condițiilor de calificare din documentația de atribuire de către ofertantul... și pe cale de consecință va admite în parte cererea de intervenție formulată de....

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

Ia act de renunțarea la contestația formulată de..., în contradictoriu cu

Admite în parte contestația formulată de..., în contradictoriu cu, în calitate de autoritate contractantă și pe cale de consecință respinge ca nefondată cererea de intervenție formulată de... și cea formulată de... cu privire la evaluarea prețului său ofertat, și obligă autoritatea contractantă ca în termen de 10 zile, să reevalueze propunerile financiare depuse de..... și... potrivit considerentelor prezentei, a Deciziei nr...., a prevederilor legale și a celor stabilite în documentația de atribuire.

Respinge ca nefondată critica formulată de... cu privire la neîndeplinirea condițiilor de calificare din documentația de atribuire de

către ofertantul... și pe cale de consecință admite în parte cererea de intervenție formulată de....

Obligatorie.

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,

...

Redactat practicaua deciziei:...

Redactată în 7 exemplare originale, conține 32 (treizecișidouă) pagini.