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 cu nr....., depusă de..., cu sediul în..... nr....., **înmatricul**a**t**ă la... s**u**b nr...., având..., reprezentată legal prin..., în calitate de administrator, privind procedura proprie, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii de pază, supraveghere, control acces persoane la obiectivele OCPI... din strada... nr.... și împrejurimile obiectivului... și..., cod... Servicii de pază (Rev.2), de... DE ..*...., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat admiterea contestației; suspendarea procedur*ii de atribuire a contractului pe toată perioada contestației până la soluționarea definitivă a cauzei, în conformitate cu prevederile art. 22 și 23 din Legea nr. 101/2016; anularea adresei nr....., precum și a actelor subsecvente, privind comunicarea rezultatului achiziției, înregistrarea de către autoritatea contractantă, prin care oferta sa a fost declarată neconformă; obligarea autorității contractante la reluarea procedurii prin reevaluarea ofertei sale și a celorlalți ofertanți, prin aplicarea corectă a criteriului de atribuire din documentația tehnică.

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliu cu nr....., depusă de..., cu sediul în..... nr....,..., **cu sediul** ales pentru comunicare la punctul de lucru situat în..., str.... nr....., înregistrată la... sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., contestatoarea a solicitat: anularea rezultatului procedurii și a comunicării nr...., precum și a tuturor actelor privind evaluarea ofertelor care conțin un tarif mai mic decât cel ofertat de către societatea sa în ceea ce privește desemnarea drept admis ibile a acestor oferte; obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor depuse de către agenții economici care au oferat un tarif mai mic decât cel al societății sale, cu respectarea legislației aplicabile și a considerentelor deciziei și continuarea procedurii cu indicarea clară și precisă a operațiunilor pe care autoritatea contractantă urmează să le realizeze.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr.... și... au fost conexate,

pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzelor conexate, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestațiile de față, prin care... (în dosarul nr....) și... (în dosarul nr....), critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

În cadrul primei contestații formulate în cadrul procedurii **(dosarul nr....)... a s**olicitat cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea critică oferta desemnată câștigătoare, prezentând argumente în susținere.

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a solicitat respingerea contestației ca nefondată.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă, la solicitarea Consiliului, a comunicat documentele puse la dispoziția contestatoarelor cu ocazia studierii dosarului achiziției publice.

Prin cea de-a doua contestație formulată în cadrul procedurii **(dosarul nr....)... pre**zintă situația de fapt și susține că oferta... - oferta declarată câștigătoare, cu tariful..., fără TVA/oră, este o ofertă neconformă și inacceptabilă. Astfel, consideră că, din justificarea tarifului ofertat de către agentul economic declarat câștigător rezultă că acesta a utilizat subvenții provenite din convenții încheiate cu... transformate în provizioane prin care este justificată diminuarea prețului contractului.

... a utilizat în cadrul unei achiziții din anul 2026 subvenții primite în anul 2024/... alterând grav concurența loială între ofertanți.

Autoritatea contractantă și-a încălcat obligația de a lua toate măsurile pentru a evita apariția unor situații de natură să determine denaturarea concurenței.

Costurile salariale ocazionate de executarea contractului pentru fiecare tip de post sunt diferite, astfel că ofertantul declarat câștigător era obligat să le detalieze pe fiecare în parte.

Din economia devizului prezentat nu se poate desprinde faptul că operatorul economic ar fi luat în calcul această obligație prezentând un singur deviz ofertă din care nu se pot distinge costurile salariale generate de fiecare tip de post.

Tot din justificarea tarifului ofertat, rezultă indubitabil și încălcarea documentației de atribuire în contextul în care, pentru justificarea tarifului de..., fără TVA/oră, ofertantul utilizează în mai multe rânduri salariul minim de..., respectiv norma de lucru de..., în condițiile în care autoritatea contractantă a impus utilizarea drept punct de reper salariul

minim valabil începând cu data de..., respectiv a normei de lucru de... ore/lună.

Ofertantul pretinde că nu achită sporul de noapte acordând salariaților un program de muncă redus cu o oră și sporul pentru sărbătorile legale acordând salariaților săi timp liber corespunzător, însă și din acest punct de vedere calculul numărului de agenți utilizat este eronat, întrucât se raportează tot la o normă de lucru de... (... ore: 8 luni:...=... agenți).

Absolut toate calculele care au avut în vedere salariul de bază de... sunt eronate, conducând implicit la reducerea tarifului ofertat și distorsionarea concurenței.

Referitor la contribuția pentru fondul de handicap subliniază incidența dispozițiilor art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006.

În cazul în care valoarea fondului de handicap este diminuată, trebuia să existe dovada că, la data depunerii ofertei, fie are angajate persoane cu handicap (extras REVISAL și certificatele persoanelor încadrate în grad de handicap), fie să prezinte dovada achiziției de produse de la unități protejate (contracte, facturi, ordine de plată).

Oferta financiară trebuia în mod obligatoriu să fie întocmită astfel încât să includă absolut toate costurile aferente executării contractului, respectiv: dotările postului de paza (tomfa, spray iritant lacrimogen, documente tipizate specifice postului, alte mijloace de dotare a postului), uniforma de serviciu pentru vară și iarnă, servicii sănătate și securitate în muncă, apărării împotriva incendiilor și protecției mediului, servicii de medicina muncii și teste psihologice, formare profesională continuă, cheltuieli administrare societate (sediu și activități specifice desfășurate pentru furnizarea serviciilor de pază), costuri personal desemnat pentru control, asigurare profesională societate, cotă parte salarii personal TESA, abonament telefonie mobilă.

Ofertantul prezintă o serie de cheltuieli trunchiate care nu acoperă costurile reale ale executării contractului în condiții optime.

Contestatoarea afirmă că membrii comisiei de evaluare nu au fost preocupați să analizeze în mod obiectiv propunerea financiară.

... - tarif..., fără TVA/ora, este considerată neconformă și inacceptabilă.

Susține că propunerea financiară nu respectă legislația în domeniul fiscalității și al relațiilor de muncă.

Astfel, costurile salariale ocazionate de executarea contractului pentru fiecare tip de post sunt diferite, astfel că ofertantul declarat câștigător era obligat să le detalieze pe fiecare în parte.

Din economia devizului prezentat nu se poate desprinde faptul că operatorul economic ar fi luat în calcul această obligație prezentând un singur deviz ofertă din care nu se pot distinge costurile salariale generate de fiecare tip de post.

Propunerea financiară încalcă documentația de atribuire în contextul în care, pentru justificarea tarifului de... fără TVA/oră, ofertantul nu utilizează drept punct de reper salariul minim valabil începând cu data de..., respectiv a norma de lucru de... ore/lună.

În privința postului permanent de 24/24h, salariului de bază este obligatoriu a i se adăuga sporul de noapte, sporul de repaus săptămânal (weekend), sporul pentru munca prestată în zilele de sărbătoare legală și indemnizația pentru concediul de odihnă.

Comisia de evaluare nu a fost preocupată să analizeze în mod obiectiv propunerea financiară.

Oferta ar fi trebuit declarată neconformă și/sau inacceptabilă.

... - tarif..., fără TVA/este considerată, de asemenea, neconformă și inacceptabilă.

Astfel, susține că acele costuri salariale care sunt ocazionate de executarea contractului pentru fiecare tip de post sunt diferite, astfel că ofertantul declarat câștigător era obligat să le detalieze pe fiecare în parte.

Propunerea financiară încalcă documentația de atribuire în contextul în care, pentru justificarea tarifului de... fără TVA/oră, ofertantul nu utilizează drept punct de reper salariul minim valabil începând cu data de..., respectiv norma de lucru de... ore/lună.

În privința postului permanent de 24/24h, salariului de bază este obligatoriu a i se adăuga sporul de noapte, sporul de repaus săptămânal (weekend), sporul pentru munca prestată în zilele de sărbătoare legală și indemnizația pentru concediul de odihnă.

Oferta ar fi trebuit declarată neconformă și/sau inacceptabilă.

În concluzie, cu titlu general, arată că ofertele contestate nu respectă documentația de atribuire și nici legislația specifică din domeniul fiscalității și al relațiilor de muncă.

Față de aspectele și argumentele de fapt și de drept expuse *supra,* solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Prin punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu sub nr...., urmare a contestației formulate de..., solicită respingerea contestației, ca nefondată.

Raportat la criticile contestatoarei referitoare la achiziție, autoritatea contractantă precizează că a evaluat ofertele tehnico-economice primite ca urmare a publicării anunțului de publicitate însoțit de caietul de sarcini, formulare și propunerea de contract, respectând principiul egalității de tratament și obligația asigurării transparenței, pentru ca potențialii ofertanți care se încadrează în cerințele achiziției să se afle pe poziție de egalitate atât în momentul în care își pregătesc ofertele, cât și momentul în care acestea sunt evaluate, iar îndoieli prealabile privind fiabilitatea ofertelor de preț primite în cadrul achiziției nu au existat, întrucât prețurile ofertate sunt prețuri ale liberei

concurențe, asumate de ofertanți pentru îndeplinirea în condiții de maximă performanță a contractului de achiziție publică.

Referitor la criticile:

a) *oferta neconformă și inacceptabilă a SC Total Force MS întrucât a utilizat subvenții provenite din convenții*, solicită respingerea acestei critică ca neîntemeiată, motivat de faptul că*:* sumele din subvențiile încasate transformate în provizioane au fost luate în calcul pentru justificarea tarifului ofertat. Acestea sunt elemente componente care reduc calculul tarifului orar, constituite în baza convențiilor nr.... încheiate cu..., prin care angajatorul se obligă să mențină raporturile de muncă ale persoanelor înregistrate în evidența AJOFM ca fiind șomeri cu vârsta de peste 45 ani pentru o perioadă minimă de 18 luni de la data încadrării în muncă, agenți care au fost menținuți în cadrul companiei și sunt în continuare angajați ai ofertantului, generând o economie reală de cost în structura internă a prețului, astfel cum confirmă ofertantul. Autoritatea consideră că prețul ofertat de... fără TVA/oră/agent de securitate nu este de natură să prejudicieze executarea contractului la parametri optimi și calitativi, chiar în condițiile creșterii costurilor, ofertantul asumându-și variația de costuri, utilizând o marjă de profit suficientă pentru a absorbi creșterea costurilor salariale, cât și utilizarea subvențiilor transformate în provizioane în baza convențiilor, sunt menite să acopere creșterile salariului minim pe economie pe durata prestării serviciilor de pază, menținând prețul final al ofertei.

b) *costurile salariale ocazionate de executarea contractului pentru fiecare tip de post sunt diferite, astfel că ofertantul declarat câștigător era obligat să le detalieze pe fiecare în parte,* achizitoarea solicită respingerea criticii. Ofertantul și-a însușit documentația pentru achiziția serviciilor de pază, depunând oferta în condițiile stabilite de către autoritatea contractantă. Fiecare ofertant a depus oferta de preț în cunoștință de cauză și cu însușirea cerințelor din caietul de sarcini, a prevederilor contractuale, anexate la anunțul de publicitate, prin asumarea că tariful orar acoperă toate sporurile legale (noapte, weekend, sărbători legale), costurile cu echipamentul, medicina muncii, regia și profitul, chiar și în condițiile creșterii bazei de calcul salariale pe parcursul derulării contractului.

*c) Tot din justificarea tarifului ofertat rezultă indubitabil și încălcarea documentației de atribuire în contextul în care pentru justificarea tarifului de... fără TV/oră, ofertantul utilizează în mai multe rânduri salariul minim de..., în condițiile în care autoritatea a impus utilizarea drept punct de reper salariul minim valabil începând cu... (...), achizitoarea s*olicită respingerea criticii ca neîntemeiată, motivat de faptul că ofertantul a fundamentat prețul ofertat plecând de la salariul minim pe economie aflat în vigoare la data depunerii ofertei, asumându-și variația de costuri, utilizând o marjă de profit suficientă pentru a absorbi creșterea costurilor salariale, cât și utilizarea subvențiilor

transformate în provizioane în baza convențiilor, sunt menite să acopere creșterile salariului minim pe economie pe durata prestării serviciilor de pază, menținând prețul final al ofertei.

d) Contribuția la fondul de handicap nu a fost inclusă la fundamentarea tarifului, deoarece fiecare ofertant este liber să aleagă personalul folosit pentru executarea contractului. Nici oferta prezentată de contestatoare nu conține sume privind contribuția la fondul de handicap.

e) Oferta financiară trebuia în mod obligatoriu să fie întocmită astfel încât să includă absolut toate costurile aferente executării contractului, respectiv: dotările postului de pază (tomfă, spray, documente tipizate, etc.) uniforma de serviciu, sanatate si securitate in muncă, apărării împotriva incendiilor, servicii de medicina muncii și teste psihologice...cota parte salarii personal TESA, abonament telefonie mobilă:

Autoritatea contractantă consideră critica neîntemeiată.

Costurile reclamate (echipamente, SSM, PSI, medicina muncii, personal TESA) nu pot fi asociate unui agent, ele sunt elemente de cost ce sunt susținute din marja de profit și resursele logistice globale, nu obligă operatorul să își epuizeze profitul doar pe salarii, ci îi oferă libertatea de a-și gestiona resursele comerciale. Echipamentele (tomfe, spray-uri, lanterne), sunt contractate global de către ofertant, ofertantul precizând că echipamentele sunt pe stoc, ceea ce optimizează costul per agent.

Prețul nu este „trunchiat", ci reprezintă rezultatul unei strategii financiare, bazate pe subvenții legale și marjă de profit, asumat în totalitate prin contract la preț ferm.

Referitor la critica privind oferta depusă de... „la un tarif de... fără *TVA/oră ca fiind neconformă și inacceptabilă, întrucât propunerea financiară nu respectă legislația în domeniul fiscalității și al relațiilor de muncă", autoritatea consideră că aceas*tă critică este formulată pe baza unor presupuneri, contestatoarea neavând cunoștință despre documentele ce au stat la baza constituirii ofertei și neavând nicio informație certă cu privire la modul în care s-a efectuat analiza și verificarea ofertelor depuse.

b.a.a) costurile salariale ocazionate de executarea contractului pentru fiecare tip de post sunt diferite, astfel că ofertantul declarat câștigător era obligat să le detalieze pe fiecare în parte:

Ofertantul și-a însușit documentația pentru achiziția serviciilor de pază, depunând oferta în condițiile stabilite de către autoritatea contractantă.

b.b) *Propunerea financiară încalcă documentația de atribuire în contextul în care pentru justificarea tarifului de... fără TV/oră, ofertantul nu utilizează drept punct de reper salariul minim valabil cu..., respectiv a norma de lucru de... orei lună:*

Ofertantul a fundamentat prețul ofertat plecând de la salariul minim pe economie economie aflat în vigoare la data depunerii ofertei,

asumându-și variația de costuri, utilizând o marjă de profit suficientă pentru a absorbi creșterea costurilor salariale, sunt menite să acopere creșterile salariului minim pe economie pe durata prestării serviciilor de pază, menținând prețul final al ofertei.

d) referitor la contribuția pentru fondul de handicap, vă rugăm să rețineți incidența dispozițiilor art.... alin 2 și 3 din Legea nr.448/2006 și să constatați faptul că ofertantul era obligat să calculeze o astfel de contribuție:

Obligația instituită de art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 reprezintă o creanță fiscală globală a societății comerciale, calculată lunar la nivelul întregului personal angajat, și nu o taxă directă, individualizabilă pe un anumit contract de achiziție publică sau pe un anumit salariat.

e) *Oferta financiară trebuia în mod obligatoriu să fie întocmită astfel încât să includă absolut toate costurile aferente executării contractului, respectiv: dotările postului de pază (tomfă, spray, documente tipizate, etc.) uniforma de serviciu, serv sanatate si securitate in muncă, apărării împotriva incendiilor, servicii de medicina muncii și teste psihologice...cota parte salarii personal TESA, abonament telefonie mobilă. Ofertantul prezintă o serie de cheltuieli trunchiate care nu acoperă costurile reale ale executării contractului în condiții optime:*

Costurile reclamate (echipamente, SSM, PSI, medicina muncii, personal TESA) nu pot fi asociate unui agent, ele sunt elemente de cost ce sunt susținute din marja de profit și resursele logistice globale, nu obligă operatorul să își epuizeze profitul doar pe salarii, ci îi oferă libertatea de a-și gestiona resursele comerciale. Echipamentele (tomfe, spray-uri, lanterne), sunt contractate global de către ofertant, ofertantul precizând că echipamentele sunt pe stoc, ceea ce optimizează costul per agent.

Referitor la critica privind oferta depusă de... „la un tarif de... fără *TVA/oră ca fiind neconformă și inacceptabilă, întrucât nu respectă legislația în domeniul fiscalității și al relațiilor de muncă", autoritatea consideră că a*ceastă critică este, dea semenea, formulată pe baza unor presupuneri, neavând cunoștință despre documentele ce au stat la baza constituirii ofertei și neavând nicio informație certă cu privire la modul în care s-a efectuat analiza și verificarea ofertelor depuse;

b.b.a) costurile salariale ocazionate de executarea contractului pentru fiecare tip de post sunt diferite, astfel că ofertantul declarat câștigător era obligat să le detalieze pe fiecare în parte:

Ofertantul și-a însușit documentația pentru achiziția serviciilor de pază, depunând oferta în condițiile stabilite de către autoritatea contractantă.

b.b.b) Propunerea financiară încalcă documentația de atribuire în contextul în care pentru justificarea tarifului de... fără TV/oră, ofertantul nu utilizează drept punct de reper salariul minim valabil cu..., respectiv a norma de lucru de... ore/lună:

Propunerea financiară depusă de... este de... fără TVA/oră și nu de... fără TV/oră, astfel cum afirmă contestatoarea.

Ofertantul a fundamentat prețul ofertat plecând de la salariul minim pe economie aflat în vigoare la data depunerii ofertei, asumându-și variația de costuri, utilizând o marjă de profit suficientă pentru a absorbi creșterea costurilor salariale, sunt menite să acopere creșterile salariului minim pe economie pe durata prestării serviciilor de pază, menținând prețul final al ofertei.

d) referitor la contribuția pentru fondul de handicap, vă rugăm să rețineți incidența dispozițiilor art... alin 2 și 3 din Legea nr. 448/2006 și să constatați faptul că ofertantul era obligat să calculeze o astfel de contribuție:

Obligația instituită de art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 reprezintă o creanță fiscală globală a societății comerciale, calculată lunar la nivelul întregului personal angajat, și nu o taxă directă, individualizabilă pe un anumit contract de achiziție publică sau pe un anumit salariat.

e) *Oferta financiara trebuia în mod obligatoriu să fie întocmită astfel încât să includă absolut toate costurile aferente executării contractului, respectiv: dotările postului de pază (tomfă, spray, documente tipizate, etc.) uniforma de serviciu, serv sanatate si securitate in muncă, apărării împotriva incendiilor, servicii de medicina muncii și teste psihologice...cota parte salarii personal TESA, abonament telefonie mobilă. Ofertantul prezintă o serie de cheltuieli trunchiate care nu acoperă costurile reale ale executării contractului în condiții optime:*

Costurile reclamate (echipamente, SSM, PSI, medicina muncii, personal TESA) nu pot fi asociate unui agent, ele sunt elemente de cost ce sunt susținute din marja de profit și resursele logistice globale, nu obligă operatorul să își epuizeze profitul doar pe salarii, ci îi oferă libertatea de a-și gestiona resursele comerciale. Echipamentele (tomfe, spray-uri, lanterne), sunt contractate global de către ofertant, ofertantul precizând că echipamentele sunt pe stoc, ceea ce optimizează costul per agent.

În clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire, autoritatea consideră că oferta... desemnată câștigătoare răspunde cerințelor și necesității autorității contractant, prin asumarea cu titlu cert de implementare a contractul de servicii de pază în condiții de maximă performanță.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise, pe suport electronic, prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr.....

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

... DE ....., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura proprie, organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect Servicii *de pază, supraveghere, control acces persoane la obiectivele OCPI... din strada... nr.... şi împrejurimile obiectivului... şi*

BCPI Însurăţei, cod... Servicii de pază (Rev.2), prin publicarea pe SEAP a anunțului de publicitate nr...., data limită de depunere a ofertelor fiind..., ora.... Valoarea estimată a contractului de servicii este..., fără TVA.

Nemulțumite de rezultatul procedurii de atribuire... și... au înaintat contestațiile în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

... a constituit cauțiunea în conformitate cu art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, în sumă de..., prin recipisa de consemnare nr...., eliberată de... - Sucursala..., la data de....

În soluționarea contestației ce face obiectul **dosarului nr...., se co**nstată că, la dosarul cauzei, nu se regăsește dovada constituirii cauțiunii în cuantumul și termenul prevăzut de lege, nefiind depusă de către societatea contestatoare până la data pronunțării deciziei.

Potrivit art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare:

(1) pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune stabilită după cum urmează:

a) 2% din valoarea estimată a contractului, în cazul în care aceasta este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările şi completările ulterioare, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016, cu modificările şi completările ulterioare, art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, cu modificările şi completările ulterioare, dar nu mai mult de... pentru contestaţiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) lit. a), respectiv nu mai mult de... pentru contestaţiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) lit. b)".

Potrivit dispozițiilor mai sus redate, obligația de a constitui cauțiunea în termenul legal, de maximum cinci zile de la data sesizării Consiliului..., nu a fost respectată de autoarea contestației, ultima zi fiind luni....

Constatând că nu a fost prezentată dovada constituirii cauțiunii, conform art. 611 din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia contestația va fi respinsă în cazul în care nu este prezentată dovada constituirii cauțiunii, Consiliul va respinge contestația depusă de... pentru neconstituirea cauțiunii.

Trecând la soluționarea contestației formulate de....., se observă că aceasta este îndreptată împotriva ofertelor clasate pe locurile 1-3 în clasament, aparținând..... și..., oferta contestatoarei clasându-se pe locul 4.

Din parcurgerea contestației, se poate constata că un element central criticat în cazul celor trei oferte privește utilizarea în mod nelegal, în fundamentarea prețului, a salariului minim garantat în plată de... și o normă de lucru de... ore pe lună, deși începând cu...lariul minim este... la o normă de lucru de... ore pe lună.

Vizavi de aceste critici se cuvine a aminti că data limită de depunere a ofertelor a fost..., iar perioada contractuală este....

Potrivit art. 1 din... nr...., publicată în..., Partea I nr....96 din..., ”Începând cu data de..., salariul de bază minim brut *pe ţară garantat în plată, prevăzut la art. 164 alin. (1) din Legea nr. 53/2003 - Codul muncii, republicată, cu modificările şi completările ulterioare, se stabileşte în bani, fără a include sporuri şi alte adaosuri, la suma de... lunar, pentru un program normal de lucru în medie de... ore pe lună, reprezentând 25.../oră”.*

Așadar, în stabilirea prețului ofertei, ofertanții trebuiau să își construiască propunerea financiară pentru perioada contractuală... cu luarea în considerare a tarifului orar de 25.../oră, la o nor*mă de lucru de... ore pe lună.*

Prealabil analizării modului de fundamentare a celor trei oferte în cele de mai jos va fi invocată jurisprudența relevantă având ca subiect utilizării tarifului orar în construcția prețului. Chiar dacă jurisprudența nu este de dată recentă raționamentul este același, relevantă fiind interpretarea vizavi de aplicare dispozițiilor legale.

Astfel, în decizia nr.... din 21 mai....., Secția a II-a de contencios, administrativ și fiscal, a reținut următoarele:

În ceea ce privește plângerea formulată de SC M. S.A., instanța reține că în cauză nu este o problemă de aplicare a legii în timp, ci de elaborare a ofertei în concordanță cu prevederile legale imperative, aplicabile pe durata executării/valabilității contractului, după caz. Prin urmare, argumentele petentei referitoare la legea aplicabilă în raport de momentul publicării invitației de participare nu pot fi reținute, argumentele reținute de Consiliu, în sensul că orice ofertant care participă la o procedură de achiziție publică trebuie să respecte legislația specifică în materia dreptului muncii, acesta având libertatea de a-și prevedea propriile norme de salarizare, care însă să asigure cel puțin salariul minim garantat, fiind pertinente. În condițiile în care... nr.... se abrogă la data de..., petenta nu poate susține că acesta este actul normativ aplicabil, după care își elaborează oferta și fundamentează prețul pentru manoperă pentru lucrările ce vor fi executate și plătite în cursul anului....

Invitația de participare a fost publicată la data de.... La acel moment era publicată... nr.... pentru stabilirea salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată. Petenta a susținut în mod constant că nu a fost vorba de o eroare de drept, că a avut cunoștință de intrarea.... În condițiile în care a avut cunoștință de acest act normativ și era evident faptul că el influențează modul de fundamentare a prețului, petenta trebuia să solicite clarificări ale documentației de atribuire sau să se conformeze dispozițiilor legale aplicabile pe perioada derulării contractului.

(...)

Pentru considerentele mai sus expuse, Curtea va dispune respingerea plângerii SC M. SA ca nefondată.

De asemenea, amintim:

- decizia nr.... din 25 martie... (în stabilirea prețului ofertei, ofertanta trebuie să ia în considerare nivelul salariului minim legal pe perioada de derulare a contractului, iar nu doar pe cel valabil la momentul depunerii ofertei), pronunțată de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal;

- deciziile civile nr.... din 25 martie... (nivel de salarizare a forței de muncă inferior salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată. Ofertă inadmisibilă), nr....79 din 8 mai... (in stabilirea prețului ofertei, ofertanta trebuie să ia in considerare nivelul salariului minim legal pentru întreaga perioadă de derulare a contractului nu doar pe cel valabil la momentul elaborării ofertei), nr. 38... din 11 august... (fiecare dintre ofertanți este direct răspunzător față de autoritățile publice cu atribuții în respectarea normelor prevăzute de legislația muncii pentru asigurarea salariului pentru persoanele angajate), nr. 5570 din... noiembrie... (în stabilirea prețului ofertei, ofertarea trebuie să ia în considerare nivelul salariului minim legal pe perioada de derulare a contractului cunoscut la data ofertării. Subdimensionarea cheltuielilor de personal prin estimarea unor costuri raportate la un salariu minim inferior celui stabilit legal), nr.... din 23 august... (în stabilirea prețului ofertei, ofertanta trebuie să ia în considerare nivelul salariului minim legal pe perioada de derulare a contractului, iar nu doar pe cel valabil la momentul publicării invitației de participare. Posibilitatea ajustării prețului contractului în funcție de modificările legislative vizează modificări legislative necunoscute autorității și participanților la procedura de atribuire la momentul publicării documentației de atribuire, respectiv al datei de depunerea ofertelor), nr. 4909 din 20 octombrie... (în stabilirea prețului ofertei, ofertanta trebuie să ia în considerare nivelul salariului minim legal pe perioada de derulare a contractului, iar nu doar pe cel valabil la momentul publicării invitației de participare) și nr. 5291 din 10 noiembrie... (tariful pentru serviciile de pază permanentă nu poate fi mai mic de.../oră. Defalcarea cheltuielilor minimale aferente serviciilor de pază, raportate la salariul minim brut garantat in plată), pronunțate de..., Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal;

- deciziile civile nr.... din 28 noiembrie... (oferta fundamentată pe un salariu mai mic decât cel minim pe economie și din care rezultă că ofertanta nu va realiza profit, ci va lucra în pierdere, trebuie respinsă) și nr. 2260 din 16 noiembrie... [în ceea ce privește motivul de inacceptabilitate a ofertei legat de ofertarea unu tarif orar pentru manoperă sub salariul minim pe economie stabilit de... nr...., Curtea va considera că, având în vedere publicarea acestui act normativ in... al României înainte de data depunerii ofertelor și faptul că depunerea ofertelor a avut loc la..., cu valabilitatea de 120 de zile, prelungită până la..., la durata de execuție a contractului era de 20 de luni de la data semnării, petenta avea obligata prezentării unui tarif orar minim conform acestei hotărâri a Guvernului. Oferta având caracter obligatoriu, iar propunerea financiară nemaiputând fi modificată, s-a apreciat în mod legal că oferta este inacceptabilă din acest punct de vedere, în baza art. 36 alin. (1) lit. f) si art. 81 din... nr..... Autoritatea nu putea să ajusteze contractul pentru că hotărârea Guvernului a avut loc înainte de perioada de derulare și nu se referă la taxe și impozite locale, astfel că nu intra în câmpul de aplicare a art. 97 din... a nr..... Ofertarea altui tarif orar decât cel legal nu poate fi considerată

eroare materială sau viciu de formă], pronunțate de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal/Secția a III-a contencios administrativ și fiscal;

Autoritatea contractantă nu poate rămâne indiferentă ori să încurajeze atribuirea de contracte în care salarizarea personalului de către ofertanți este sub nivelul minim prescris de lege. Altfel spus, chiar dacă autoritatea nu deține calitatea de angajator al personalului prestator, acesteia îi revine obligația de a nu tolera sau promova salarizarea nelegală a acestui personal, respectiv încălcarea normelor privind salarizarea.

Ar fi împotriva reglementărilor naționale și europene în domeniul muncii ca autoritățile publice să încheie contracte cu entități care nu respectă legislația în vigoare privind salarizarea.

Trecând de aceste considerații generale, Consiliul va analiza în cele ce urmează propunerea financiară a..., clasată pe locul 1.

În soluționare se reține că acestei societăți i-au fost solicitate de către autoritatea contractantă justificări vizavi de prețul ofertat, fiind un preț neobișnuit de scăzut.

În fundamentarea transmisă cu adresa nr..... (calculație de preț), ofertanta a utilizat un tarif orar de 24.../oră/agent, sporul de week-end și sporul pentru sărbătorile legale fiind calculat cu luarea în considerare a salariului minim de....

Astfel fiind, față de cele reținute mai sus, ținând seama de faptul că, în calculația de preț, nu s-a avut în vedere majorarea salarială ce urma să intervină în perioada de derulare a contractului, majorare cunoscută contestatoarei la data elaborării ofertei, în mod nelegal această ofertă a fost declarată câștigătoare. Sancțiunea pentru construirea prețului cu nerespectarea dispozițiilor legale în vigoare este cea de respingere a ofertei ca neconformă, neavând vreo relevanță cele susținute de autoritatea contractantă că ofertanta și-a asumat o cotă de profit care să acopere creșterile salariale. În discuție nu este modul în care vor fi acoperite de către operatorul economic cheltuielile pe perioada derulării contractului, ci respectarea unor dispoziții legale imperative.

Întrucât, pentru motivele expuse, oferta... trebuia respinsă, Consiliul nu va mai analiza celelalte motive invocate în contestație, nemaiputând fi schimbat caracterul neconform al ofertei.

În ceea ce privește..., Consiliul constată că, în justificarea prețului aflată la pag. 287 din ofertă, astfel cum a fost transmisă de autoritate, a fost utilizat începând cu data de...lariul minim de..., prevăzut de legislația anterior menționată, astfel că sunt neîntemeiate criticile contestatoarei sub acest aspect.

Petenta a adus, de asemenea, în discuție față de această ofertă modul de calcul al sporului de noapte.

Analizând calculația prezentată de..., Consiliul constată că operatorul economic a utilizat compensarea orelor prestate pe timp de noapte cu timp liber conform Codului muncii și Contractului colectiv de muncă. Se reține că, potrivit art. 126 din Codul muncii ”Salariaţii de noapte be*neficiază:*

a) fie de program de lucru redus cu o oră faţă de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care efectuează cel puţin 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 nopţii de 25% din salariul de bază, dacă timpul astfel lucrat reprezintă cel puţin 3 ore de noapte din timpul normal de lucru.”, astfel că aplicarea programului redus este conformă prevederilor legale.

Vizavi de modul de calcul, operatorul economic a prevăzut valorile pentru postul permanent (24h/24h) și celelalte posturi, în mod distinct. În lipsa unor minime calcule din partea contestatoarei și a unor argumente corespunzătoare, Consiliul este împiedicat în analiza modul de calcul, fiind în sarcina petentei prezentarea unei motivări corespunzătoare, nu a uneia formale.

Societatea contestatoare nu a criticat modul în care i s-a asigurat accesul la dosarul achiziției de către autoritatea contractantă și nici nu a solicitat studierea dosarului la Consiliul, astfel încât să își construiască o motivarea în consecință.

Organul administrativ-jurisdicțional verifică cele sesizate în raport cu limitele în care a fost învestit. Or, autoarea contestației a făcut simple afirmații generale fără vreo minimă trimitere la oferta și modul de calcul prezentat de....

Pentru motivele expuse, criticile contestatoarei mai sus cercetate se constată a fi nefondate.

O altă critică a contestatoarei vizavi de oferta clasată pe locul 2 privește contribuția la fondul de handicap. Din nou, criticile sunt formulate la modul general, fără vreo minimă raportare la oferta criticată.

Din analiza propunerii financiare a societății..., se poate observa că fondul de handicap este de..., fiind depuse în susținere înscrisuri cu privire la persoanele cu handicap angajate.

În lipsa unor argumente concrete din partea contestatoarei, se constată caracterul nefondat al criticilor.

Referitor la includerea în ofertă a tuturor costurilor aferente executării contractului, Consiliul constată că operatorul economic a depus lista cu dotările tehnice necesare prestării serviciilor de pază și a cuprins în propunerea financiară și alte cheltuieli pe lângă cele stabilite de dispozițiile legale.

Din nou, se constată o argumentare formală din partea contestatoarei care nu a depus o minimă diligență în a obține informațiile necesare și a prezenta o motivare corespunzătoare care să permită

Consiliului analiza celor reclamate. Nu a fost depus un minim calcul vizavi de aceste cheltuieli, însoțit de justificarea aferentă.

De asemenea, în ceea ce privește profitul, susținerea contestatoarei este că ”profitul declarat este unul care nu corespunde scopului desfășurării unei activități economice”, fără însă a face vreo referire la ce sumă se referă și care ar fi acel profit care nu ar fi corespunzător.

În ambianța observațiilor de mai sus, trebuie subliniat că, separat de faptul că nu a adus argumente concrete în susţinerea afirmaţiilor sale că autoritatea contractantă nu şi-ar fi îndeplinit obligaţiile sale de a de a verifica fundamentarea prețului ofertat de..., contestatoarea nu a demonstrat că, la preţul ofertat, societatea clasată pe locul 2 nu ar putea presta serviciile la parametrii cantitativi şi calitativi prevăzuţi în caietul de sarcini.

Contestatoarea a făcut o înșiruire a unor dispoziții legale care ar trebui respectate și a apreciat că societatea reclamată nu a inclus în ofertă toate costurile, fără însă vreo referire concretă la această ofertă şi fără depunerea vreunei probe în susţinere.

Petenta a preluat informaţii generale și prevederi legale, le-a inclus în contestaţie şi a adus acuzaţii speculative/nedovedite în privinţa propunerii financiară a ofertantei amintite, sub aspectul fundamentării prețului.

Aşadar, analizând contestaţia formulată de... în referire la... se constată că aceasta a fost bazată exclusiv pe generalităţi şi speculaţii, fără vreun argument concret cu privire la oferta criticată.

Din cuprinsul contestaţiei, se poate constata că motivele concrete de nelegalitate şi netemeinicie a deciziei autorităţii contractante nu apar menţionate. În contestaţie figurează doar motive de ordin ipotetic, simple presupuneri emanate de cel care a redactat contestaţia şi răspunsul, fără vreo legătură concretă cu actele depuse de ofertant şi cu evaluarea realizată de autoritatea contractantă.

Aşadar, petenta a ales să depună o contestaţie incompletă, lipsită de motivarea efectivă a acuzelor aduse autorităţii şi ofertei concurente.

Motivarea contestaţiei, reprezentând un element esenţial al acesteia, trebuia prezentată în cuprinsul ei, în interiorul termenului legal de contestare, nefiind prezentat vreun motiv pentru care ar fi fost împiedicată să își construiască motivarea completă și corespunzătoare.

Simpla reproducere în contestaţie a unora dintre dispozițiile legale imperative și a cheltuielilor care trebuie cuprinse în calculația de preț, dublată de acuza că ofertantul de pe locul 2 nu le îndeplineşte, nu reprezintă o motivare validă a contestaţiei, nereieşind de niciunde temeinicia acuzei rămase la nivel declarativ.

Consiliul nu se poate substitui autoarei sesizării în ce priveşte invocarea tuturor motivelor concrete de nelegalitate a actelor atacate. Sesizarea trebuie realizată cu respectarea tuturor condiţiilor prevăzute de lege, iar una dintre acestea este tocmai motivarea, care serveşte la

determinarea exactă a obiectului judecăţii administrative, având în vedere principiul potrivit căruia judecata are loc în limitele sesizării. Altminteri, judecata ar echivala cu un control efectuat din oficiu de către Consiliu, inadmisibil în condiţiile actualei legislaţii.

Contestatoarea nu poate însărcina Consiliul să efectueze o cercetare *in integrum* a procedurii de atribuire sau o supraevaluare a ofertelor concurente pe bază de supoziţii.

În condițiile expuse, Consiliul va concluziona asupra caracterului nefondat al criticilor aduse ofertei....

În ceea ce privește criticile formulate de... împotriva ofertei clasate pe locul 3, depusă de..., în condițiile în care s-a constatat caracterul nefondat al criticilor aduse ofertei clasate pe locul 2, Consiliul reține lipsa de interes în analiza acestora.

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

La art. 3 alin. (1) lit. f) din același act normativ este definită persoana care se consideră vătămată, ca fiind *orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:*

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

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

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

În hotărârea... de Justiție din... iunie..., cauza C-249/01, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată de Bundesvergabeamt (Austria), în procedura Werner Hackermüller împotriva Bundesimmobiliengesellschaft mbH (BIG) și... mbH für den... (WED), s-a precizat că art. 1 alin. (3) din Directiva 89/665 nu se opune ca respectivele căi de atac să fie disponibile pentru persoanele care doresc să obțină un anumit contract public numai dacă au fost *sau riscă să fie lezate de încălcarea pe care o invocă. Articolul precizat permite statelor membre să îngrăde*ască din două considerente dreptul de acces la procedurile privind căile de atac în legătură cu atribuirea de contracte de achiziții publice: pe de o parte, prin necesitatea existenței unui interes

al reclamantului pentru contractul de achiziții publice în cauză, iar pe de altă parte, prin necesitatea ca reclamantul să fi fost lezat, respectiv să existe riscul de a fi lezat.

În speța de față, contestația... împotriva evaluării ofertei concurente clasate pe locul 3 devine lipsită de interes, întrucât, astfel cum s-a arătat, în privința ofertei clasate pe locul 2, nu s-a constatat că este necesară dispunerea unei reevaluări. Prin urmare, oferta contestatoarei clasată pe locul 4 nu poate să devină câștigătoare a procedurii.

În nicio circumstanță oferta sa nu poate deveni câștigătoare a procedurii de achiziție publică, câtă vreme în privința unei singure oferte clasate înaintea sa nu s-a dispus reevaluarea.

Nu poate fi adus în discuție un prejudiciu adus acestei ofertante, în condițiile în care oferta sa nu poate fi declarată câștigătoare și, prin urmare, nu i se poate atribui contractul de achiziție publică.

Pentru petentă, vătămarea constă în pierderea șansei de atribuire a contractului. Or, pierderea șansei s-a produs la momentul constatării caracterului nefondat al criticilor aduse ofertei de pe locul 2, aparținând....

Totodată, cele de mai sus rămân valabile și în privința dispunerii reevaluării ofertei câștigătoare. Câtă vreme există o ofertă admisibilă clasată pe un loc superior față de oferta contestatoarei accesul la câștigarea contractului nu mai este posibilă pentru... astfel că nu va mai fi dispusă reevaluarea nici a ofertei câștigătoare.

Astfel fiind, Consiliul va respinge, ca nefondat, capătul de cerere privind anularea rezultatului procedurii în privința ofertei... și dispunerea reevaluării acestei oferte și ca lipsite de interese capetele de cerere referitoare la anularea rezultatului procedurii în privința ofertelor... și... și dispunerea reevaluării acestor oferte.

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

În temeiul art. 61^1 din Legea nr. 101/2016, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge contestația formulată de..., în contradictoriu cu... de Cadastru și..., pentru neconstituirea cauțiunii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondat, capătul de cerere privind anularea rezultatului procedurii în privința ofertei... și dispunerea reevaluării acestei oferte și, ca lipsite de interese, capetele de cerere referitoare la anularea rezultatului procedurii în privința ofertelor... și... și dispunerea reevaluării acestor oferte, din contestația formulată de..., în contradictoriu cu... de Cadastru și....

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,**
...	**...**	**...**
...	**...**	**...**

Redactat practicaua deciziei
...

... în 5 exemplare, conține 17 pagini.