

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

—
....
Data:...

Prin contestația...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu...., formulată de către..., cu sediul social în....., sector..., înmatriculată la... cu...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată de..., împotriva comunicării...., emisă de către..., cu sediul în....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare...., s-a solicitat:

1. Anularea comunicării privind respingerea ofertei contestatoarei cu...., precum și a tuturor actelor subsecvente emise de către autoritatea contractantă;

2. Admiterea ca temeinică și legală a contestației formulată de către... a cărei oferta financiară a fost elaborată în conformitate cu cerințele impuse de autoritatea contractantă prin documentație de atribuire și legislația în vigoare precum și cu cele reținute de către... prin... cu...., referitor la valoarea tarif ului estimat;

3. Obligarea autorității contractante la luarea măsurilor de remediere în sensul respectării prevederilor legislației în materie de achiziții și documentației de atribuire;

4. Continuarea procedurii în cauză și desemnarea ofertei câștigătoare cu respectarea cerințelor impuse prin documentația de atribuire și legislația în materie de achiziții.

Prin contestația...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu...., formulată de către..., cu sediul social în....., spațiul comercial 1, LOT 1, bloc....., înmatriculată la... cu...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată de... - administrator, împotriva comunicării...., emisă de către..., cu sediul în....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare...., s-a solicitat:

1. Repunerea în procedura a ofertei depuse de către ofertantul... care, în mod eronat, a fost declarata neconformă de către autoritatea contractantă;

2. Admiterea ca temeinică și legală a contestației formulate de către..., a cărei oferta a fost elaborată cu respectarea tuturor cerințelor impuse de către autoritatea contractantă;

3. Obligarea autorității contractante la adoptarea de măsuri necesare restabilirii legalității în procedura, cu indicarea clară și precisă a operațiunilor care urmează a fi realizate de către aceasta, respectiv să reia procedura din etapa de evaluare a ofertelor depuse, prin reevaluarea ofertei..., conform prevederilor legale în ceea ce privește justificarea tarifului ofertat.

Prin contestația..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu..., formulată de către..., cu sediul social în....., camera... parter, județul și adresa de corespondență în , str....., sector..., înmatriculată la... cu..., având cod unic de înregistrare..., reprezentată de... - administrator, împotriva raportului procedurii și a adresei de comunicare..., emise de către..., cu sediul în....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii simplificate, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...”, inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare..., s-a solicitat:

1. Anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii, anularea deciziei autorității contractante de desemnare a ofertei câștigătoare, a proceselor verbale intermediare, a raportului procedurii și a tuturor actelor subsecvente;

2. Reevaluarea ofertei financiare... conform cerințelor din documentația de atribuire și în conformitate cu prevederile legale și stabilirea ca admisibilă și conformă a ofertei sale;

3. Respectarea tratamentului egal, conform art. 2 din Legea 98/2016;

4. Acces la dosarul achiziției în vederea depunerii de concluzii scrise.

La....., cu sediul în..., sector....., lot..., etaj..., ap....., număr de înregistrare în....., reprezentată de... - administrator a înaintat cererea de intervenție..., înregistrată la Consiliu cu..., prin care solicită respingerea contestațiilor formulate de către..... și... ca fiind nefondate/ neîntemeiate.

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

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

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,

asupra cauzei de față, constată următoarele:

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

... arată că în urma revizuirii valorii estimate de către autoritatea contractantă, s-a formulat de asemenea contestație împotriva raportului procedurii, prin care... s-a pronunțat prin... cu.....

În urma reevaluării ofertelor autoritatea contractantă a transmis contestatoarei comunicarea cu.... prin care o informează ca oferta sa a fost declarată neconformă în temeiul art. 137alin. (3) din HG395/2016 „nu satisface cerințele caietului de sarcini” și respinsă ca atare în temeiul aceluiași articol alin. (10) din același act normativ.

Mai mult decât atât, autoritatea contractantă nu motivează în concret și punctual prin ce anume nu ar fi respectat cerințele caietului de sarcini în conformitate cu dispozițiile art. 134 alin. (4) din HG 395/2016.

... apreciază... de respingere a ofertei sale nelegală.

Prin cerințele caietului de sarcini (...2) autoritatea contractantă a solicitat ca operatorii economici ofertanți să ia în considerare dotarea agenților cu mijloace tehnice de lupta și echipamente (baston de cauciuc/tonfă, spray iritant lacrimogen, lanternă, echipament de lucru).

... susține că în fundamentarea tarifului la cheltuielile estimate, a avut în vedere pe de o parte existentă stocurilor privind atât echipamentul de lucru, rechizite, registre etc. (consumabile) achiziționat dar și faptul ca unele mijloace din dotare cum ar fi tonfa, spray, lanternă în afara stocurilor, sunt dotări tehnice care nu se casează instant de la un contract la altul ci ele odată cu încetarea unui contract pot fi păstrate și refolosite pentru un contract viitor, fapt care evident nu generează costuri suplimentare.

Un alt aspect omis de către autoritatea contractantă, este faptul că... beneficiază de anumite facilități fiscale, respectiv nu plătește „Fondul pentru handicap” întrucât are personal angajat în conformitate cu prevederile legale, în procent de 4% din numărul total de angajați.

Aceasta generează în cadrul fundamentării de tarif, o diminuare orară de.../ora și fapt care evident generează și o diminuare în lanț a tuturor celorlalte valori orare la care se raportează fundamentarea (CAM, cheltuieli, profit etc.).

Referitor la aceste aspecte comisia de evaluare nu a solicitat clarificări în conformitate cu dispozițiile art. 136 din HG 395/2016.

Mai mult decât atât, simpla invocare a Deciziei....., nu putea îndreptații de drept autoritatea contractantă la respingerea ofertei sale, în lumina dispozițiilor legale învederate anterior.

Respingerea ofertei nu este motivată legal, nu s-au solicitat clarificări în acest sens, întrucât dispunerea de către... la o reevaluarea a ofertelor nu echivalează de drept cu respingerea acestora.

În procesul de reevaluare autoritatea contractantă nu a respectat întocmai dispozițiile legale în materie de achiziții și a respins de drept oferta... fără a da posibilitatea de a putea justifica legal tariful ofertat.

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

... apreciază că în mod eronat autoritatea contractantă a declarat oferta sa ca neconformă, întrucât după emiterea Deciziei....., ..., aceasta nu a înaintat către contestatoare nicio solicitare de clarificări, în vederea justificării suplimentare a calcului prețului ofertat.

Valoarea ofertată de către... reprezintă...% din valoarea estimată.

... solicită Consiliului să procedeze la obligarea autorității contractante în adoptarea de măsuri necesare restabilirii legalității în procedură, cu indicarea clară și precisă a operațiunilor care urmează a fi realizate de către aceasta, respectiv să reia procedura din etapa de evaluare a ofertelor depuse, prin reevaluarea ofertei..., conform prevederilor legale în ceea ce privește justificarea tarifului ofertat, precum și continuarea procedurii și emiterea unui nou rezultat în conformitate cu prevederile legale în vigoare.

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

În data de... autoritatea contractantă a transmis către... o comunicare prin care oferta sa a fost declarată inacceptabilă în conformitate cu prevederile art. 137 alin. (3) din HG nr. 395/2016 și ale art. 215 alin. (5) din Lege, fără a prezenta motivele neconformității ofertei.

În urma comunicării... a solicitat raportul final al procedurii, dar autoritatea contractantă i-a comunicat ca raportul procedurii va fi încărcat în SEAP, la finalizarea procedurii de achiziție, însoțit de comunicările finale privind rezultatul procedurii.

... apreciază că... comisiei de evaluare este nelegală, discriminatorie, luată în baza unei analize superficiale a ofertelor.

Din analiza fișei de date a achiziției... constată că se menționează legislația aplicabilă prezentei proceduri.

... apreciază că descalificarea ofertei sale este nelegală, netemeinică și abuzivă, deoarece oferta sa respectă toate prevederile documentației de atribuire și a răspuns solicitărilor de clarificări complet, corect și în termenul legal.

În primul rând prin comunicarea transmisă, autoritatea contractantă nu menționează motivele declarării ofertei... ca neconformă.

Astfel, chiar dacă prin....., Consiliul a statuat în mod corect ca modul de calcul prezentat de contestatoarea... este legală, aceasta prezentând o calculație luând în calcul prevederile art. 126 litera b) din....

... susține că a utilizat exact aceeași calculație pentru elementele salariale, doar cu diferența că a utilizat pentru sportul de noapte art. 126 litera a din.... Deci prin contestația prezentă nu contrazice....

Prin utilizarea acestui Articol din... are o economie de.../ora.../ora/post.

Oferta contestatoarei a implementat un alt articol din..., articol ce ne oferă această reducere a tarifului ofertat.

... se referă la calculația ce are în vedere aplicare art. 126 litera a)... perfect legală. Toate celelalte elemente ale propunerii financiare a ... sunt identice cu cele din calculație

Așa cum se observă și din comunicarea transmisă de autoritatea contractantă nu există niciun element al tarifului ofertat care să nu respecte prevederile legale.

... apreciază că oferta sa este legală în toate componente și elementele propunerii financiare, la fel ca și în calculul ofertei..., doar că oferta sa aplică o alta prevedere din.... Ori atâta timp cât nu există niciun element de nelegalitate al propunerii financiare a... este ilegal să declare neconformă ofertă, doar pentru ca nu are aceeași organizare a muncii ca și celălalt ofertant.

... susține că toate prevederile legale menționate în Deciziile..... și.... /... au fost respectate de acesta în fundamentarea propunerii financiare.

Prin cererea sa de intervenție... solicită respingerea contestațiilor ca nefondate.

Cu privire la contestația... care face obiectul dosarului ..., intervenienta arată că acest ofertant susține în mod eronat că oferta sa nu ar fi fost reevaluată și că autoritatea contractantă nu ar fi solicitat clarificări.

Cu privire la pretinsa lipsă a reevaluării... a dispus în mod expres reevaluarea ofertei... sub aspect financiar, fără a stabili conformitatea acesteia și fără a obliga autoritatea contractantă la solicitarea de clarificări.

Reevaluarea reprezintă o operațiune internă a comisiei de evaluare, realizată pe baza documentelor existente la data depunerii ofertei și a cerințelor documentației de atribuire. Lipsa unei corespondențe cu ofertantul nu echivalează cu lipsa reevaluării.

În opinia... clarificările nu sunt obligatorii, solicitarea de clarificări constituie un drept al autorității contractante, nu o obligație. În situația în care, în urma analizei documentelor existente, rezultă neconformitatea ofertei din punct de vedere financiar/autoritatea contractantă poate dispune respingerea ofertei fără a solicita clarificări suplimentare.

Clarificările nu pot avea ca efect completarea, modificarea sau reformularea ofertei financiare, întrucât un astfel de demers ar încălca principiul tratamentului egal.

Reevaluarea dispusă de... nu reprezintă o reluare a procedurii și nu oferă ofertantului o a doua șansă de a-și corecta sau îmbunătăți oferta financiară. Aceasta se limitează strict la verificarea sustenabilității prețului ofertat, raportat la obligațiile legale privind costurile salariale și celelalte cheltuieli obligatorii.

Susținerea contestației potrivit căreia oferta sa nu ar fi fost reevaluată este nefondată și contrazisă de actele procedurii. De asemenea, lipsa solicitării de clarificări nu reprezintă o încălcare a legislației.

În consecință... solicită respingerea contestației formulate de... ca nefondată și menținerea rezultatului procedurii de atribuire.

Cu privire la contestația depusă de... care face obiectul dosarului ..., respectiv cu privire la contestația depusă de... care face obiectul dosarului....., prin care se contestă comunicările de respingere a ofertelor acestora, emise ca urmare a Deciziei..... arată că prin..... /..., Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor a stabilit în mod expres că ofertele depuse de... și... sunt neconforme din cauza prețului ofertat, reținând nesustenabilitatea tarifelor raportat la obligațiile legale privind costurile salariale, sporurile obligatorii și cheltuielile directe și indirecte.

... nu a fost atacată cu plângere în termenul legal, devenind astfel definitivă și obligatorie pentru toate părțile implicate.

Autoritatea contractantă a procedat la emiterea comunicărilor de respingere a ofertelor... și... exclusiv în executarea și cu respectarea dispozițiilor Deciziei.....

Comunicările contestate nu reprezintă acte administrative autonome, ci acte subsecvente, de punere în aplicare a unei decizii definitive și obligatorii a....

Contestațiile formulate de... și... sunt inadmisibile, întrucât acestea urmăresc, în mod indirect, repunerea în discuție a unor aspecte deja tranșate definitiv prin.....

Este încălcat principiul autorității de lucru judecat, precum și principiul securității raporturilor juridice, întrucât părțile nu pot eluda termenul legal de contestare a deciziei... prin atacarea actelor de executare ale acesteia.

Având în vedere cele expuse... solicită respingerea contestațiilor formulate de... și... ca inadmisibile și nefondate, constatând că autoritatea contractantă a acționat în strictă conformitate cu... definitivă și cu dispozițiile legale aplicabile.

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

Autoritatea contractantă arată că urmare a publicării raportului procedurii...., respectiv după transmiterea comunicărilor către ofertanți, la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor au fost înregistrate două contestații (... , respectiv...), contestații soluționate prin.....

În conformitate cu prevederile Deciziei... mai sus invocate, s-a procedat la anularea raportului procedurii, a comunicărilor către ofertanți și a proceselor-verbale de evaluare a propunerilor financiare aferente.

Totodată, s-a operat în platforma SEAP revenirea din suspendare a procedurii de achiziție publică, întoarcerea la etapa de evaluare a propunerilor financiare, precum și transmiterea către ofertanți a solicitărilor de prelungire a valabilității ofertelor și a instrumentelor de garanție de participare, cu termen de răspuns....

Cele de mai sus se regăsesc consemnate în procesul-verbal.....

Ofertanții au răspuns în termen, astfel și-au prelungit valabilitatea ofertelor financiare, inclusiv a garanțiilor de participare până la data de..., cu excepția ofertantului....

În continuare comisia de evaluare oferte reevaluează ofertele financiare clasate anterior pe locurile I-IV, în acord cu prevederile deciziilor.../ /... și

În conformitate cu....., autoritatea contractantă a revizuit valoarea estimată a procedurii de achiziției, de la.../oră fără TVA, la.../oră fără TVA, (valoare în baza căreia ofertanții trebuiau să își fundamenteze prețul ofertei). Noua valoare a fost introdusă în documentația de atribuire, fiind actualizată valoarea totală estimată a procedurii la... fără TVA, pentru un.... de... de ore de pază.

În urma reevaluării ofertelor, comisia de evaluare consideră neconforme (în baza art. 137, alin. (3) din HG 395/2016, coroborat cu art. 215 alin. (5) din Legea 98/2016) și respinge (în baza art. 137, alin. (1) din HG 395/2016) ofertele depuse de:

- 1.... cu subcontractant...;
- 2....;
- 3.... cu subcontractant...;
- 4.... cu....

Comisia de evaluare consideră conformă și admisibilă oferta depusă de... cu....

Totodată, comisia de evaluare consideră inacceptabilă oferta depusă de ofertantul..., (în baza art. 137, alin. (2) din HG 395/2016,

coroborat cu Art. 215 alin. (4) din Legea 98/2016) și o respinge (în baza Art. 137, alin. (1) din HG 395/2016).

Comisia de evaluare a comunicat ofertanților rezultatul reevaluării ofertelor financiare, iar ofertantului clasat pe locul I, după aplicarea criteriului de atribuire „prețul cel mai scăzut”... cu subcontractant...., transmiterea tuturor documentelor actualizate în probarea celor declarate în DUAE (cu termen de răspuns data de...).

Cele prezentate mai sus se regăsesc în procesul-verbal.....

Comunicările privind rezultatul etapei de evaluare au fost transmise ofertanților în data de..., cu termen de contestație conform art. 8, alin. (1), litera b) din Legea 101/2016 (...).

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului.....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare...., eliberată de..., la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului.....

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că... a transmis recipisa de consemnare...., eliberată de... , la data de..., din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de..., pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului.....

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

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

În cadrul acestei proceduri au fost depuse 6 oferte, iar în urma evaluării lor, oferta... a fost declarată câștigătoare, iar în urma comunicării rezultatului procedurii, au fost depuse 3 contestații, soluționate prin..... În motivarea deciziei, consiliul a reținut următoarele:

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

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

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și având în vedere faptul că la data de..., autoritatea contractantă a publicat în SEAP, sub identificatorul „[SCN1... /...] Contestatie procedura paza 2025.pdf.p7s” contestația formulată de..., Consiliul constată că cererile de intervenție sunt formulate în cadrul termenului legal, acestea fiind trimise prin e-mail la data de....

Având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ. dar și faptul că, în cadrul procedurii de atribuire în cauză... are calitatea de ofertant câștigător iar... are calitate de ofertant admisibil clasat pe locul al IV-lea iar cererea acestora privește menținerea deciziilor autorității contractante cu privire la ofertele lor, Consiliul admite în principiu cererile de intervenție formulate de... și..., astfel cum au fost calificate.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare

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

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

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

Structura costurilor unui contract este explicitată la pct.... din Precizarea privind unele măsuri referitoare la organizarea și conducerea contabilității de gestiune din..., aprobată prin Ordinul....826/..., emis de...:

„.... Gruparea cheltuielilor în vederea calculării costurilor

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

- a) cheltuieli directe;**
- b) cheltuieli indirecte;**
- c) cheltuieli de desfacere;**
- d) cheltuieli generale de administrație.**

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

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

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

Cheltuielile indirecte cuprind:

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

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

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

- cheltuieli directe, compuse din:
 - o costuri salariale, cel cuprind, cel puțin: salarii, contribuții impuse de legislația aplicabilă, asigurări și protecția socială sporuri, indemnizație de concediu etc.;

- cheltuieli cu mijloace tehnice de luptă și echipamente: spray iritant lacrimogen, lanternă, echipament de lucru, stații de emisie-recepție, telefoane mobile etc.;
- cheltuieli cu transportul agenților (dacă este cazul);
- alte cheltuieli directe;

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

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

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

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

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

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

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

➤ Codul muncii:

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

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

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

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

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

- art. 123: „În cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în termenul prevăzut de art. 122 alin. (1) în luna următoare, munca suplimentară va fi plătită salariatului prin adăugarea unui spor la salariu corespunzător duratei acesteia. (2) Sporul pentru munca suplimentară, acordat în condițiile prevăzute la alin. (1), se stabilește prin negociere, în cadrul contractului colectiv de muncă sau,

după caz, al contractului individual de muncă, și nu poate fi mai mic de 75% din salariul de bază.”;

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

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

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

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

- 1 și 2 ianuarie;

- 24 ianuarie - Ziua... Principatelor...;

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

- prima și a doua zi de Paști;

- 1 mai;

- 1 iunie;

- prima și a doua zi de Rusalii;

-...;

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

- 1 decembrie;

- prima și a doua zi de Crăciun;

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

- art. 142 alin. (2): „În cazul în care, din motive justificate, nu se acordă zile libere, salariații beneficiază, pentru munca prestată în zilele de sărbătoare legală, de un spor la salariul de bază ce nu poate fi mai mic de 1...% din salariul de bază corespunzător muncii prestate în programul normal de lucru”;

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

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

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



Codul fiscal

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

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

europene în materie de muncă și de salarizare este o condiție a corectitudinii procedurii.

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

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

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

vede, în acest sens... din data de 20 septembrie....., C-546/16, ECLI: EU: C:....:.,

pct. 31).

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

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

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

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

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

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

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

Astfel, conform prevederilor Codului de procedură civilă art. 430 alin. (1) și (2) „hotărârea judecătorească ce soluționează, în tot sau în parte, fondul procesului sau statuează asupra unei excepții procesuale ori asupra oricărui alt incident are, de la pronunțare, **autoritate de lucru judecat cu privire la chestiunea tranșată**. Autoritatea de lucru judecat privește dispozitivul, precum și considerentele pe care acesta se sprijină, inclusiv cele prin care s-a rezolvat o chestiune litigioasă”.

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

Efectele puterii de lucru judecat prezintă un dublu aspect: un aspect negativ pentru partea ce a pierdut litigiul, în sensul că nu mai poate repune în discuție dreptul său într-un alt litigiu și un aspect pozitiv, pentru partea care a câștigat procesul, în sensul că se poate prevala de dreptul recunoscut într-o nouă judecată.

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

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

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

Autoritate contractantă în cadrul procesului verbal privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice.... a constatat că ofertele depuse de..... și... depășesc 80% din valoarea estimată, astfel, nu au prețuri aparent neobișnuit de scăzute, neîncadrându-se în prevederile art. 210 din Legea nr. 98/2016. Cu toate acestea, comisia de evaluare a

decis solicitarea de clarificări ofertantului... deoarece a inclus în fundamentarea tarifului orar, costuri diminuate ca urmare a acordării de subvenții de la AJOFM.

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

- comisia de evaluare a ignorat în totalitate considerentele deciziei cu privire la prețul ofertat în raport cu necesitatea sa detaliată în cadrul documentelor achiziției respectiv: „fără a aduce atingere dispozițiilor legale sau administrative privind remunerarea anumitor servicii, separat de costurile cu forța de muncă, cu dotările și echipamentele utilizate, cu transportul (dacă este cazul), cu eventualele asigurări, și altele, prestatorul își poate rezerva o mică parte de profit, astfel încât să își mențină existența în economia de piață concurențială. **În situația de față, în stabilirea valorii estimate a serviciilor de pază, valoarea de.../oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale, Consiliul apreciind a fi real calcul prezentat de contestator.**”
- din ofertele financiare depuse de către acești ofertanți Consiliul reține că, valoarea costurilor salariale ofertate sunt sub valoarea de..., valoare care, potrivit deciziei... definitivă, nu acoperă nici măcar toate costurile salariale.

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

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

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

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

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

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

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

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

2. Documentele de fundamentare a prețului

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

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

Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții financiare și comerciale legate de formarea prețului 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.

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

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

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

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

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

Structura costurilor unui contract este explicitată la pct.... din Precizarea privind unele măsuri referitoare la organizarea și conducerea contabilității de gestiune din..., aprobată prin Ordinul....826/..., emis de...:

„.... Gruparea cheltuielilor în vederea calculării costurilor

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

a) cheltuieli directe;

b) cheltuieli indirecte;

c) cheltuieli de desfacere;

d) cheltuieli generale de administrație.

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

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

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

Cheltuielile indirecte cuprind:

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

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

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

- cheltuieli directe, compuse din:

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

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

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

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

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

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

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

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

În cadrul anunțului de participare simplificat, autoritatea contractantă a stabilit la cap. III....) Capacitatea de exercitare a activității profesionale,

inclusiv cerintele privind înscrierea în registrele profesionale sau comerciale următoarea cerință de calificare:

„b. Odata cu DUAЕ ofertanții/asociații/subcontractanții sau după caz, terții susținători, **vor prezenta autorizația IGPR (Licență de funcționare a societăților specializate în domeniul pazei și protecției), conform Legii 333/... Licența trebuie să fie valabilă pe toată perioada de derulare a contractului.** În cazul în care aceasta expiră pe perioada de derulare a contractului operatorul economic este obligat să-și reînnoiască licența în termen legal, astfel încât să nu fie afectată executarea contractului - în acest sens, va complete o declarație pe proprie răspundere.

Nota: În cazul unei asocieri sau subcontractari, fiecare asociat/subcontractant trebuie să depună documentele justificative în situația în care oferta este clasată pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor, la solicitarea Autorității contractante.”

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

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

- licența de funcționare.... emisă de... al... - Direcția de..., în conformitate cu art.... din Legea nr. 333/2003 pentru... din care rezultă că această societate are dreptul de a efectua următoarele activități: „servicii de pază a obiectivelor, bunurilor și valorilor, precum și consultanță; servicii de pază a transporturilor de bunuri și valori, precum și consultanță; servicii de protecție personală specializată și consultanță” - pag. 24 din fișierul denumit „...”

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

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

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

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

În etapa de reevaluare a ofertelor, autoritatea contractantă a aplicat... Consiliului, stabilind că ofertele depuse de..... și..., contestatoare în prezenta cauză, au fost respinse ca inacceptabile și

neconforme, fiind admisibilă o singură ofertă, cea depusă de..., care ulterior a fost declarată câștigătoare.

După depunerea contestațiilor... a formulat cerere de intervenție solicitând respingerea celor trei contestații.

Având a se pronunța asupra admisibilității cererii de intervenție, Consiliul reține că..., în calitate de ofertantă câștigătoare, are interes să stea în cauză. Prin urmare, în temeiul art. 63 din Codul de procedură civilă, Consiliul va admite în principiu cererea de intervenție formulată, ca intervenție accesorie.

În ceea ce privește primele două contestații, depuse de... și..., Consiliul are în vedere că în... anterioară s-a reținut tranșarea situației proprii acestor oferte, reținându-se că autoritatea a omis să verifice realitatea prețului ofertat, astfel cum a decis... în cadrul Deciziei.... /... rămasă definitivă, prin neatacarea cu plângere, ignorând în totalitate considerentele deciziei cu privire la prețul ofertat în raport cu necesitatea sa detaliată în cadrul documentelor achiziției respectiv: „fără a aduce atingere dispozițiilor legale sau administrative privind remunerarea anumitor servicii, separat de costurile cu forța de muncă, cu dotările și echipamentele utilizate, cu transportul (dacă este cazul), cu eventualele asigurări, și altele, prestatorul își poate rezerva o mică parte de profit, astfel încât să își mențină existența în economia de piață concurențială. În situația de față, în stabilirea valorii estimate a serviciilor **de pază, valoarea de.../oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale, Consiliul apreciind a fi real calcul prezentat de contestator.**”

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

Consiliul are în vedere că similar deciziei.... /..., nici..... nu a fost atacată cu plângere. În această ultimă..., Consiliul a stabilit că regulile procedurii în analiză au fost stabilite prin....., neputându-se aplica alte reguli din alte proceduri. A stabilit Consiliul în ultima... că atât timp cât prima... nu a fost atacată, este lipsit de relevanță faptul că în alte proceduri au fost ofertate prețuri sub.../oră, controlul de legalitate privind rezultatul procedurii neputând fi extins și asupra prevederilor documentației de atribuire ce au format obiectul analizei primei decizii.

Prin urmare, prin rămânerea definitivă a considerentelor primei decizii, autoritatea contractantă a acceptat că, în raport de cele menționate în cadrul caietului de sarcini și de prevederile legale, costurile salariale, ofertate în această procedură, de.../oră nu acoperă nici măcar toate costurile salariale. Astfel, în etapa de reevaluare a propunerilor financiare, autoritatea contractantă a ținut cont de aceste aspecte, chestiuni de drept deja soluționate de Consiliu prin..... /....

Prin urmare, criticile referitoare la explicațiile ofertanților care au prezentat prețuri sub.../oră vor fi respinse, prin prima... Consiliul stabilind că acesta este prețul sub care nu vor fi acceptate oferte. În etapa actuală, consiliul nu poate reveni la analiza prevederilor documentației, ci trebuie să continue cercetarea sa de la verificarea modalității de punere în practică a deciziei...., ori se observă că autoritatea a aplicat-o întocmai, criticile celor două contestații urmând a fi respinse ca nefondate.

În ceea ce privește contestația depusă de..., Consiliul reține că prin..... /..., Consiliul a stabilit că ofertele prezentate trebuiau să respecte structura de costuri conform Ordinului....

... procedurii și în comunicarea rezultatului acesteia...., autoritatea contractantă a motivat respingerea ofertei... pe faptul că în fundamentarea prețului, s-au încălcat considerentele Deciziei...., referitoare la modul de întocmire a propunerii financiare, arătând că în justificarea ofertei financiare, acesta a prevăzut un număr insuficient de agenți.

În contestația sa, contestația nu critică adresa de comunicare prin prisma motivului comunicat, ci susține exclusiv faptul că oferta nu trebuia evaluată sub aspectul prețului, deoarece acesta depășește limita legală care impune această verificare, reprezentând...% din valoarea estimată.

Contrar susținerii contestației, Consiliul reține că în... anterioară cu privire la documentația de atribuire s-a stabilit o anumită structură a costului, pe care ofertantul nu a respectat-o, în propunerea sa financiară. Respingerea ofertei nu este cauzată de prețul aparent neobișnuit de scăzut, ci de neprecizarea elementelor de cost așa cum a fost stabilit în.....

În propunerea financiară prezentată de contestație nu se menționează vreun calcul care să poată fi verificat, astfel cum rezultă din... Consiliului.... /.... De asemenea, după cum rezultă din... Consiliului...., contestația...., în propunerea financiară... anexează un deviz lunar indicând niște valori, raportate la valoarea salariului minim pe economie, **fără a oferi alte informații suplimentare, formule, prevederi legale, etc. Astfel, lipsa altor informații cu privire la modul de formare a prețurilor/costurilor unitare conduce la imposibilitatea verificării realității lor". Astfel, Consiliul nu a dispus clarificarea acestei oferte prin redepunerea formularului de ofertă în forma solicitată în documentație, deoarece acest fapt ar fi condus la favorizarea ofertantei.**

Potrivit cap. IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare din fișa de date a achiziției,,, Tariful ofertat va fi fundamentat (justificat) într-un document anexat formularului de oferta. TVA-ul se va specifica separat.

Ofertantul va elabora propunerea financiară astfel încât aceasta să furnizeze toate informațiile necesare cu privire la diversele condiții financiare și comerciale legate de formarea prețului 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.

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

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

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

De asemenea, conform eratei la fișa de date a achiziției,, Prezentul contract se va încheia pentru realizarea de servicii de paza și protecție pentru următoarele obiective:

- 1.... 1 post x 24 ore
- 2.... 1 post x 24 ore
- 3.... 1 post x 24 ore
4. Sere 1 post x 24 ore
5. Depozit deșeuri electrice 1 post x 24 ore
- 6.... 1 post x 24 ore
- TOTAL ORE=... ore

Oferta se va întocmi pentru... de ore”.

Ori oferta prezentată nu cuprinde o defalcare a costurilor pe posturi, ore de pază, nici elementele menționate în... citată, așa cum s-a solicitat, ci este, așa cum s-a arătat, un simplu deviz lunar de cheltuieli/agent.

În aceste condiții, motivul stabilit de autoritatea contractantă conform căruia în justificarea ofertei financiare, acesta a prevăzut un număr insuficient de agenți, nu poate fi susținut, în condițiile în care, din calculul prezentat, nu rezultă numărul de agenți folosiți și nici elementele de cost luate în considerare în stabilirea tarifului unitar.

Motivul de respingere ce are, însă, relevanță și care subzistă controlului de legalitate este faptul că din anexa la formularul de ofertă nu rezultă nicio informație din cele solicitate în documentație și stabilite în... Consiliului, astfel că solicitarea redeponerii acestui formular ar echivala cu posibilitatea pentru acest ofertant de a-și structura propunerea financiară la acest moment, și nu la data limită de depunere a ofertelor.

Potrivit dispozițiilor art. 134 din Normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016,,, (1) Comisia de evaluare are obligația de a stabili care sunt clarificările și completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte”, ori redeponerea anexei la formularul de ofertă restructurat integral nu reprezintă o clarificare formală sau de confirmare.

Prin urmare, Consiliul reține că respingerea ofertei contestatoarei este o măsură corectă, prin prisma celor dispuse în deciziile anterioare.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondate contestațiile formulate de..... și..., în contradictoriu cu....

Pe cale de consecință, în temeiul art. 67 din codul de procedură civilă, va admite cererea de intervenție formulată de...

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

Respinge ca nefondate contestațiile formulate de..... și..., în contradictoriu cu....

Admite cererea de intervenție formulată de...

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

...

MEMBRU,

...

...

MEMBRU,

...

...

Redactat practicaua deciziei:...

... în 7 exemplare originale, conține 23(douăzeci și trei) pagini.