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

DECIZIE
Nr....
Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., depusă de..., în calitate de lider al asocierii..., cu sediul în..... nr...., corp A, et..... sector..., înregistrată în Registrul Comerţului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator ., privind procedura organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii de pază pentru sediile .., cod CPV -... - Servicii de pază (Rev. 2), de... - .., cu sediul în..., bd.... nr...., sector..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- admiterea contestaţiei, ca fiind temeinică şi legală, formulată împotriva adresei nr.... din..., privind declararea ca acceptabilă şi necâştigătoare a ofertei sale şi a raportului procedurii, precum şi a tuturor actelor subsecvente acestuia prin înlăturarea aspectelor nelegale menţionate în contestaţie;
- anularea adresei privind comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, prin care a fost declarată oferta operatorului economic..., ca fiind câştigătoare;
- obligarea autorităţii contractante la dispunerea de măsuri de remediere în vederea restabilirii legalităţii în procedura de atribuire, prin raportare la prevederile în vigoare în materia achiziţiilor publice şi în conformitate cu prevederile legale referitoare la respectarea obligaţiilor salariale de plată care sunt în sarcina oricărui angajator şi declararea câştigătoare dintre ofertele admisibile, cu respectarea criteriului de atribuire;
- obligarea autorităţii contractante la reevaluarea ofertelor tehnice și financiare situate pe locul 1 - 5 în clasamentul final, în raport de aspectele precizate în contestaţie, acestea având elemente de cost neobişnuit de scăzute şi nejustificate, prin raportare la cerinţele impuse prin documentaţia de atribuire, cu analizarea legală a tuturor operaţiunilor pe care prezenta procedură le implică şi care urmează a fi realizate de către ofertanţi, cu respectarea cerinţelor impuse prin caietul

de sarcini, a dispoziţiilor legale în materie şi deopotrivă la respectarea legislaţiei incidente serviciilor achiziţionate;

- încuviinţarea accesului la dosarul constituit la Consiliu în sensul consultării cu celeritate a documentelor dosarului care au fost declarate de ofertanţi ca fiind confidenţiale, însă fără a fi probate la momentul depunerii ofertelor şi depunerea de concluzii scrise.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., cu sediul în....., nr..... şi sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură în..... nr....., înregistrată în Registrul Comerţului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind aceeași procedură, intervenienta a solicitat:

- pe cale de excepție, respingerea contestației ca inadmisibilă pentru neîndeplinirea condiţiei legale privind constituirea cauţiunii;

- pe cale de excepție, respingerea contestației ca lipsită de obiect, deoarece nu are interes în demersul pe care l-a iniţiat;

- pe fond, respingerea contestaţiei ca nefondată, admiterea cererii de intervenţie şi pe cale de consecinţă menţinerea actelor autorităţii contractante atacate, acestea fiind legale şi temeinice.

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

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul..., în calitate de lider al asocierii..., critică rezultatul procedurii, comunicat prin adresa nr.... din..., prin care oferta sa a fost declarată „acceptabilă şi necâştigătoare" fiind clasată pe locul VI, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea arată că, prin comunicarea rezultatului procedurii, înregistrată sub nr.... din..., a fost informată că oferta sa, cu propunerea financiară de..., fără TVA, a fost clasată pe locul 6, iar oferta depusă de..., cu propunerea financiară de..., fără TVA, a fost declarată câştigătoare.

Petenta consideră că decizia comisiei de evaluare este nelegală, discriminatorie, luată în baza unei analize superficiale a ofertelor, sens în care solicită Consiliului să oblige autoritatea contractantă să ia măsuri de remediere și să anuleze adresele de comunicare a rezultatului procedurii, raportul procedurii, procesele verbale intermediare și toate actele subsecvente şi să dispună reevaluarea ofertelor clasate pe locurile I - V, ca fiind oferte care nu respectă toate prevederile documentaţiei de atribuire şi mai ales reglementările... aplicabile programului de lucru.

În acest context, arată că, la data de..., a solicitat acces la dosarul achiziţiei publice, cerere căreia autoritatea contractantă i-a dat curs numai parţial, astfel cum rezultă din adresa autorităţii contractante din..., întrucât societatea sa nu a avut acces la propunerile tehnice şi financiare depuse de toţi ofertanţii, având în vedere că, potrivit declaraţiilor ofertanţilor, acestea ar fi cuprins date confidenţiale.

Societatea sa nu a avut, pe cale de consecinţă, acces integral nici la celelalte acte ale dosarului de achiziţie, întrucât s-a apreciat că, în cuprinsul lor, au fost reluate informaţiile declarate de ofertanţi ca fiind confidenţiale.

Având în vedere că ofertele au fost declarate de către participanţi ca fiind „confidenţiale", la data de... s-a prezentat la sediul autorităţii contractante pentru a studia dosarul de achiziţie, însă nu a putut studia dosarul, întrucât ofertele au fost declarate „confidenţiale în integralitate."

Autoarea contestației consideră că dreptul său la apărare, precum şi principiile nediscriminării, tratamentului egal şi al transparenţei au fost grav afectate, întrucât pretinsa confidenţialitate a datelor/informaţiilor inserate în cuprinsul documentelor privind propunerile tehnice şi financiare trebuie să fie subsumate unor secrete tehnice şi / sau comerciale stabilite conform legii, a căror dezvăluire ar fi de natură a prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce priveşte secretul comercial şi proprietatea intelectuală şi, de asemenea, să fie dovedită pe baza unor probe anexate declaraţiei.

Opinia sa este că simpla declaraţie a unui ofertant, în sensul că propunerea tehnică şi/sau financiară ori informaţiile/documentele pe care se fundamentează ar fi confidenţiale nu este suficientă pentru a se reţine un asemenea caracter, acest caracter trebuind să fie şi probat. Astfel, ori de câte ori agenţii economici procedează la declararea propunerii tehnice şi/sau ofertei financiare ca fiind confidenţiale, aceştia au obligaţia de proba caracterul confidenţial al ofertelor.

Contestatoarea susține că, din analiza... de deschidere a ofertelor, pus la dispoziţia sa, rezultă faptul că propunerile financiare ale ofertanților clasați pe locurile I - V sunt neconforme și inacceptabile, față de următoarele aspecte:

a. Nu au inclus în oferta financiară spor pentru munca prestată în timpul nopţii de 25% din salariul de bază operează indiferent dacă s-ar recurge la scurtarea programului de noapte, deoarece se vor plăti orele suplimentare (majorate cu sporul aferent) agenţilor ce vor presta ora liberă acordatp celorlati;

b. Nu au prevăzut spor de noapte, ceea ce face oferta ilegală, cu încălcarea prevederilor art. 126 din...;

c. Nu respectă... nici în ceea ce priveşte indemnizaţia pentru concediul de odihnă, acesta având o valoare mai mica decât salariul de bază de.../agent și încalcă prevederile art. 150 lit. a) din..., Contributia la

fondul de handicap în conformitate cu prevederile Ordonanţei nr.... de modificare și completare la Legea 448/2006.

În conformitate cu dispoziţiile legale, autoritatea contractantă evaluează ofertele primite pe baza criteriului de atribuire şi a factorilor de evaluare stabiliţi prin anunţul de participare şi a documentaţiei de atribuire. Aceste prevederi legale se coroborează cu art. 133 alin. (1)-(3) din HG nr. 395/2016.

Prin urmare, contestatoarea solicită admiterea contestației, asa cum a fost formulată, obligarea autorității contractante la anularea adreselor de comunicare, proceselor verbale intermediare, raportului procedurii, precum și a tuturor actelor subsecvente și reevaluarea ofertei financiare a ofertanţilor clasaţi pe locurile I - V, conform prevederilor legale cerinţelor documentaţiei de atribuire, reevaluarea ofertei sale tehnice și financiare, conform prevederilor documentaţiei de atribuire și declararea acestora ca neconforme și inacceptabile.

De asemenea, solicită acces la dosarul achiziţiei în vederea depunerii de concluzii scrise.

Prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., în calitate de lider al asocierii... și a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport DVD, solicitând respingerea contestaţiei, ca fiind nefondată şi neîntemeiată.

Autoritatea arată că în cadrul procedurii de achiziţie au participat cu ofertă următorii operatori economici:

1. ...;
2. ...;
3. ...;
4. ...;
5. ..., lider al asocierii...;
6. ....

Propunerile tehnice (conform procesului-verbal nr....) şi propunerile financiare (conform procesului-verbal nr....) au fost evaluate în conformitate cu prevederile legale, şi, mai mult de atât, diferenţa dintre ofertele financiare clasate pe primul şi ultimul loc a fost de mai puţin de 10%, iar ofertantul declarat câştigător..., a prezentat documente suplimentare prin care a justificat preţul ofertat.

.... Referitor la formularea *"prin înlăturarea aspectelor nelegale pe care le vom menţiona în contestaţie"*, autoritatea precizează următoarele:

În etapa de evaluare a ofertelor, a respectat dispoziţiile legale prevăzute la art. 1... şi art. 133 din HG 395/2016, cu modificările si completările ulterioare, asumându-şi răspunderea asupra deciziilor luate în cadrul procedurii de atribuire, rezultatele evaluărilor efectuate fiind menţionate în următoarele procese verbale ale şedinţelor de evaluare în

care sunt consemnate deciziile cu privire la modul în care ofertanţii au prezentat oferta şi au răspuns la solicitările de clarificări şi completări adresate de către comisia de evaluare, modul în care ofertanţii îndeplinesc cerinţele minime de calificare, modul în care propunerile tehnice prezentate respectă cerinţele tehnice impuse prin documentaţia de atribuire, şi respectiv verificarea propunerilor financiare prezentate de ofertanţi, inclusiv verificarea conformităţii cu propunerile tehnice, verificarea aritmetică, verificarea încadrării în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziţie publică respectiv, precum şi dacă este cazul, verificarea încadrării acestora în situaţia prevăzută la art. 210 din Lege:

- PV evaluare garanţie de participare, informaţii prezentate şi documente însoţitoare nr....- 2/40... /...;
- PV evaluare tehnică nr....;
- PV evaluare financiară nr....;
- PV evaluare documente suport nr....
- Raportul procedurii nr.... şi comunicările privind rezultatul procedurii nr...- 2/.../1-6 din data de....

Procesele verbale antemenţionate au fost luate în considerare în decizia de atribuire a contractului de achiziţie publică, potrivit Raportului procedurii nr.....

Conform celor menţionate, criticile formulate de... referitor la oferta declarată câştigătoare sunt nefondate, neexistând motive întemeiate privind nerespectarea prevederilor legale sau pentru anularea rezultatului procedurii de atribuire.

.... Referitor la solicitarea anulării adresei privind comunicarea rezultatului procedurii prin care a fost declarată câştigătoare oferta..., achizitoarea precizează faptul că operatorul economic menţionat de contestatoare nu este ofertant în cadrul procedurii.

.... În continuarea criticii contestatoarei privind aspecte de nelegalitate şi mai mult decât atât, precizarea că ofertanţii clasaţi pe locurile 1-5 nu ar respecta obligaţiile salariale de plată legale, respectiv ofertele au *"elemente de cost neobişnuit de scăzute şi nejustificat*e", autoritatea precizează următoarele:

Referitor la argumentele invocate de către societatea contestatoare pentru demonstrarea preţului neobişnuit de scăzut al ofertei câştigătoare, aceasta face doar o presupunere bazată pe comparaţia dintre propria ofertă şi oferta câştigătoare, fiind formulate la modul general, contestatoarea nefiind în măsură să indice vreo situaţie concretă în care autoritatea contractantă să fi ignorat vreo dispoziţie legală cu impact asupra fundamentării preţului ofertei câştigătoare, şi fără să demonstreze, în prealabil, că în exercitarea atribuţiilor prevăzute la art. 1... alin. (1) din HG 395/2016, cu modificările si completările ulterioare, comisia de evaluare ar fi făcut o analiză improprie, defectuoasă a ofertei

depuse de..., în condiţiile în care diferenţa dintre ofertele financiare clasate pe primul şi ultimul loc a fost sub un procent de 10%;

În concluzie, raportat la cele evocate şi ţinând seama de atribuţiile comisiei de evaluare, autoritatea precizează faptul că verificarea, aşa cum a fost efectuată în etapa de evaluare a ofertelor, respectă regulile şi principiile care guvernează legislaţia specifică în domeniu, şi pe cale de consecinţă criticile contestatoarei privind nelegalitatea evaluării ofertelor sunt neîntemeiate.

Pentru aceste considerente, solicită respingerea în totalitate a contestaţiei depuse de..., ca fiind nefondată şi menţinerea rezultatului procedurii de atribuire.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr..... a solicitat:

- pe cale de excepție, respingerea contestației ca inadmisibilă pentru neîndeplinirea condiţiei legale privind constituirea cauţiunii;

- pe cale de excepție, respingerea contestației ca lipsită de obiect, deoarece nu are interes în demersul pe care l-a iniţiat;

- pe fond, respingerea contestaţiei ca nefondată, admiterea cererii de intervenţie şi pe cale de consecinţă menţinerea actelor autorităţii contractante atacate, acestea fiind legale şi temeinice.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise.

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

În vederea atribuirii contractului având ca obiect *Servicii de pază pentru sediile MAE*, cod CPV -... - Servicii de pază (Rev. 2)... .., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura proprie, prin publicarea în SEAP a anunțului publicitar nr.....

Din informațiile anunțului publicitar amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de servicii este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este prețul cel mai *scăzut, iar data limi*tă de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 14:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa nr.... din..., prin care oferta sa a fost declarată „acceptabilă şi necâştigătoare" fiind clasată pe locul VI..., în calitate de lider al asocierii..., a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..... 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de..., fiind respectat termenul legal de 5 zile de la data sesizării Consiliului....

Față de cele anterior reținute se constată netemeinicia excepției inadmisibilității contestației formulate de asocierii..., invocată de autoarea intervenției....

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește l*ipsa de obiect a contestaţiei nr...., înregistrată la CNSC sub nr...., formulată de..., deoarece nu are interes în demersul pe care 1-a iniţiat, excepție invocată de autoarea intervenției.*

În stabilirea acestei finalități se are în vedere faptul că interesul autoarei contestației constă în dispunerea reevaluării ofertantelor clasate pe locurile 1-5, înaintea sa, astfel în cazul dispunerii reevaluării ofertelor reclamate, cu consecința respingerii acestora, oferta contestatoarei va putea accede la câștigarea contractului.

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestației..., în calitate de lider al asocierii..., înregistrată la Consiliu sub nr..... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, pe e-mail, la data de.....

Cu privire la admiterea în principiu a cererii de intervenție formulată de..., Consiliul are în vedere că, în ceea ce o privește pe intervenientă, interesul acesteia este evident în condițiile în care oferta sa este declarată câștigătoare în cadrul procedurii de atribuire, conform Raportului *procedurii nr...., motiv pentru care, în confo*rmitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... și o califică drept accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante cu privire la rezultatul procedurii de atribuire, intervenția vizează menţinerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează: Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației, Consiliul constată că cererea de intervenție, transmisă CNSC, contestatoarei și autorității contractante la..., prin mijloace electronice, a fost formulată în cadrul termenului legal anterior amintit.

În conformitate cu 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 Codul de..., Consiliul va analiza cererea de intervenție depusă de..., împreună cu contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii....

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra modului în care s-a asigurat accesul la dosarul constituit la Consiliu și la autoritatea contractantă.

Consiliul a luat în considerare prevederile art.... din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora (1) La cerere, părţile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleaşi condiţii în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanţele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările

ulterioare, cu excepţia documentelor pe care operatorii economici le declară şi probează ca fiind confidenţiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice şi/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce priveşte secretul comercial şi proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiţionat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislaţiei privind achiziţiile publice sau legislaţiei privind achiziţiile sectoriale ori legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii.

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

Consiliul a admis solicitarea contestatoarei de studiere a dosarului cauzei.

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

(1) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispoziţiilor legale privind liberul acces la informaţiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorităţii contractante, autoritatea contractantă are obligaţia de a nu dezvălui informaţiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară şi/sau fundamentări/justificări de preţ/cost transmise de operatorii economici indicate şi dovedite de aceştia ca fiind confidenţiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidenţial se aplică doar asupra datelor/informaţiilor indicate şi dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(2) Dispoziţiile alin. (1) nu afectează obligaţiile autorităţii contractante prevăzute la art. 145 şi 215 în legătură cu transmiterea spre publicare a anunţului de atribuire şi, respectiv, comunicarea rezultatului procedurii de atribuire către candidaţi/ofertanţi.

(3) Autoritatea contractantă poate impune operatorilor economici anumite cerinţe în vederea protejării caracterului confidenţial al informaţiilor pe care aceasta le pune la dispoziţie pe durata întregii proceduri de atribuire.

(4) Operatorii economici indică şi dovedesc în cuprinsul ofertei care informaţii din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară şi/sau fundamentări/justificări de preţ/cost sunt confidenţiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informaţiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară şi/sau fundamentări/justificări de preţ/cost ca fiind confidenţiale trebuie să fie însoţite de dovada care le conferă caracterul de confidenţialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).

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

„Art. 217:

(1) Autoritatea contractantă are obligaţia de a întocmi dosarul achiziţiei publice pentru fiecare contract de achiziţie publică/acord-cadru încheiat, respectiv pentru fiecare sistem dinamic de achiziţii lansat.

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

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

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

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziţiei publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor şi procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informaţiile de interes public şi nu poate fi restricţionat decât în măsura în care

aceste informaţii din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare şi/sau fundamentările/justificările de preţ/cost au fost declarate şi probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidenţiale, potrivit legii.

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

(7) Conţinutul dosarului achiziţiei publice se stabileşte prin normele metodologice de aplicare a prezentei legi."

Dispozițiile art. 123 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 prevăd următoarele*:* „(1) Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentaţiei de atribuire şi indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informaţii din propunerea tehnică şi/sau din propunerea financiară sunt confidenţiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislaţiei aplicabile."

În cadrul R*aportului procedurii nr.... autoritatea contrac*tantă a consemnat următoarele aspecte vizavi de documentele declarate confidențiale de către ofertante:

…**5. Informaţii din cadrul ofertelor declarate de ofertanţi ca fiind confidenţiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală (în sensul prevederilor legislaţiei în domeniul achiziţiilor publice/sectoriale)**

Ofertanţii au declarat toate propunerile financiare şi tehnice oferte ca fiind confidenţiale, excepţie făcând... care a declarat doar propunerea tehnică ca fiind confidenţială şi... care nu a declarat niciun un element al ofertei ca fiind confidenţial.

Așa cum rezultă din cele mai sus redate se reține faptul că atât asocierea contestatoare... și ofertanta intervenientă... au depus declarații de confidențialitate.

Verificând declarațiile de confidențialitate depuse de asocierea contestatoare..., cât și de ofertanta intervenientă..., Consiliul constată că ofertantele au declarat în mod similar confidențiale propunerile tehnice și financiare.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziţia asocierii contestatoare care și-a manifestat dorința de a studia dosarului cauzei, documentele declarate confidențiale de contracandidatele acesteia respectiv *propunerea tehnică și propunerea financiară* și răspunsuri la clarificările vizavi de propunerea tehnică și propunerea financiară.

Conduita achizitoarei de a nu pune la dispoziția contestatoarei a documentelor declarate confidențiale de ofertantele care au depus declarații de confidențialitate privind propunerea tehnică și propunerea financiară se înscrie în dispozițiile legale incidente.

În schimb, în ceea ce privește documentele întocmite de autoritatea contractantă respectiv procesele-verbale de evaluare și

documentele de calificare, conduita achizitoarei de a nu pune la dispoziția contestatoarei actele evaluării și documentele de calificare, motivat de faptul că ofertantele au depus declarații de confidențialitate nu este judicioasă.

Cu ocazia studierii dosarului achiziției publice la Consiliu au fost puse la dispoziția asocierii contestatoare... procesele-verbale tehnice și financiare întocmite de membrii comisiei de evaluare și documentele de calificare.

Abordarea achizitoarei de a cenzura în integralitate actele evaluării realizată motivat de declarațiile de confidențialitate depuse ofertante nu este judicioasă. Astfel, Consiliul a decis punerea la dispoziție în integralitate a proceselor-verbale de evaluare a propunerilor tehnice și a propunerilor financiare, în lipsa demersurilor achizitoarei de a anonimiza doar informațiile pe care operatorii economici le-au indicat ca fiind confidențiale, clasificate sau care sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, și nu întregul proces de evaluare derulat.

Modul de a proceda al Consiliului este în acord cu principiul tratamentului egal și se circumscrie celor reținute la pct. 55 din... de Justiție a... din 14 februarie..., cauza C-.../06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată în temeiul articolului 234 CE, a cărei acțiune principală a avut ca obiect dreptul la protecția informațiilor confidențiale, prin care Curtea a reținut că: (...) Este de competența acestui org**anism să decidă în ce măsură și potrivit căro**r modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil.

Cum s-a arătat anterior, cu ocazia studierii dosarului la Consiliu au fost puse la dispoziția asocierii contestatoare... procesele-verbale de evaluare, raportul procedurii, comunicările privind rezultatul procedurii, nefiind asigurat accesul la propunerile tehnice, financiare, răspunsuri la clarificări în referire la propunerea tehnică și financiară. Urmare a studierii proceselor-verbale care nu au fost puse la dispoziția asocierii contestatoare, ci doar la data studierii dosarului la sediul Consiliului, asocierea contestatoare... a formulat concluzii scrise.

Așadar data de..., va fi data la care se va raporta Consiliul în analizarea criticilor formulate prin intermediul concluziilor scrise, atâta vreme cât procesele-verbale au putut fi consultate doar în cadrul procesului la Consiliu, de la momentul accesului la acestea începe să curgă termenul legal de contestare.

În urma evaluării și aplicării criteriului de atribuire, oferta depusă de..., a fost declarată câștigătoare, iar oferta depusă de autoarea contestației, asocierea... s-a clasat pe locul al șaselea, toate aceste aspecte fiind consemnate în cadrul Raportului procedurii nr.....

Analizând criticile formulate de asocierea contestatoare, Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de modalitatea în care au fost evaluate ofertele clasate pe locurile 1-5, înaintea ofertei contestatoarei.

Astfel sunt avute în vedere aspecte legate de faptul că din analiza *Procesului-Verbal de deschidere a ofertelor* puse la dispoziţia contestatoarei cu ocazia studierii dosarului achiziției publice, rezulta faptul că propunerile financiare ale ofertantelor clasate pe locurile 1-5 sunt neconforme și inacceptabile, față de următoarele aspecte:

a. nu au inclus in oferta financiara spor pentru munca prestată în timpul nopţii de 25% din salariul de bază operează indiferent dacă s-ar recurge la scurtarea programului de noapte, deoarece se vor plăti orele suplimentare (majorate cu sporul aferent) agenţilor ce vor presta ora libera acordata celorlati;

b. Nu au prevăzut spor de noapte, ceea ce face oferta ILEGALA cu incalcarea prevederilor art. 126 din...;

c. De asemenea nu respecta... nici in ceea ce priveşte indemnizaţia pentru concediul de odihna acesta avand o valoare mai mica deecat salariul de baza de.../agent si incaica prevederile art. 150 litera a) din..., Contributia la fondul de handica in conformitate cu revederile Ordonanţei nr... /... de modificare si com letare la Legea 448/2006;

In conformitate cu dispoziţiile legale, entitatea contractantă evaluează ofertele primite pe baza criteriului de atribuire şi a factorilor de evaluare stabiliţi prin anunţul de participare şi a documentaţiei de atribuire.

Se reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate, respectiv faptul că în etapa de evaluare a ofertelor, autoritatea contractantă a respectat dispoziţiile legale prevăzute la art. 1... şi art. 133 din HG 395/2016, asumându-şi răspunderea asupra deciziilor luate în cadrul procedurii de atribuire, rezultatele evaluăriilor efectuate fiind menţionate în procesele-verbale ale şedinţelor de evaluare, în care sunt consemnate deciziile cu privire la modul în care ofertanţii au prezentat oferta şi au răspuns la solicitările de clarificări şi completări adresate de către comisia de evaluare, modul în care ofertanţii îndeplinesc cerinţele minime de calificare, modul în care propunerile tehnice prezentate respectă cerinţele tehnice impuse prin documentaţia de atribuire, şi respectiv verificarea propunerilor financiare prezentate de ofertanţi, inclusiv verificarea conformităţii cu propunerile tehnice, verificarea aritmetică, verificarea încadrării în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziţie publică, respectiv, precum şi dacă este cazul, verificarea încadrării acestora în situaţia prevăzută la art. 210 din Lege.

Preliminar, referitor la pretinsa nesustenabilitate a tarifelor ofertate de contracandidatele contestatoarei clasate pe locurile 1-5, motivat de faptul că, of*ertanţii clasaţi pe locurile 1-5 nu ar respecta obligaţiile salariale de plată legale, respectiv ofertele au "elemente de cosi neobişnuit de scăzute şi nejustificate, C*onsiliul reține că autoarea contestației a enumerat dispozițiile din... și a precizat că în stabilirea

tarifului unitar ofertat, operatorii economici aveau obligaţia respectării dispozițiilor legale invocate.

Verificând criticile aduse de contestatoare, Consiliul constată că, deși aparent criticile acestuia sunt punctuale, în fapt, susținerile se bazează pe *simple supoziții*, legate de faptul că, membrii comisiei de evaluare nu au verificat dacă ofertele prezentată de contracandidatele clasate pe locurile 1-5 conţin preţuri care sunt rezultatul liberei concurenţe şi pot fi justificate legal, din prespectiva respectării dispoziţiilor în materie de muncă şi fiscalitate, respectiv nu a verificat dacă participanți au redus artificial tarifele ofertate.

Astfel, Consiliul are în vedere faptul că asocierea contestatoare formulează critici la modul general, nefiind susținute de niciun mijloc de probă, cele afirmate, în cele ce preced, de contestatoare nu pot fi apreciate de Consiliu ca lămuritoare, în speţă, contestatoarea nu aduce vreo dovadă din care să reiasă imposibilitatea... și a celorlalte ofertantele clasate pe locurile 2-5, de a îndeplini obligaţiile contractuale în forma în care şi le-au asumat prin ofertele depuse.

Scopul obligației de motivare este acela de a arăta organismului administrativ-jurisdicțional, în speță, sau instanței de judecată, împrejurările relevante pentru dezlegarea litigiului și, totodată, explicațiile pentru care drepturile reclamantului au fost lezate prin conduita presupus ilicită a pârâtului.

Cu alte cuvinte, nu este totuna a afirma încălcarea dreptului cu a prezenta argumentele pentru care se susține că dreptul a fost încălcat. A motiva nu se limitează la a susține încălcarea dreptului, ci presupune indicarea tuturor împrejurărilor care justifică o atare afirmație. Contestația în care sunt reproduse cerințele din documentația de atribuire și se invocă nerespectarea lor de către ofertanta câștigătoare nu este o contestație motivată în concret.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile achizitoarei potrivit cărora referitor la argumentele invocate de către societatea contestatoare pentru demonstrarea preţului neobişnuit de scăzut al ofertei câştigătoare, este de observat faptul că, aceasta face doar o presupunere bazată pe comparaţia dintre propria ofertă şi oferta câştigătoare, fiind formulate la modul general, contestatoarea neflind în măsură să indice vreo situaţie concretă în care autoritatea contractantă să fi ignorat vreo dispoziţie legală cu impact asupra fundamentării preţului ofertei câştigătoare, şi fără să demonstreze în prealabil că, în exercitarea atribuţiilor prevăzute la art. 1... alin. (1) din HG 395/2016, cu modificările si completările ulterioare, comisia de evaluare ar fi făcut o analiză improprie, defectuasă a ofertei depuse de..., în condiţiile în care diferenţa dintre ofertele financiare clasate pe primul şi ultimul loc a fost sub un procent de 10%.

Același aspecte a fost reținut și de autoarea intervenției... care a argumentat următoarele:

Deşi contestatoarea aduce critici vizavi de modalitatea în care a fost evaluată oferta noastră, susţinerile sale au caracter general şi nu se bazează pe date concrete, nefiind indicate care dintre atribuţiile prevăzute de dispoziţiile art. 1... alin. 1 din HG nr. 395/2016 au fost încălcate de membrii comisiei de evaluare cu ocazia analizării şi verificării ofertelor depuse de participanţii clasaţi pe locurile I-V, pentru a determina vătămarea ce i-a fost cauzată de actele

autorităţii contractante şi obiectul contestaţiei în acord cu dispoziţiile art. 8 alin. 11 din Legea nr. 101/2016.

Totodată, având în vedere că formularea contestaţiei este supusă principiul disponibilităţii potrivit căruia judecata are loc în limitele sesizării, apreciem că un control efectuat din oficiu de către Consiliu nu este admisibil în condiţiile actualei legislaţii, o abordare ca a contestatoarei prin care aceasta însărcinează organismul cu activitate administrativ-jurisdicţională să efectueze o cercetare in integrum sau o supraevaluare a propunerii financiare concurente fără a indica vreun fundament, nepuând fi primită.

Mai mult decât atât subliniem că, în referire la propunerea noastră financiară, deşi criticile contestatoarei vizează remunerarea muncii de noapte, contribuţia la fondul de handicap şi indemnizaţia de concediu de odihnă, nu se face nicio trimitere de către contestatoare la modalitatea în care noi ne-am structurat propunerea financiară, ci doar la prevederile legale din dreptul muncii a căror nerespectare, în opinia... ar influenţa costurile serviciilor prestate, indicaţiile referitoare la influenţa concretă asupra costurilor, esenţiale în economia cauzei de faţă, lipsind cu desăvârşire.

Raportat la cele subliniate anterior, Consiliul se va limita la verificarea aspectelor asupra cărora asocierea contestatoare face aprecieri generale în cadrul contestației de față procedând la verificarea demersurilor achizitoarei în acest sens și a conținutului ofertelor depuse de contracandidatele contestatoarei, prin raportare la cerințele documentației de atribuire și a dispozițiilor legale incidente în stabilirea temeiniciei/netemeiniciei criticilor.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de autoarea contestației, Consiliul găseşte util expunerea câtorva elemente din cadrul documentaţiei de atribuire, menite să înlesnească înţelegerea ei, cât şi să îi circumstanţieze soluţionarea.

Obiectivul supus procedurii de atribuire în cauză constă în asigurarea serviciului de pază şi protecţie în scopul asigurării siguranţei obiectivelor MAE, bunurilor şi valorilor împotriva oricăror acţiuni ilicite care lezează dreptul de proprietate, existenţa materială a acestora, precum şi a protejării personalului MAE împotriva oricăror acțiuni ostile care pot periclita viața, integritatea fizică sau sănătatea.

Referințe vizavi de modalitatea de elaborare a propunerii financiare se regăsesc în instrucțiuni pentru ofertanți astfel:

IV….. Modul de prezentare a propunerii financiare

Propunerea financiară se va exprima în lei fără TVA, cu menționarea distinctă a TVA și va conține următoarele documente:

1. Formularul de ofertă (Formular nr....) care reprezintă elementul principal al propunerii financiare, respectiv actul prin care operatorul economic își manifestă voința de a se angaja din punct de vedere juridic în relația contractuală cu autoritatea contractantă;

2. Centralizatorul de prețuri (Formularul...); Of**ertantul va prezenta fișe de fundamentare pentru tariful post de pază permanent și pentru tariful orar;**

3. Declarație privind personalul desemnat pentru executarea contractului (Formularul 14).

Preturile se vor exprima în lei cu două zecimale (unde este cazul se rotunjeşte valoarea la două zecimale).

Neprezentarea propunerii financiare in cadrul ofertei depuse conduce la respingerea acesteia.

Se va prezenta fundamentarea economică a modului de formare a preţului prin raportare la serviciile prestate şi ţinând cont şi de obligaţiile referitoare la condiţiile de muncă, mediu şi de protecţie a muncii.

Așa cum a fost anterior reținut, Consiliul constată că decizia de declarare a ofertei câștigătoare... este criticată sub aspectul faptului că a calculat în mod eronat salariul de *baza brut pe tară garantat în plată, spor de noapte, spor de week-end, spor sărbătorile legale, indemnizație de concediu, contribuţia asiguratorie pentru muncă și fond de hadicap.*

Plecând de la criticile autoarei contestației, axate pe nesustenabilitatea şi nejustificarea preţului ofertantelor recamate (*aşadar, opinia noastră este că nu s-a verificat dacă ofertantul câştigător dar şi ceilalţi participanţi la procedură, au capacitatea profesională legală pentru prestarea serviciilor de pază ce fac obiectul contractului iar evaluarea propunerii financiare a fost una superficială, deoarece nu s-a verificat dacă preţul ofertat ţine seama de toate elemnetele avute în vedere la stabilirea lui, pentru a fi realizabil şi sustenabil, prin respectarea dispoziţiilor legale în materia serviciilor de pază*) Consiliul redă următoarele prevederi legale care sunt incidente în cauză și de care trebuie să țină seama autoritatea achizitoare:

a) din normele metodologice aprobate prin... nr....:

Art. 134. - (1) Comisia de evaluare are obligaţia de a stabili care sunt clarificările şi completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum şi perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume în cadrul acestuia.

Art. 133. - (1) Comisia de evaluare are obligaţia de a analiza şi de a verifica fiecare ofertă atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse, cât şi din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică.

(2) Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerinţelor minime prevăzute în caietul de sarcini sau în documentul descriptiv.

(3) Propunerea financiară trebuie să se încadreze în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziţie publică respectiv, precum şi să nu se afle în situaţia prevăzută la art. 210 din Lege.

Art. 136. - (1) **În situaţia în care comisia de evaluare constată că elemente de preţ ale unei oferte sunt aparent neobişnuit de scăzute, prin raportare la preţurile pieţei, utilizându-se ca referinţa în acest sens informaţii cum ar fi buletine statistice, sau cotaţii ale burselor de mărfuri, comisia de evaluare va solicita ofertantului care a depus oferta în cauză explicaţii cu privire la posibilitatea îndeplinirii contractului în condiţiile de calitate impuse prin documentaţia de atribuire.**

(2) Explicaţiile aduse de ofertant conform prevederilor alin. (1) vor fi însoţite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Lege, precum şi, după caz, documente privind preţurile ce pot fi obţinute de la furnizori, situaţia stocurilor de materii prime şi materiale, modul de organizare şi metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanţele şi costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.

(3) În cazul în care ofertantul nu prezintă comisiei de evaluare informaţiile şi/sau documentele solicitate sau acestea nu justifică în mod corespunzător nivelul scăzut al preţului sau al costurilor propuse, oferta va fi considerată inacceptabilă.

(4) În sensul prevederilor art. 210 alin. (1) din Lege, o ofertă prezintă un preţ aparent neobişnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi furnizat, executat sau prestat atunci când preţul ofertat, fără TVA, reprezintă mai puţin de 80% din valoarea estimată a contractului respectiv."

b) din Legea nr. 98/2016:

Art. 209. - (1) În cazul în care informaţiile sau documentele prezentate de către operatorii economici sunt incomplete sau eronate sau în cazul în care lipsesc anumite

documente, autoritatea contractantă are dreptul de a solicita într-un anumit termen ofertanţilor/candidaţilor clarificări şi, după caz, completări ale documentelor prezentate de aceştia în cadrul ofertelor sau solicitărilor de participare, cu respectarea principiilor tratamentului egal şi transparenţei.

Art. 210. - (1) În cazul unei oferte care are un preţ sau cost aparent neobişnuit de scăzut în raport cu lucrările, produsele sau serviciile care constituie obiectul contractului de achiziţie publică/acordului-cadru care urmează a fi atribuit/încheiat, autoritatea contractantă are obligaţia de a solicita ofertantului care a depus o astfel de ofertă clarificări cu privire la preţul sau costul propus.

(2) Clarificările prevăzute la alin. (1) se pot referi în special la:

a) fundamentarea economică a modului de formare a preţului, prin raportare la procesul de producţie, serviciile furnizate sau metodele de construcţie utilizate;

b) soluţiile tehnice adoptate şi/sau orice condiţii deosebit de favorabile de care beneficiază ofertantul pentru furnizarea produselor sau a serviciilor ori executarea lucrărilor;

c) originalitatea lucrărilor, produselor sau serviciilor propuse de ofertant;

d) respectarea obligaţiilor prevăzute la art.... alin. (1);

e) respectarea obligaţiilor prevăzute la art. 218;

f) posibilitatea ca ofertantul să beneficieze de un ajutor de stat.

(3) Autoritatea contractantă evaluează informaţiile şi documentele furnizate de ofertantul a cărui ofertă are un preţ aparent neobişnuit de scăzut şi respinge respectiva ofertă numai atunci când dovezile furnizate nu justifică în mod corespunzător nivelul scăzut al preţului sau al costurilor propuse, ţinând seama de elementele menţionate la alin. (2).

(4) Autoritatea contractantă respinge întotdeauna o ofertă atunci când constată că aceasta are un preţ neobişnuit de scăzut deoarece nu respectă obligaţiile prevăzute la art.... alin. (1).

Consiliul apreciază că dată fiind natura permanentă a serviciilor solicitate de autoritatea contractantă se impunea luarea în considerare, de către ofertanţi, în stabilirea tarifelor a tuturor cheltuielilor necesare ducerii la îndeplinire a contractului de achiziţie publică, cum ar fi spre exemplu:

- minim salariul brut lunar garantat în plată;
- cheltuielile rezultate din prevederile... cum ar fi spre exemplificare orele suplimentare, sporul de noapte, sporul de sărbători legale, sporul de repaus săptămânal, etc.;
- contribuţiile privind plăţile salariale cum ar fi spre exemplificare: contribuţiile de asigurări sociale, contribuţiile de asigurări sociale de sănătate, contribuţii la bugetul asigurărilor de şomaj, contribuţiile la fondul de garantare pentru plata creanţelor salariale, contribuţii de asigurare pentru accidente de muncă şi boli profesionale, contribuţii pentru concediile şi indemnizaţii de asigurări sociale de sănătate, fondurile speciale pentru persoane cu handicap;
- cheltuielile directe cum ar fi spre exemplificare dotările (costum, ecuson, tonfă de atac sau apărare, lanternă, pulverizator, mijloc de comunicare, staţii portabile pentru emisie-recepţie, etc.), costurile de medicina muncii, protecţia şi securitatea în muncă, costurile de pregătire profesională/instruire a personalului;
- cheltuielile indirecte;
- profit etc.

În cauza de față sunt relevante în soluționare și dispozițiile legislației incidente, respectiv în conformitate cu prevederile... nr....

pentru stabilirea salariului de bază minim brut pe țară. Potrivit art. 1 din HG nr. 1506/2024 Începând cu data de 1 ianuarie..., salariul de bază minim brut pe ţară garantat în plată se stabileşte în bani, fără a include sporuri şi alte adaosuri, la suma de... lunar, pentru un program normal de lucru în medie de... ore pe lună, reprezentând 24.../oră.

Conform art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, valabil la data inițierii procedurii de atribuire: „(2) Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care au cel puțin 50 de angajați, au obligația de a angaja persoane cu handicap într-un procent de cel puțin 4% din numărul... de angajați. (3) Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care nu angajează persoane cu handicap în condițiile prevăzute la alin. (2), pot opta pentru una dintre următoarele obligații: a) să plătească lunar către bugetul de stat 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; b) să plătească lunar către bugetul de stat o sumă reprezentând echivalentul a minimum 50% din salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată înmulțit cu numărul... locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap, iar cu suma reprezentând diferența până la nivelul sumei prevăzute la lit. a) să achiziționeze, pe bază de parteneriat, produse sau servicii realizate prin activitatea proprie a persoanelor cu handicap angajate în unități protejate autorizate”.

Prezintă relevanță din Codul muncii și alte legi conexe referitoare la durata normală a timpului de muncă, muncă suplimentară, concediul de odihnă, indemnizația de concediu, contribuții asigurătorii pentru muncă și angajarea persoanelor cu handicap în contextul legislației din România. Aceste dispoziții oferă cadrul legal pentru reglementarea relațiilor de muncă și a drepturilor salariaților în ceea ce privește durata muncii, timpul suplimentar, concediile și beneficiile asociate.

Articolele 112, 113, 114, 120 și 121 din Codul muncii stabilesc normele referitoare la durata normală a timpului de muncă, repartizarea timpului de muncă, limitarea duratei maxime legale a timpului de muncă și condițiile în care munca suplimentară poate fi efectuată, necesitând acordul salariatului și respectând prevederile legale și contractuale.

Articolele 122, 123 și 125 din Codul muncii tratează compensarea muncii suplimentare prin ore libere sau prin plată, în limitele stabilite de lege, asigurând drepturile salariaților care prestează muncă suplimentară.

Articolele 125 și 126 se referă la munca de noapte, stabilind condițiile de durată a timpului de lucru, compensare și sporurile acordate salariaților care lucrează în timpul nopții.

Articolele 139..., 141 și 142 din Codul muncii reglementează zilele de sărbătoare legală, programele de lucru adecvate pentru anumite unități și compensarea pentru munca prestată în zilele de sărbătoare legală.

Articolele 145 și 150 din Codul muncii se concentrează pe durata concediului de odihnă, indemnizația de concediu și drepturile salariaților în perioada de concediu.

Codul fiscal și Legea nr. 448/2006 sunt menționate pentru a oferi informații privind cota contribuției asiguratorii pentru muncă și obligația angajatorilor de a angaja persoane cu handicap.

În ansamblu, Consiliul a oferit o imagine de ansamblu asupra drepturilor și responsabilităților salariaților și angajatorilor în ceea ce privește durata muncii, condițiile de muncă specifice și drepturile în timpul concediului, inclusiv compensările și indemnizațiile aferente, aspecte ce vor fi folosite în analiza prezentei contestații, fără a se limita numai la aceste articole de lege invocate.

Din examinarea propunerii financiare elaborată de..., ofertanta care a fost clasată pe locul 1 și a fost declarată câștigătoare, Consiliul constată că propunerea financiară conține și respectă precizările achizitoare de la pct.IV..... Modul **de prezentare a propunerii financiare**

(....) **Ofertantul va prezenta fișe de fundamentare pentru tariful post de pază permanent și pentru tariful orar;**

(...)

Se va prezenta fundamentarea economică a modului de formare a preţului prin raportare la serviciile prestate şi ţinând cont şi de obligaţiile referitoare la condiţiile de muncă, mediu şi de protecţie a muncii.

Consiliul reține următoarele elemente avute în vedere de ofertanta..., la calculul tarifului orar/ agent de pază pentru posturile permanente de 24/24 ore, 7 zile pe săptămână:

CALCULATIE DE PRET ptr...

A	**Valoare totala propunere financiara** înscrisa **in Formularul** - (in lei fara TVA) -			..., fara TVA
B	**Număr total agenţi de paza pentru 1 post paza permanent neinarmat**			... agenţi pentru 1 post permanent de paza
C	**numărul... schimburi pe parcursul unei zile (24 h/zi)**			3 schimburi
D	Salariul de incadrare brut / agent paza (lei)			... ptr. 1 agent paza
Nr. Crt.	**Categorie cheltuieli**	**procent %**	**Valoare** lei fara TVA	**Se va detalia componenta Propunerii financiare totale si modul de calcul al acesteia (se va preciza obligatoriu art. din... acolo unde este cazul, se va detalia si explica obligatoriu modul de** calcul din care rezulta valorile totale inscrise in coloana cu nr.....)
0	**1**	**2**	**3**	**4**
1	**Total salarii** (pentru posturile de paza si toti agenţii de paza implicaţi in executarea contractului)		...	...:...=...
2	Total spor de noapte	25%	..., 25	.....
3	Total spor de munca suplimentara + total spor de weekend	...%	...	.....% x...%=...:...=...
4	Total spor pentru munca prestata in zilele de sarbatoare legala	1...%	0	Se aplica art 142 compensarea cu timp liber si majorarea nr... agenţi
5	Total indemnizaţii concedii de odihna		..., 59	0

6	**TOTAL salarii +sporuri (rdl+rd2+rd3+rd4+rd5)**		..., 63	
7	Fond handicap ***	4%	0	
8	Contributia asiguratorie pentru munca	...%	...	..., 63 x...%=...
9	**TOTAL cheltuieli cu munca vie (rd. 6 + rd. 7 + rd. 8)**		..., 45	
10	**Total cheltuieli indirecte** (ex: echipament, logistica, mijloace comunicare, instruiri, combustibil, consumabile, asigurari accidente, medicina muncii, altele)		...	... xl...
11	**TOTAL cheltuieli (rd. 9 + rd. 10)**		..., 79	
12	**TOTAL Profit**		1...	
13	**TOTAL GENERAL (rd. 11 + rd. 12)**		..., 79	Tarif orar..., 79:...=... lei/ora
14	**Nr ore per post /luna**		735	Total ore contract... (245 zile x24 ore x7 posturi).
15	**Tarif orar per agent**		...	
17	**Valoare lunara /post de paza permanent rdl4 x rd 15 (trebuie sa coincidă cu valoarea inscrisa in tabel la pct.** A)		..., 65	
... ofertat= TOTAL GENERAL				

Î n mod similar ofertanta a depus calculatie de pret ptr tarif unitar ofertat și pentru postul de 8 ore/zi, 5 zile pe săptămână.

Un prim aspect reclamat de contestatoare vizează faptul că *din cererea de intervenţie depusă de ofertantul câştigător rezultă că acesta a uzat de salariu de baza brut pe ţară garantat în plată majorat cu 1 leu, adică..., astfel că formula de calcul este:...:...=.../oră*

Contrar celor susținute de contestatoare, așa cum rezultă din calculația de preț mai sus redată, calculul efectuat de...:

...:...=... este corect.

Cel de-al doilea aspect reclamat vizează sporul de noapte, contestatoarea apreciind că ofertanta reclamată n*u a inclus in oferta financiara spor pentru munca prestată în timpul nopţii de 25% din salariul de bază operează indiferent dacă s-ar recurge la scurtarea programului de noapte, deoarece se vor plăti orele suplimentare (majorate cu sporul aferent) agenţilor ce vor presta ora libera acordata celorlati.*

Ulterior studierii dosarului achiziției, contestatoarea a precizat prin intermediul concluziilor scrise un raționament potrivit căruia:

Luând in calcul cele două posibilităţi prevăzute de... la art. 126 lit. a) si b) învederăm că indiferent de textul de lege, ar fi:

- lit. a) reducere program cu o oră:

(365 ore reduse x 1 post x...): 12 luni: 730 ore/lună=.../or**ă (rotunjit** de la...)

- lit b) acordarea sporului de 25%

Media orelor de noapte este de... ore/lună, calculate conform faptului că 8 ore din 24 sunt considerate ore de noapte, în intervalul orar 22:... - 06:..., faţă de care avem următorul calcul:

... ore legale x...%=... ore medie/noapte (rotunjit de la...)
Formula de calcul corectă este:
((... x 25%) x...:...=.../oră (rotunjit de la...).

În ceea ce priveşte munca de noapte, aşa cum rezultă din calculația de preț, în ceea ce priveşte munca de noapte, ofertanta..., pentru a nu plăti sporul de 25% din salariul de bază, a uzat de dispoziţiile art. 126, alin. 1, lit. a) din..., respectiv program de lucru redus cu o oră faţă de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care se efectuează cel puţin 3 ore de muncă de noapte şi de dispoziţiile art. 142 alin. 1 din....

În condiţiile în care din examinarea modului de calcul detaliat al sporului de noapte, ofertanta... a demonstrat că serviciile pot fi acoperite fără depăşirea duratei normale de lucru, prin distribuirea de agenţi suplimentari, obligaţia de includere a sporului pentru munca de noapte dispare, fiind evident așa cum a susținut și intervenienta că nu putea include în propunerea financiară sporul pentru munca prestată în timpul nopţii de 25% din salariul de bază, ci doar chel*tuielile generate de plata agenţilor înlocuitori ai celor care vor avea programul redus cu o oră faţă de durata normală a zilei de muncă.*

De altfel din examinarea modului de calcul detaliat al sporului de noapte prezentat de ofertanta... a rezultat un spor de noapte de.../oră, care este superior celui calculat de contestatoare și pretins a fi nerespectat de.../oră, în cazul art. 126, alin. 1, lit. a) din....

Un alt aspect reclamat vizează sporul aferent indemnizației de concediu, contestatoarea apreciind că ofertanta reclamată *nu respecta... nici in ceea ce priveşte indemnizaţia pentru concediul de odihna acesta avand o valoare mai mica deecat salariul de baza de.../agent si incaica prevederile art. 150 litera a) din....*

Din examinarea modului de calcul detaliat pentru indemnizația de concediu prezentat de ofertanta..., aceasta a calculat-o raportându-se la salariul de bază de.../agent:

.../agent/lună: 12 luni=.../lună

...: 12 luni/... ore/lună=.../oră

Față de cele mai sus reținute se constată caracterul nefondat al criticii aduse.

În privinţa fondului de handicap în acord cu dispoziţiile art. 3 alin. 1-3 din instrucţiunile pentru aplicarea art...., alin. (2) şi (3) din Legea nr. 448/2006 privind protecţia şi promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, din..., aprobate prin Ordinul Preşedintelui ANPDPD nr...., care stabilesc că procentul de 4% se calculează din numărul mediu de angajaţi dintr-o lună, în mod corect ofertanta... a arătat astfel cum

rezultă din Declaraţiile 1... ANAF - per*ioada de raportare fe*bruarie 2026, depuse, fap*tul că nu plăt*eşte fond de handicap, deoarece raportat la numărul...lariaţi are obligaţia de a angaja... persoane cu handicap şi are angajate un număr mai mare, respectiv 83 de persoane cu handicap.

Persoane cu handicap de angajat: 1994.06 x 4%= 79.76

Persoane cu handicap angajate: 83.00

În mod similar aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește celelalte sporuri, din examinarea modului de calcul detaliat prezentat de ofertanta... rezultă următoarele sporuri legale, pretinse a fi incorect calculate, sporuri care corespund cu cele calculate de contestatoare cu ocazia concluziilor scrise depuse, respectiv:

- *astfel, apreciem că sporul de weekend a fost calculat la valoarea minimă de.../oră:*

- în calculația de preț ofertanta... a prevăzut spor weekend astfel:

.....% x...%= 5.../luna/agent

.....% x...%=...:...=...

- *CONTRIBUŢIA ASIGURATORIE PENTRU MUNCĂ*

La calculul tarifului orar pentru cota contribuţiei asiguratorie de muncă se utilizează următoarea formulă:

Total salariu tarifar orar (lei/oră) x...%

.../oră x...%=.../oră (rotunjit de la...)

- în calculația de preț ofertanta... a prevăzut:

..., 58 x...%=...

De asemenea Consiliul reține că ofertanta reclamată... a prevăzut în cadrul cheltuielilor indirecte următoarele cheltuieli: echipament, logistica, mijloace comunicare, instruiri, combustibil, consumabile, asigurari accidente, medicina muncii.

În aceste condiții, Consiliul nu poate reține încălcarea vreunor obligații legale în ceea ce privește modul de evaluare, de către comisia de evaluare, a ofertei prezentate de... motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate de autoarea contestației în acest sens și va menține rezultatul procedurii stabilit prin Raportul pr*ocedurii nr....*

Dat fiind că s-a reținut caracterul nefondat al criticilor aduse ofertantei declarată câștigătoare, care s-a clasat pe locul 1, înaintea ofertei depusă de autoarea contestației (locul 6 în clasament), Consiliul va analiza prioritar, conform art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, excepția lipsei de interes în analiza criticilor aduse ofertantelor clasate pe locurile 2-5.

Raportat la excepția lipsei de interes, Consiliul constată că sunt incidente următoarele dispoziții legale:

- art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit cărora: (1) Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorităţi contractante sau prin nesoluţionarea în termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorităţii contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoaşterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicţională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi.

- art. 3 alin. (1) lit. f) din același act normativ, potrivit cărora:

f) persoană care se consideră vătămată - orice operator economic care îndeplineşte cumulativ următoarele condiţii:

(i) are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire; şi

(ii) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecinţă a unui act al autorităţii contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluţionării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

(2) Termenii şi expresiile definite la alin. (1) se completează în mod corespunzător cu termenii şi expresiile definite în legislaţia privind achiziţiile publice, legislaţia privind achiziţiile sectoriale, respectiv legislaţia privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii, după caz.

- art. 3 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 stabilește că: În sensul alin. (1) lit. f) pct. (i) se consideră că o persoană are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire dacă nu a fost încă exclusă definitiv de la respectiva procedură. O excludere este definitivă în cazul în care a fost notificată candidatului/ofertantului interesat şi fie a fost considerată legală de către Consiliu/instanţă, fie nu mai poate face obiectul unei căi de atac.

Totodată, Consiliul apreciază că sunt relevante, în cauză, dispozițiile art. 32 alin. (1) din Codul de procedură civilă, care dispune că: „Orice cerere poate fi formulată și susținută numai dacă autorul acesteia (....) d**) justifică un intere**s” și dispozițiile art. 33 din Codul procedură civilă, care prevăd că**: „Interesul trebuie să fie determinat, legitim, personal, născut și actual (….)”.**

Din dispozițiile legale invocate, rezultă că persoana care se adresează Consiliului cu o contestație, pentru a avea calitatea de persoană vătămată, trebuie să aibă sau să fi avut un interes legitim în legătură cu procedura şi să fi suferit, să sufere sau să rişte să sufere un prejudiciu urmare a unui act emis de către autoritatea contractantă cu încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, iar interesul trebuie să îndeplinească următoarele cerințe: *să fie determinat, legitim, personal, născut și actual*

Aplicând aceste considerente doctrinare la speţa analizată, Consiliul constată că prezenta contestaţie nu este justificată de existenţa unui interes care să îndeplinească condiţiile expuse anterior. În stabilirea acestei finalități, Consiliul are în vedere că asocierea..., în ceea ce privește ofertele clasate pe locurile 2-5 nu are un interes legitim de a formula contestație în promovarea criticilor formulate din considerentele anterior expuse.

Condiția interesului se verifică la momentul soluționării contestației, or, la acest moment, este lipsită de interes analiza criticilor aduse ofertantelor de pe locurile 2-5în clasament, în condițiile în care ofertanta de pe locul 1 a fost în mod corect evaluată.

În considerarea celor evocate, menținându-se decizia de desemnare câștigătoare a ofertantei clasate pe primul loc..., Consiliul determină că nu există vreun interes a fi analizate criticile contestatoarei

aduse contracandidatelor sale, sunt lipsite de interes criticile formulate de asocierea contestatoare vizavi de ofertele clasate pe locurile 2-5 context în care acestea vor fi respinse ca lipsite de interes.

Analiza actului atacat al autorității contractante, din punctul de vedere al legalității și temeiniciei, s-a efectuat prin prisma motivelor invocate de societatea contestatoare, în acord cu principiul disponibilității care guvernează și procedura administrativ-jurisdicțională în fața Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite prin cererile și apărările părților]. Cu privire la aspectele care nu au format obiectul contestației, răspunderea juridică pentru declararea câștigătoare a unei anumite oferte revine autorității contractante, ținută de lege să verifice și să stabilească modul de îndeplinire de către ofertant/ofertă a tuturor cerințelor de calificare și specificațiilor tehnice stabilite în documentație.

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

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în calitate de lider al asocierii..., în contradictoriu cu... - ...

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

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

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

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**
	...	**...**

Redactată în 5 exemplare originale, conține 21 pagini.