str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

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..., cu sediul în....., sector..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru de servicii având ca obiect PRESTARE A SERVICIILOR DE PAZĂ PE 36 LUNI, cod... Servicii de pază (Rev.2), de ...."...", *cu sediul în..... nr...., se*ctor..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- admiterea ca fondată a contestației formulată împotriva comunicării cu nr. FN și a raportului procedurii cu nr.... privind rezultatul procedurii de atribuire în ceea ce privește oferta declarată câștigătoare, respectiv..., precum și a tuturor actelor subsecvente acestuia prin înlăturarea aspectelor nelegale menționate în contestație, și continuarea procedurii;
- anularea comunicării cu nr. FN și a raportului procedurii cu nr.... privind rezultatul procedurii de atribuire în ceea ce privește oferta declarată câștigătoare, raport pe care îl critică pentru netemeinicie și nelegalitate, precum și a tuturor actelor subsecvente emise de autoritatea contractantă;
- obligarea autorității contractante la luarea măsurilor de remediere în ceea ce privește restabilirea legalității în procedura de atribuire raportat la cerințele impuse prin documentația de atribuire, cu analizarea legală a tuturor operațiunilor pe care prezenta... le implică și care urmează a fi realizate de către ofertanti, cu respectarea cerințelor impuse prin caietul de sarcini, a dispozițiilor legale în materie și deopotrivă la respectarea legislației incidente serviciilor achiziționate;
- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei tehnice, cât și financiare, aparținând..., sub aspectul respectării cerințelor din documentația de atribuire și care sunt corelate cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini, cu aplicarea întocmai a tuturor prevederilor legale în

materie de achiziții la conformitatea unei oferte, ale Codului muncii, legislației salarizării, fiscale și celelalte acte normative incidente, în vigoare;

- obligarea autorității contractante la luarea măsurilor de remediere care se impun, prin înlăturarea aspectelor nelegale menționate în contestație și pe cale de consecință, continuarea procedurii și desemnarea ofertei câștigătoare care îndeplinește toate cerințele impuse de documentație, raportat la actele normative incidente;

- accesul la dosarul achiziției în temeiul art.... din Legea 101/2016.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., cu sediul în orașul..... nr...., Camera... județul..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator... și convențional de... și..., cu sediul în....., sector....., privind aceeași... de licitație deschisă, intervenienta a solicitat:

- pe cale de excepție, respingerea contestației pentru neconstituirea cauțiunii/neconstituirea cauțiunii în cuantumul prevăzut de lege;

- pe fond, admiterea cererii de intervenție cu consecința respingerii ca neîntemeiată a contestației.

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... critică rezultatul procedurii, comunicat prin raportul procedurii nr...., prin care oferta sa a fost clasată pe locul 2, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei. Contestatoarea critică decizia autorității contractante de a declara admisibilă și câștigătoare oferta depusă de....

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul ”[CN1... /...099] CONTESTATIE 1.pdf.p7s”, postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și

redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de..., solicitând:

- respingerea contestației ca nefondată;
- menținerea ca legal și temeinic a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor subsecvente;
- continuarea procedurii de atribuire prin încheierea acordului cadru cu ofertantul declarat câștigător, respectiv....

Autoritatea arată că în cadrul procedurii au fost depuse oferte de către mai mulți operatori economici, inclusiv contestatoarea... și ofertantul declarat câștigător....

Comisia de evaluare a analizat ofertele depuse cu respectarea dispozițiilor Legii nr. 98/... și ale HG nr. 395/2016, verificând îndeplinirea cerințelor de calificare, conformitatea propunerilor tehnice și financiare, precum și justificările prezentate de ofertanți.

În urma evaluării, oferta depusă de... a fost declarată admisibilă și câștigătoare, întrucât a îndeplinit toate cerințele documentației de atribuire și a obținut punctajul cel mai mare conform criteriului de atribuire stabilit.

Contestatoarea critică în mod generic legalitatea evaluării ofertei declarate câștigătoare, fără însă a demonstra concret existența vreunei neconformități reale sau a vreunei încălcări a legislației în materia achizițiilor publice.

Excepția caracterului nedovedit al susținerilor contestatoarei

Autoritatea învederează faptul că prezenta contestație are un caracter eminamente speculativ, fiind întemeiată pe simple presupuneri și afirmații generale privind pretinsa nerespectare a legislației muncii de către ofertantul declarat câștigător.

Contestatoarea nu indică în concret niciun element cert din oferta... care să demonstreze imposibilitatea executării contractului sau caracterul nelegal al tarifului ofertat.

Or, potrivit jurisprudenței constante a CNSC și a instanțelor de contencios administrativ, simpla suspiciune a unui ofertant concurent nu poate conduce la anularea rezultatului procedurii în lipsa unor probe concrete și pertinente.

Autoritatea contractantă nu poate fi obligată să excludă o ofertă pe baza unor afirmații ipotetice formulate de un competitor economic.

Cu privire la legalitatea evaluării propunerii financiare și respectarea legislației muncii

Achizitoarea precizează că susținerile contestatoarei referitoare la pretinsa imposibilitate de respectare a legislației muncii de către ofertantul declarat câștigător sunt neîntemeiate și se bazează exclusiv pe calcule ipotetice și interpretări speculative.

Comisia de evaluare a analizat..... prin raportare la:

- numărul... posturi solicitate prin caietul de sarcini;
- volumul estimat de ore de prestare;
- obligațiile salariale minime prevăzute de legislația muncii;

Autoritatea contractantă a verificat dacă oferta permite, în mod rezonabil, respectarea obligațiilor legale privind salarizarea personalului și executarea contractului.

Contrar afirmațiilor contestatoarei, legislația în materia achizițiilor publice nu obligă autoritatea contractantă să refacă structura internă de cost a operatorului economic și nici să stabilească modalitatea concretă în care acesta își organizează raporturile de muncă.

Potrivit art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are obligația de a solicita clarificări doar atunci când prețul sau costul propus pare neobișnuit de scăzut în raport cu lucrările, produsele sau serviciile care urmează a fi prestate.

În speță, în urma analizei efectuate, nu au rezultat elemente obiective care să conducă la concluzia că oferta... ar fi imposibil de executat sau că ar încălca în mod evident legislația muncii.

Contestatoarea pornește de la premisa eronată potrivit căreia structura de cost a ofertantului declarat câștigător ar trebui să fie identică cu propria sa structură de cost.

Or, fiecare operator economic își stabilește independent politica salarială, organizarea turelor, structura personalului, costurile administrative și marja comercială.

Diferențele dintre ofertele financiare nu constituie, prin ele însele, dovada încălcării legislației muncii.

Cu privire la pretinsa nerespectare a dispozițiilor codului muncii

Autoritatea arată că petenta invocă dispozițiile Codului muncii referitoare la salariul minim, sporul pentru muncă de noapte, munca suplimentară, repausul săptămânal și concediul de odihnă, fără a demonstra însă, în concret, că ofertantul declarat câștigător nu ar putea respecta aceste obligații.

În ceea ce privește salariul de bază minim brut garantat în plată, autoritatea contractantă subliniază că ofertantul declarat câștigător și-a asumat respectarea tuturor obligațiilor legale incidente pe durata executării contractului.

De asemenea, contestatoarea face referire la dispozițiile art. 164 alin. (2^1) din Codul muncii, susținând că salariul minim nu poate fi menținut mai mult de 24 de luni pentru același salariat.

Această susținere nu poate fundamenta nelegalitatea ofertei declarate câștigătoare, întrucât:

- textul legal privește raporturile individuale de muncă dintre angajator și salariați;
- modul concret de salarizare al personalului pe parcursul executării contractului ține de organizarea internă a operatorului economic;
- autoritatea contractantă nu poate prezuma încălcarea viitoare a legislației muncii în lipsa unor dovezi concrete.

Totodată, contestatoarea afirmă, în mod pur speculativ, că ofertantul declarat câștigător nu ar putea acoperi costurile aferente:

- sporului pentru muncă de noapte prevăzut de art. 126 din Codul muncii;
- muncii suplimentare prevăzute de art.... din Codul muncii;

- repausului săptămânal prevăzut de art. 137;
- concediului de odihnă prevăzut de art. 144 și următoarele;

însă contestatoarea nu prezintă niciun calcul complet și verificabil care să demonstreze imposibilitatea executării contractului.

Mai mult, aceasta ignoră faptul că organizarea activității de pază se poate realiza prin:

- planificarea diferențiată a turelor;
- utilizarea personalului existent în cadrul societății;
- redistribuirea resurselor umane;
- eficientizarea costurilor administrative;
- structuri salariale diferite.

Autoritatea contractantă nu are atribuții de control specific... de Muncă și nici obligația de a verifica în concret statele de plată viitoare ale operatorului economic.

Rolul autorității contractante este limitat la verificarea conformității ofertei în raport cu documentația de atribuire și cu prevederile aplicabile procedurii de achiziție.

În jurisprudența constantă a CNSC și a instanțelor de contencios administrativ s-a reținut că simpla invocare generică a unor dispoziții din Codul muncii nu este suficientă pentru a demonstra caracterul neconform al unei oferte.

Prin urmare, în lipsa unor dovezi concrete și verificabile privind imposibilitatea executării contractului în condiții legale, criticile contestatoarei sunt nefondate.

Cu privire la pretinsa obligație a autorității contractante de a reevalua oferta

Contestatoarea invocă, în mod generic, dispoziții ale Codului muncii referitoare la salariul minim, sporuri, muncă dc noapte, repaus săptămânal și concedii de odihnă, fără a demonstra însă în concret că ofertantul declarat câștigător nu ar respecta aceste obligații.

Simpla enumerare a unor texte legale nu echivalează cu dovedirea unei încălcări efective.

Autoritatea contractantă a analizat documentele depuse de ofertantul declarat câștigător și a constatat că acesta și-a asumat executarea contractului cu respectarea tuturor obligațiilor legale incidente.

Mai mult, obligația respectării legislației muncii incumbă în mod direct operatorului economic pe parcursul executării contractului, iar eventualele verificări privind respectarea concretă a raporturilor de muncă intră în competența autorităților abilitate de lege.

În ceea ce privește susținerile referitoare la aplicarea art. 164 alin. (2^1) din Codul muncii, contestatoarea nu face dovada că oferta... ar fi fost fundamentată exclusiv pe salariul minim brut garantat în plată pentru întreaga durată contractuală.

În lipsa unor dovezi concrete, aceste susțineri nu pot constitui temei pentru anularea raportului procedurii. Solicitarea contestatoarei privind reevaluarea ofertei declarate câștigătoare este nefondată.

Comisia de evaluare a analizat oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și cu dispozițiile art. 133 și următoarele din H.G. nr. 395/2016.

Evaluarea s-a realizat cu respectarea principiilor prevăzute la art. 2 din Legea nr. 98/2016, respectiv: nediscriminarea; tratamentul egal; recunoașterea reciprocă; transparența; proporționalitatea; asumarea răspunderii.

Contestatoarea nu identifică nicio dispoziție concretă încălcată de comisia de evaluare și nu demonstrează existența vreunei erori de evaluare.

Nemulțumirea față de clasamentul final al procedurii nu poate constitui, prin ea însăși, motiv de anulare a rezultatului procedurii.

Legalitatea raportului procedurii

Autoritatea susține că raportul procedurii nr.... a fost întocmit cu respectarea prevederilor Legii nr. 98/... și ale HG nr. 395/2016.

Actul administrativ contestat cuprinde elementele obligatorii prevăzute de legislația în materia achizițiilor publice și reflectă în mod fidel analiza efectuată de comisia de evaluare.

Nu există motive de nulitate și nici vicii de legalitate care să justifice anularea acestuia.

Totodată, autoritatea contractantă solicită Consiliului să analizeze și soluționeze prezenta cauză cu maximă celeritate, având în vedere specificul esențial al serviciilor ce fac obiectul procedurii.

Serviciile de pază și protecție sunt indispensabile pentru desfășurarea în condiții normale a activității medicale din cadrul... de Boli Infecțioase și Tropicale „Dr.... Babeș", unitate sanitară cu activitate permanentă și flux continuu de pacienți.

Contractul aflat în prezent în derulare se apropie de termenul de expirare, iar imposibilitatea finalizării procedurii de atribuire într-un termen rezonabil riscă să genereze disfuncționalități majore în asigurarea pazei obiectivului, a personalului medical, a pacienților și a bunurilor aflate în administrarea unității sanitare.

Autoritatea contractantă apreciază că interesul public privind continuitatea serviciilor de pază într-o unitate spitalicească trebuie avut în vedere la soluționarea prezentei contestații, cu atât mai mult cu cât criticile formulate de contestatoare au un caracter eminamente speculativ și nu evidențiază existența unor vicii reale de legalitate ale procedurii.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport stick.

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

- pe cale de excepție, respingerea contestației pentru neconstituirea cauțiunii/neconstituirea cauțiunii în cuantumul prevăzut de lege;

- pe fond, admiterea cererii de intervenție cu consecința respingerii ca neîntemeiată a contestației.

Prin cererea înregistrată la Consiliu cu nr...., intervenienta a solicita studiul dosarului.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise în urma studierii dosarului achiziției publice la CNSC.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis solicitarea... privind accesul la dosarul achiziției. De asemenea, a menționat că... nu a transmis nicio o solicitare în acest sens.

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

În vederea încheierii acordului-cadru de servicii având ca obiect *PRESTARE A SERVICIILOR DE PAZĂ PE 36 LUNI,* cod... Servicii de pază (Rev.2), ..."...", în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr.....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de servicii este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este cel mai bun ra*port calitate preț, iar data limi*tă de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15:....

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin raportul procedurii nr..... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

Față de cele anterior reținute, excepția respingerii contestației pentru neconstituirea cauțiunii/neconstituirea cauțiunii în cuantumul prevăzut de lege, invocată de intervenienta... este neîntemeiată, urmând a fi respinsă.

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestației..., înregistrată la Consiliu sub nr..... a formulat Cererea de intervenție, transmisă Consiliului, pe e-m*ail, 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 proced*urii nr...., motiv pentru care, în confor*mitate cu art. 64 Cod procedura..., 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 menținerea 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..., 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, și având în vedere că autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de..., la data de..., 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 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, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiționat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

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

Consiliul a admis solicitarea contestatoarei și autoarei intervenției 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 dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din..., elementele din... și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(2) Dispozițiile alin. (1) nu afectează obligațiile autorității contractante prevăzute la art. 145 și 215 în legătură cu transmiterea spre publicare a anunțului de atribuire și, respectiv, comunicarea rezultatului procedurii de atribuire către candidați/ofertanți.

(3) Autoritatea contractantă poate impune operatorilor economici anumite cerințe în vederea protejării caracterului confidențial al informațiilor pe care aceasta le pune la dispoziție pe durata întregii proceduri de atribuire.

(4) Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din..., elemente din... și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din..., elemente din... și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, 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 obligația de a întocmi dosarul achiziției publice pentru fiecare contract de achiziție publică/acord-cadru încheiat, respectiv pentru fiecare sistem dinamic de achiziții lansat.

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

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

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

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la

informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție 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 depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

(7) Conținutul dosarului achiziției publice se stabilește 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 documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din... și/sau din... sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile."

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

....7. Informații din cadrul ofertelor declarate de ofertanti ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală (în sensul prevederilor legislației în domeniul achizițiilor publice/sectoriale)

Ofertanții care au declarat că informațiile din ofertele prezentate ca fiind confidențiale/ clasificate/protejate de un drept de proprietate intelectuală, sunt:

- ... - Ofertant (leader)- Documentele din... și din... (mai puțin Pretul Total) sunt confidențiale;
- ... - RO... - Ofertant (leader)- Documentele din... și din... sunt confidențiale (conform declarației de confidențialitate);
- ... - Ofertant (leader)- Documentele din... și din... (mai puțin valoarea totală a ofertei) sunt confidențiale;
- ... - RO... - Ofertant (leader)- Documentele din... și din Anexa la... sunt confidențiale.

Așa cum rezultă din cele mai sus redate se reține faptul că contestatoarea... a depus declarație de confidențialitate, declarând confidențiale... și..., intervenient*a... nu a depus declarație de confi*dențialitate.

Achizitoare a comunicat Consiliului faptul că autoarea contestației nu a solicitat studierea dosarului achiziției publice.

Luând act de documentele aflate la dispoziția sa și susținerile părților, Consiliul a decis să nu pună la dispoziția autoarei intervenției care și-a manifestat dorința de a studia dosarului cauzei, documentele declarate confidențiale de contracandidata sa, contestatoarea..., respectiv... și....

Ofertantei contestatoare i s-a pus la dispoziție oferta depusă de intervenienta..., care nu a depus declarație de confidențialitate.

Cu ocazia studierii dosarului achiziției publice la Consiliu au fost puse la dispoziția contestatoarei și autoarei intervenției a proceselor-verbale tehnice și financiare întocmite de membrii comisiei de evaluare.

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 2...8, 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 **organism să decidă în ce măsură și potrivit c**ăror 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.

În urma evaluării și aplicării criteriului de atribuire, oferta depusă de... a fost declarată câștigătoare, iar oferta depusă de autoarea contestației... s-a clasat pe locul al doilea, 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 a fost evaluată ofertanta desemnată câștigătoare.

Astfel sunt avute în vedere aspecte legate de faptul că la evaluarea propunerii financiare a ofertantei declarată câștigătoare, autoritatii contractante ii revenea obligativitatea sa verifice legalitatea fundamentării tarifului, prin prisma faptului ca, operatorul economic trebuia sa justifice cheltuielile cu personalul implicat in derularea contractului, raportat la nr.... posturi si nr... agenți care urmeaza sa efectueaze serviciul zilnic si domiciliul acestora, daca valorile sunt sau pot fi reale si nu derizorii, cheltuielile ocazionate de pregătiri si calificări etc. De asemenea, trebuie sa verifice legalitatea in ceea ce privește respectarea programului normal de lucru /luna/agent, astfel cum prevăd dispozițiile Codului muncii, obligațiile fiscale si toate elementele de cost, corelarea propunerii financiare cu... tehnica pentru a se asigura ca oferta corespunde cerințelor minime prevăzute in caietul de sarcini.

Contestatoarea a reclamat și faptul că autoritatea contractantă a acordat ilegal punctajul maxim de 30 de puncte acestei structuri la factorul de evaluare tehnic *„Contracte similare de servicii de pază cu o unitate spitalicească",* luând în calcul contractele deținute de terțul..., pentru a atinge pragul de 5-6 contracte impus de litera c) din fișa de date.

Se reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate, respectiv faptul că membrii comisiei de evaluare au analizat..... prin raportare la numărul... posturi solicitate prin caietul de sarcini, volumul estimat de ore de prestare și obligațiile salariale minime prevăzute de legislația muncii.

Contrar afirmațiilor contestatoarei, legislația în materia achizițiilor publice nu obligă autoritatea contractantă să refacă structura internă de cost a operatorului economic și nici să stabilească modalitatea concretă în care acesta își organizează raporturile de muncă.

Autoritatea contractantă a concluzionat că a verificat dacă oferta permite, în mod rezonabil, respectarea obligațiilor legale privind salarizarea personalului și executarea contractului.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de autoarea contestației, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectivul supus procedurii de atribuire în cauză constă astfel cum este descris în fișa de date, la pct..... *Descrierea achizitiei publice:*

SERVICII DE PAZĂ PENTRU SPITALUL... DE BOLI INFECTIOASE SI TROPICALE „DR....” CANTITATEA (ore) MINIM ESTIMATA PENTRU 36 LUNI:... ore; CANTITATEA (ore) MAXIM ESTIMATA PENTRU 36 LUNI:... ore; CANTITATEA (ore)... SINGUR CONTRACT SUBSECVENT:... ore; CANTITATEA (ore)... SINGUR CONTRACT SUBSECVENT:... ore.

Sunt relevant de redat și precizările din caietul de sarcini:

Obiectul acordului - cadru îl constituie executarea de către Prestator a unor servicii de:

- pază în folosul Beneficiarului, pentru asigurarea integrității bunurilor și valorilor acestuia, și a persoanelor, pacienților, aparținătorilor, vizitatorilor precum și prevenirea producerii unor evenimente deosebite (distrugeri bunuri, altercații între persoane, incendii, avarii, explozii, etc) la obiectivul . “...”
- **supraveghere permanentă 24 de ore din 24 de ore;** se va face prin asigurarea pazei (clădiri, bunuri, persoane), porților de acces în unitate, prin supravegherea ieșiri - intrări de persoane și mijloace de transport (posturi fixe și prin patrulare);
- organizare acces autoturisme în cadrul... .
- Pe latura de vest a obiectivului va staționa un echipaj de intervenție al societatii specializate care va asigura paza obiectivului.

Referințe vizavi de modalitatea de elaborare a propunerii financiare se regăsesc astfel precizate:

- în fișa de date, la pct. *IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare:*

... financiara se va prezenta in lei fara TVA pe cantitatea maxima a acordului cadru.... financiara va contine:

Formularul de oferta si centralizator de pret conform Formularului nr.... din Sectiunea - Formulare. Operatorii economici vor elabora... financiara astfel incat aceasta sa furnizeze toate informatiile cu privire la pretul unitar/valoare totala lei fara TVA pentru lotul de servicii ofertat.

... financiara va fi prezentata numai in SICAP si numai pana la data limita a ofertelor prevazuta in anuntul de participare.

Evaluarea ofertelor se va realiza prin compararea propunerilor financiare determinate prin inmultirea pretului unitar cu cantitatea maximă aferenta acordului cadru. Se vor preciza pretul unitar si valoarea aferenta cantitatii maxime din acordul cadru, in lei fara TVA CU MAXIM DOUA ZECIMALE.

... va cuprinde prețul total ofertat (care va include toate costurile privind prestarea serviciilor), valoare fără TVA care se completează în sistemul electronic SICAP rubrica special dedicată "Oferta...", precum și Formularul de... incluzând toate informațiile solicitate.

Operatorii economici vor avea în vedere că necriptarea valorii totale a propunerii financiare în SICAP **și încărcarea documentelor de fundamentare a valorii propunerii financiare în altă secțiune** decât cea exclusiv dedicată de SICAP pentru această operațiune, atrage după sine neînregistrarea lor ca ofertanți în secțiunea "Detalii... - Evaluare" și imposibilitatea realizării evaluării ofertelor acestora.

- instrucțiuni pentru ofertanți astfel, la pct. A.*M odul de prezentare a propunerii financiare:*

... va cuprinde prețul total ofertat, valoare fără TVA care se completează în sistemul electronic SEAP rubrica special dedicată „Oferta...”, precum și următoarele documente:

1) Formularul de... (conform formularului pus la dispoziție de autoritatea/entitatea contractantă), incluzând toate informațiile solicitate;
2) Documentele de fundamentare a prețului, dacă este cazul.

Ofertantul va elabora... 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.

Așa cum a fost anterior reținut, Consiliul constată că decizia de declarare a ofertei câștigătoare... este criticată *su*b aspectul faptului că autoritatea contractantă nu a verificat includerea în prețul ofertat a tuturor costurilor asociate prestării serviciilor de pază, precum sporurile salariale,

indemnizațiile de concediu, contribuțiile și obligațiile fiscale, costurile de instruire, autorizare, echipare și alte cheltuieli operaționale specifice serviciilor de pază.

Plecând de la criticile autoarei contestației, axate pe nesustenabilitatea și nejustificarea prețului ofertantei recamate, 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)... trebuie să corespundă cerinţelor minime prevăzute în caietul de sarcini sau în documentul descriptiv.

(3)... 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.

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.

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 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, 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... Consiliul reține că ofertanta a depus Formularul nr.... *și Anexă la.... Potrivit anexei tarifu*l or*ar este de..., fără TVA.*

Argumentul decis adus de autoritatea contractantă în favoarea temeiniciei analizei efectuate de membrii comisiei se bazează pe următoarele aspecte:

Comisia de evaluare a analizat..... prin raportare la:

- numărul... posturi solicitate prin caietul de sarcini;
- volumul estimat de ore de prestare;
- obligațiile salariale minime prevăzute de legislația muncii;

Autoritatea contractantă a verificat dacă oferta permite, în mod rezonabil, respectarea obligațiilor legale privind salarizarea personalului și executarea contractului.

Contrar afirmațiilor contestatoarei, legislația în materia achizițiilor publice nu obligă autoritatea contractantă să refacă structura internă de cost a operatorului economic și nici să stabilească modalitatea concretă în care acesta își organizează raporturile de muncă.

(...)

Autoritatea contractantă a analizat documentele depuse de ofertantul declarat câștigător și a constatat că acesta și-a asumat executarea contractului cu respectarea tuturor obligațiilor legale incidente.

În mod similar și autoarea intervenției a susținut următoarele:

În esență, contestatoarea susține că autoritatea contractantă ar fi trebuit să verifice în detaliu modul de fundamentare a tarifului ofertat de..., respectiv includerea costurilor salariale, a sporurilor, a contribuțiilor fiscale, a costurilor de instruire, autorizare, echipare și a altor cheltuieli operaționale, pretinzând totodată că oferta intervenientei ar fi incompatibilă cu dispozițiile art. 164 alin. (21) din Codul muncii.

Aceste susțineri nu pot fi primite.

În primul rând, documentația de atribuire nu a instituit obligația generală și necondiționată a ofertanților de a prezenta o structură detaliată a costurilor care stau la baza prețului ofertat.

Potrivit Instrucțiunilor pentru ofertanți... 8, secțiunea „Modul de prezentare a propunerii financiare", oferta... trebuia să cuprindă Formularul de... și „documentele de fundamentare a prețului, dacă este cazul". Potrivit acelorași instrucțiuni, ofertantul va elabora... 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.

Textul cerinței se referă la elementele de preț ofertate către autoritate, autoritatea urmărind să știe, care este prețul total, care este prețul unitar, cum se formează valoarea ofertată prin raportare la cantitățile contractuale, nu să primească o analiză a costurilor interne ale societății cu privire la formarea tarifului unitar.

Contrar celor susținute de autoritatea contractantă și autoarea intervenției, Consiliul determină că la evaluarea propunerii financiare a ofertantei..., autorității contractante îi revenea obligativitatea sa verifice legalitatea fundame*ntării tarifului, prin prisma faptul*ui ca, operatorul economic trebuia sa justifice cheltuielile cu personalul implicat in derularea contractului, raportat la nr.... posturi si nr... agenți care urmeaza sa efectueaze serviciul zilnic.

De asemenea autoritatea contractantă trebuie sa verifice legalitatea in ceea ce privește respectarea programului normal de lucru/luna/agent, astfel cum prevăd dispozițiile Codului muncii, obligațiile fiscale si toate elementele de cost, corelarea propunerii financiare cu... tehnica pentru a se asigura ca oferta corespunde cerințelor minime prevăzute in caietul de sarcini.

Numai în urma obținerii și verificării detalierii tuturor elementelor de cost ofertate, autoritatea contractantă putea stabili conformitatea, sustenabilitatea realitatea și corectitudinea formării acestora.

Împrejurare relatată de achizitoare, respectiv faptul că Contrar afirmațiilor contestatoarei, legislația în materia achizițiilor publice nu obligă autoritatea contractantă să refacă

structura internă de cost a operatorului economic și nici să stabilească modalitatea concretă în care acesta își organizează raporturile de muncă

(...)

Contestatoarea pornește de la premisa eronată potrivit căreia structura de cost a ofertantului declarat câștigător ar trebui să fie identică cu propria sa structură de cost.

Or, fiecare operator economic își stabilește independent politica salarială, organizarea turelor, structura personalului, costurile administrative și marja comercială.

nu conduce la lipsa analizării realității tarifului ofertat, prin prisma includerii în prețul ofertat a tuturor costurilor asociate prestării serviciilor de pază, precum sporurile salariale, indemnizațiile de concediu, contribuțiile și obligațiile fiscale, costurile de instruire, autorizare, echipare și alte cheltuieli operaționale specifice serviciilor de pază.

Sunt juste susținerile achizitoarei vizavi de faptul că fiecare operator economic își stabilește independent politica salarială, organizarea turelor, structura personalului, costurile administrative și marja comercială, însă acest aspect nu exclude îndeplinirea atribuției achizitoarei prevăzută la art. 1... alin. (1) lit. h) din HG nr. 395/2016:

Art. 1.... - (1) În raport cu sarcinile și responsabilitățile, comisia de evaluare are, în ansamblu, următoarele atribuții:

(...)

h) verificarea propunerilor financiare prezentate de ofertanți, inclusiv verificarea conformității cu propunerile tehnice, verificarea aritmetică, verificarea încadrării în fondurile care pot fi disponibilizate pentru îndeplinirea contractului de achiziție publică respectiv, precum și, dacă este cazul, verificarea încadrării acestora în situația prevăzută la art. 210 din Lege.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și în ceea ce privește susținerile intervenientei privind pretinsa neobligativitate a depunerii documentelor de fundamentare a prețului, motivat de faptul că documentația de atribuire nu a impus în mod explicit fundamentarea tarifului ofertat, motivat de precizările din cadrul instrucțiunilor pentru ofertanți... 8, secțiunea „Modul de *prezentare a propunerii financiare":*

... va cuprinde prețul total ofertat, valoare fără TVA care se completează în sistemul electronic SEAP rubrica special dedicată „Oferta...", precum și următoarele documente:

1) Formularul de... (conform formularului pus la dispoziție de autoritatea/entitatea contractantă), incluzând toate informațiile solicitate;

2) Documentele de fundamentare a prețului, dacă este cazul.

Ofertantul va elabora... 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.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere, pe de o parte, faptul că potrivit fișei de date *IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare, s*-a preciat:

Operatorii economici vor avea în vedere că necriptarea valorii totale a propunerii financiare în SICAP și încărcarea documentelor de fundamentare a valorii propunerii financiare în altă secțiune decât cea exclusiv dedicată de SICAP pentru această operațiune, atrage după sine neînregistrarea lor ca ofertanți în secțiunea "Detalii... - Evaluare" și imposibilitatea realizării evaluării ofertelor acestora.

În lipsa depunerii fundamentării detaliate a tarifului orar (devizul/analiza de preț per agent/oră), fiind prezentat doar un tarif generai centralizat, comisia a fost în imposibilitatea verificării dacă tariful orar propus de ofertant respectă pragurile minime obligatorii stabilite de lege (salariul minim brut pe țară, sporul de noapte obligatoriu, sporurile de weekend/sărbători legale, cheltuielile cu echipamentul, cheltuieli

directe/indirecte cheltuielile cu suncontractarea etc. și contribuția asiguratorie pentru muncă - CAM si respectarea Legii 448/...).

În considerarea celor antemenționate Consiliul apreciază util a reda modalitatea în care a fost consemnată analiza membrilor comisiei de evaluare în cadrul Pro*cesului-verbal nr. intermediar nr.... privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, înregistrat sub nr....:*

1. Evaluarea propunerilor financiare

Toate propunerile financiare prezentate au fost publicate în SEAP cu semnatură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de către un furnizor de servicii de certificare acreditat.

Comisia de evaluare a evaluat propunerile financiare sub aspectul:

i. corelării cu propunerile tehnice prezentate;

ii. identificării și remedierii erorilor aritmetice și corectării acestora în condițiile admise de lege;

iii. încadrării în valoarea estimată a achiziției, inclusiv sub aspectul analizării posibilității disponibilizării de fonduri suplimentare pentru îndeplinirea contractului respectiv, cu respectarea prevederilor normelor de aplicare a legislației în domeniul achizițiilor publice/sectoriale.

Analiza propunerilor financiare prezentate de ofertanții calificați pentru această etapă, este aratată in tabelul de mai jos.

LOCUL I	... - RO...	OBS.
Valoare estimata, lei fara TVA	.....	
Componenta financiara- Pretul ofertei - lei fara TVA -...%	.....	70 pct
Procent din valoarea estimata	...%	
Componenta...- Prezentarea de contracte similare de servicii de paza cu o unitate spitalicească pe ultimii 3 ani - 30%	5 CONTRACTE	30 pct
...	1... puncte	

(...)

CONCLUZII:

- ... în sumă de... fără TVA prezentată de... - RO... se încadrează în valoarea estimată a procedurii de achiziție (...%), obținând un punctaj final de 1... puncte. Prin urmare, oferta este considerată ACCEPTABILĂ.

Așadar așa cum a fost mai sus reținut, din verificarea documentelor cuprinse în dosarului cauzei, Consiliul reține că în etapa de verificare a propunerii financiare, autoritatea contractantă a întocmit procesul-verbal mai sus amintit în cuprinsul căruia a consemnat valoarea ofertată, fără nicio referire la modul concret de calcul al costurilor salariale al ofertei reclamate.

În soluționarea aspectelor sesizate, ținând seama de... și de dispozițiile art. 1... alin. (1) lit. h) din H.G. nr. 395/2016, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a verificat... prezentată sub aspectul costurilor salariale, prin urmare, autoritatea contractantă ar fi trebuit să verifice modalitatea în care... corespunde cerințelor caietului de sarcini și să verifice dacă fundamentarea prețului respectă toate prevederile legale în vigoare, cum ar fi spre exemplificare, dacă prețurile ofertate sunt calculate corect și conțin toate sporurile, taxele și impozitele aferente.

Așadar față de lipsa depunerii fundamentării detaliate a tarifului orar (devizul/analiza de preț per agent/oră), fiind prezentat doar tariful ofertat și față de lipsa consemnării analizei efectuate vizavi de verificarea detalierii tuturor elementelor de cost ofertate, în urma căreia autoritatea contractantă putea stabili conformitatea, sustenabilitatea realitatea și corectitudinea formării acestora, este sub semnul întrebării modalitatea în care membrii comisiei de evaluare și-au îndeplinit atribuțiile prevăzute la dispozițiile art. 1... alin. (1) lit. h) coroborat cu art. 133 din H.G. nr. 395/2016, rezultând că analiza membrilor comisiei de evaluare a fost pur formală.

Prin urmare, comisia de evaluare trebuia să se pronunțe asupra realității și sustenabilității tarifelor, nu doar prin raportare la acoperirea salariului minim legal (cu impozitele, contribuțiile și sporurile aferente), ci și a tuturor cheltuielilor pe care le presupune contractul.

Oferta depusă reprezintă angajamentul asumat de către ofertant în scopul realizării obiectului contractului, astfel prețul ofertat nu este prezumat a fi valabil și admis, realitatea acestuia trebuind să fie verificată de comisia de evaluare, în baza art. 1... alin. (1) lit. h) din H.G. nr. 395/2016 și confirmate de ofertant prin documentele înaintate autorității contractante.

Orice decizie a autorității privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică sub toate aspectele acesteia, și pe probe concludente, iar nu pe elemente insuficiente/ neclare sau incerte care nu permit realizarea unei evaluări obiective a ofertei.

Încheierea unui proces verbal de evaluare care în fapt nu conține decât o trecere în revistă a valorii ofertate, fără nicio referire la modul concret de calcul al costurilor salariale al ofertei reclamate și nicidecum o analiză a conținutului acestor documente, contrar dispozițiilor art. 1... și 133 din H.G. nr. 395/2016, nu echivalează cu analiza pe care autoritatea contractantă trebuia sa o efectueze.

În baza art. 1... alin. (1) lit. n) din normele metodologice aprobate prin... nr...., comisiei de evaluare îi revine atribuția de a elabora procese-verbale aferente fiecărei ședințe, iar în temeiul art. 131 alin. (4) din aceleași norme, fiecare decizie a comisiei de evaluare este fundamentată prin identificarea elementelor concrete ale solicitării de participare/ ofertelor în raport cu cerințele definite prin documentele achiziției și prevederile legale.

Cu alte cuvinte, în absența analizei membrilor comisiei de evaluare, cele raționate de autoritate în punctul său de vedere nu pot fi reținute de Consiliu.

Așa cum au susținut și autoritatea contractantă și autoarea intervenției este firesc faptul ca ofertanții să își stabilească independent politica salarială, organizarea turelor, structura personalului, costurile administrative și marja comercială și faptul că autoritatea contractantă nu este obligată să refacă structura internă de cost a operatorului economic și nici să stabilească modalitatea concretă în care acesta își organizează raporturile de muncă.

Așa cum s-a reținut anterior achizitoarea și intervenienta au argumentat că, criticile contestatoarei au în vedere o structură de cost pe care documentația de atribuire nu a solicitat-o și care nu a făcut obiectul evaluării realizate de autoritatea contractantă.

Însă revine autorității contractante obligația să verifice realitatea prețurilor ofertate de operatorii economici, autoritatea contractantă trebuind să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate, și nu pe asigurările date de un ofertant.

Așadar abordarea achizitoarei Autoritatea contractantă a analizat documentele depuse de ofertantul declarat câștigător și a constatat că acesta și-a asumat executarea contractului cu respectarea tuturor obligațiilor legale incidente (...) In ceea ce privește salariul de bază minim brut garantat în plată, autoritatea contractantă subliniază că ofertantul declarat câștigător și-a asumat respectarea tuturor obligațiilor legale incidente pe durata executării contractului și în mod similar a intervenientei potrivit căreia Chiar și dacă s-ar considera necesară o analiză a modului de formare a tarifului, intervenienta arată că acesta acoperă costurile salariale, fiscale și operaționale aferente executării contractului nu poate fi validată de Consiliu ca fiind judicioasă, în lipsa p**robării** respectivelor susțineri.

În speța dezbătută, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a respectat prevederile legale citate anterior, neținând seama de obligația stabilită în sarcina sa, respectiv aceea de a efectua verificări amănunțite/detaliate privind oferta declarată câștigătoare.

În lipsa unei evaluări riguroase și a rolului activ al autorității contractante în clarificarea aspectelor în referință, se constată că evaluarea realizată de autoritate a înregistrat abateri de la cadrul legal, motiv pentru care Consiliul determină că în speță se impune clarificarea aspectelor criticate. Autoritatea contractantă nu a manifestat un rol activ nesolicitând informații privind fundamentarea prețului.

Jurisprudența Consiliului este constantă, în sensul că orice decizie a autorității contractante privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele.

Susținerile achizitoarei, potrivit cărora Autoritatea contractantă a analizat documentele depuse de ofertantul declarat câștigător și a constatat că acesta și-a asumat executarea contractului cu respectarea tuturor obligațiilor legale incidente nu sunt judicioase în cauză având în vedere așa cum a fost mai sus reținut, lipsa oricărui demers vizavi de verificarea sustenabilității și justificării prețului ofertat reclamat.

Achizitoarea nu și-a îndeplinit obligația de a verificat propunerile financiare potrivit normelor legale, context în care Consiliul determină că evaluarea ofertei a înregistrat abateri de la cadrul legal și se impune o reevaluare a acesteia. Doar după îndeplinirea acestei obligații legale, Consiliul se va putea pronunța asupra legalității și temeiniciei viitoarei decizii a autorității, vizavi de admisibilitatea/inadmisibilitatea ofertei, în mod fundamentat. Decizia... nr. 1314 din 22 martie..... de..., Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, este în sensul că ofertele nu trebuie examinate formal.

Potrivit jurisprudenței constante a instanței de la Luxemburg, obligația de motivare depinde de natura actului în cauză și de contextul în care acesta a fost adoptat. Motivarea trebuie să evidențieze în mod clar și neechivoc raționamentul instituției, astfel încât, pe de o parte, să permită persoanelor interesate să cunoască justificările măsurii adoptate pentru a putea să își apere drepturile și să verifice dacă decizia este sau nu temeinică și, pe de altă parte, să permită instanței să exercite controlul de legalitate (... din 14 februarie..., Delacre și alții/Comisia, C-...0/88, Rec., p. I-395, punctele 15 și

16, și... din 9 aprilie..., Forum des migrants/Comisia, T-217/01, Rec., p. II-1563, punctul 68).

Obligația de motivare constituie o normă fundamentală de..., care trebuie distinsă de problema temeiniciei motivării, aceasta din urmă fiind o componentă a legalității pe fond a actului în litigiu (... din 22 martie..., Franța/Comisia, C-17/99, Rec., p. I-2481, punctul..., și... din 12 noiembrie 2...8, Evropaïki Dynamiki/Comisia, T-406/06, punctul 47).

De asemenea, s-a mai reținut că motivarea unui act cauzator de prejudicii trebuie să permită instanței să exercite controlul legalității și să ofere persoanei interesate informațiile necesare pentru a aprecia dacă actul este întemeiat. Prin urmare, o lipsă sau o insuficiență a motivării, care împiedică acest control judecătoresc, constituie motive de ordine publică ce pot, și chiar trebuie, să fie invocate din oficiu de instanță (... din 20 februarie..., Comisia/Daffix, C-166/95 P, Rec., p. I-983, punctele 23 și 24, și... din 10 septembrie 2...8, Evropaïki Dynamiki/Curtea de Justiție, T-.../06, punctele... și 28 și jurisprudența acolo citată).

În lipsa acestor justificări, actul decizional este lipsit de transparență, astfel că, fără să poată ști care sunt în concret raționamentele comisiei de evaluare în luarea deciziei atacate, pentru a verifica în cunoștință de cauză legalitatea ei, Consiliul nu poate valida concluzia la care s-a ajuns în cuprinsul raportului procedurii.

Consiliul nu poate face în locul comisiei de evaluare analiza pe care aceasta din urmă este obligată să o înfăptuiască, nu se poate substitui atribuțiilor comisiei, precizate la art. 1... și următoarele din HG nr. 395/2016, rolul său de organism administrativ-jurisdicțional fiind acela de examinare din punct de vedere al legalității și temeiniciei actul atacat, așa cum impune art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, și nu de analizare a ofertelor, în condițiile în care nu există o analiză și o evaluare corespunzătoare a comisiei care să poată fi certificată de către organismul administrativ-jurisdicțional.

În aceste condiții, Consiliul stabilește că evaluarea realizată de autoritatea contractantă a înregistrat abateri de la cadrul legal, astfel se impune reevaluarea ofertei depuse de... de la etapa evaluării propunerii financiare. Astfel, Consiliul stabilește că autoritatea contractantă în mod eronat a declarat câștigătoare oferta depusă..., înainte să analizeze realitatea prețului ofertat, prin urmare, în contextul înfățișat, pledoaria autorității contractante nu poate constitui un argument valid pentru admiterea ofertei ca fiind admisibilă în urma finalizării etapei de verificare a propunerii financiare și ulterior declararea acesteia drept câștigătoare.

În atare situație, Consiliul reține că nu se poate substitui în atribuții comisiei de evaluare, motiv pentru care se impune ca autoritatea contractantă să efectueze verificări detaliate asupra modului de fundamentare a tarifului ofertat de... sub toate aspectele contestate, mai sus reținute.

În ceea ce privește critica aduse vizavi de pretinsa a*cordare ilegală a punctajului maxim (30 pct) pentru Factorul de Evaluare prin folosirea contractelor Terțului Susținător, C*onsiliul constată netemeinicia acesteia.

În stabilirea acestei finalități se au în vedere precizările I*nstrucțiunii nr.... din... aprilie... emisă în aplicarea prevederilor art. 1... și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respectiv a prevederilor art.... și art....2 lit. a) și b) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, invocat*ă chiar de contestatoare, potrivit cărora:

ART. 14

(1) În situația în care un operator economic nu poate îndeplini cerința referitoare la experiența similară, acesta are posibilitatea de a se asocia cu un alt operator economic în vederea depunerii unei oferte comune **sau poate invoca susținerea unor terți, caz în care experiența similară se demonstrează prin luarea în considerare a resurselor tuturor membrilor grupului.**

Prezintă relevanță și precizările din cadrul Î*ndrumare privind instituția "terțului susținător" așa cum este aceasta reglementată în art. 182 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice și în art....6 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, fi*ind precizată situația în care un ofertant poate invoca susținerea unui/unor terț/terți, respectiv:

Un ofertant/candidat poate invoca susținerea unui/unor terț/terți în ceea ce privește îndeplinirea criteriilor referitoare la:

(...)

B. Capacitatea...˘ și profesională˘, doar în legătură cu cele reglementate de art. 179 lit. a), b), c), d), e), g), i) și j) din Legea nr. 98/2016, respectiv art....2 lit. a), b), c), d), e), g), i) și j) din Legea nr. 99/2016, respectiv:

(...)

Livrările de produse efectuate sau serviciile prestate în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 3;

(...).

Date fiind cele precizate, Consiliul va reține ca fiind neîntemeiate criticile formulate de..., vizavi de modalitatea de acordare a punctajului ofertantei... la factorul de evaluare tehnic „Contracte similare de servicii de pază *cu o unitate spitalicească", urmând să le respingă.*

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, Consiliul va reține ca fiind întemeiate criticile formulate de..., vizavi de... depusă de... urmând să le admită.

Astfel, Consiliul apreciază asupra încălcării de către autoritatea contractantă a principiului transparenței, procesul evaluării ofertelor trebuind să beneficieze de caracterul transparenței pentru a fi ușor de verificat.

Pe cale de consecință, se impune reluarea procesului de evaluare a ofertei depusă..., în urma căruia comisia de evaluare să stabilească, motivat, în acord cu dispozițiile legale, caracterul in/admisibil al acesteia

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, se constată că evaluarea realizată de achizitoare a înregistrat abateri de la cadrul legal, impunându-se reevaluarea ofertei..., cu luarea în considerare a considerentelor reținute.

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 documentația de atribuire.

Art. 1 alin. (4) din normele aprobate prin... nr.... statuează că autoritatea contractantă este responsabilă pentru modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, deci și a regulilor de elaborare a proceselor-verbale.

Luând în considerare ansamblul considerentelor mai sus expuse în baza 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite, în parte, contestația formulată de către..., în contradictoriu cu ...."DR...." și anulează Procesul-verbal nr. intermediar *nr.... privind evaluarea propunerilo*r *financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, înregistrat sub nr.... și Raportul procedurii nr.... și obligă ...."DR*...." în termen de 10 zile de la data primirii prezentei decizii, la reevaluarea ofertei depusă de... și la emiterea unui nou raport al procedurii de atribuire, cu respectarea documentației de atribuire și a legislației privind achizițiile publice.

În baza 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge ca nefondată critica privind modalitatea de acordare a punctajului ofertantei... la factorul de evaluare tehnic din contestația formulată de...,

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de..., pe cale de consecință, Consiliul apreciază ca fiind neîntemeiată cererea de intervenție formulată de..., motiv pentru care o va respinge.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de..., în contradictoriu cu ...."DR...." , vizavi de... depusă de....

...-verba*l nr. intermediar nr.... privind evalu**area propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice, înregistrat sub nr.... și Raportul procedurii nr.... și obligă ....*"DR...." în termen de 15 zile de la data primirii prezentei decizii, la reevaluarea propunerii financiare depusă de... și la emiterea unui nou raport al procedurii de atribuire, cu respectarea documentației de atribuire și a legislației privind achizițiile publice.

Anulează adresele de comunicare către ofertanți a rezultatului procedurii, subsecvente și dependente de raportul procedurii și obligă ...."DR...."să le comunice noul rezultat al procedurii de atribuire, conform Legii nr. 98/... și normelor de aplicare.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, critica privind modalitatea de acordare a punctajului ofertantei... la factorul de evaluare tehnic din contestația formulată de..., în contradictoriu cu ...."DR....".

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

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 23 pagini.