

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

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., în dosar nr...., formulată de..., cu **sediul în mun.....** nr....., înmatriculată la... al... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată legal prin administrator, împotriva rezultatului de atribuire a procedurii de licitație deschisă, emisă de către „....”..., cu sediul în mun....., nr....., în calitate de autoritate contractantă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect: „....” - cod..., s-a solicitat:

- anularea comunicării din... privind rezultatul procedurii, a raportului procedurii nr...., precum și anularea actelor subsecvente raportului final;
- reluarea etapei de evaluare financiară a ofertei clasate pe locul 1;
- obligarea autorității contractante să-i asigure accesul la studierea în integralitate a dosarului de achiziție publică.

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., în dosar nr...., formulată de..., cu **sediul în.....** nr....., înmatriculată la... al... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată legal prin administrator, împotriva rezultatului aceleiași proceduri emisă de către „....”..., s-a solicitat:

- repunerea în termenul de motivare, vizavi de netemeinicia și nelegalitatea actelor autorității contractante contestate din perspectiva evaluării ofertelor participanților... (locul 1) și... (locul 2);
- repunerea acestuia în termenul de motivare a contestației, dar și accesul la dosarul achiziției, în conformitate cu dispozițiile art.... din Legea nr. 101/2016 raportat la art. 217 alin. (4) și (5) din Legea nr. 98/2016, în vederea depunerii de concluzii scrise
- admiterea contestației sale;
- anularea actelor autorității contractante, respectiv: raportul procedurii nr.... și comunicarea privind rezultatul procedurii din..., precum și toate actele subsecvente emise în baza celor anterior

menționate, pe care le consideră netemeinice și nelegale în ceea ce privește ofertele... (locul 1) și... (locul 2);

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

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliu sub nr...., în dosar nr...., formulată de..., **reprezentată** legal prin administrator, împotriva rezultatului de atribuire al aceleiași proceduri, s-a solicitat:

- anularea comunicării din... privind rezultatul procedurii, a raportului procedurii nr...., precum și anularea actelor subsecvente raportului final;
- reluarea etapei de evaluare financiară a ofertei clasate pe locul 1;

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr....., cu sediul în..... nr...., camera... parter, județul..., înmatriculată la... al... cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată legal prin administrator, formulează cerere de intervenție în interes propriu și în favoarea autorității contractante, având în vedere contestația depusă de..., solicitând:

- respingerea contestației formulată de..., ca nemotivată, în ceea ce privește criticile formulate împotriva ofertei sale, ca fiind nemotivate, nefondate;
- respectarea principiilor tratamentului egal și nediscriminării;
- respingerea contestației, ca nefondată, netemeinică și nelegală;
- admiterea în principiu a cererii de intervenție, în principal, ca cerere de intervenție principală;
- respingerea solicitării de acces la documentele declarate de acesta ca fiind confidențiale.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr...., **nr.... au fost conexe...** **a se** pronunța o soluție unitară, deoarece, acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

În luarea deciziei, CONSILIUL, legal investit, a avut în vedere următoarele:

În ceea ce privește contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., în dosar nr...., formulată **de..., al** cărui conținut poate fi consultat integral de către părțile cauzei, aceasta fiind disponibilă... acces public prin accesarea fișierului din anexa anunțului, de participare publicat în

SEAP, respectiv „[CN108...65/...177]....1.Contestatie 1-post SEAP-2.pdf.p7s”, contestatorul prezintă următoarele argumente:

În prealabil, contestatorul face o scurtă expunere a situației de fapt, subliniind faptul că autoritatea contractantă nu i-a acordat acces la dosarul achiziției.

Subliniază că, în opinia sa, raportul procedurii nr.... este nelegal, având în vedere faptul că propunerea financiară depusă de către ofertantul... trebuia declarată ca fiind neconformă, în conformitate cu dispozițiile art. 137 alin. (1) și art. 137 alin. (3) lit. c) și lit. d) din HG nr. 395/2016, întrucât, pe de o parte, conține elemente de cost care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate, constituind o abatere de la legislația incidentă, alta decât cea în domeniul achizițiilor publice și, pe de altă parte, nu este corelată cu elementele propunerii tehnice, ceea ce ar putea conduce la executarea defectuoasă a contractului.

1. Referitor la numărul minim de agenți necesari, făcând trimitere la Formularul 2C și la procesul verbal final de evaluare a ofertelor financiare nr...., acesta consideră că numărul... 4... agenți/post nu este suficient.

Susține că ofertantul... a suplimentat personalul (cu... agenți) doar... compensarea... de noapte conform art. 126 lit. a) din..., nu și... asigurarea continuității prestării serviciilor pe perioada concediilor de odihnă, în condițiile neacordării de spor ore suplimentare, conform art.... din același act normativ.

În opinia sa, comisia de evaluare nu a verificat dacă tariful orar propus de către... este valid raportat la numărul... persoane aferent tipului de post... care s-a solicitat prestarea serviciilor de pază (24/24), declarând oferta acestuia admisibilă, cu toate că nu respectă....

Având în vedere cele de mai sus, acesta apreciază că... nu asigură un număr minim de agenți de securitate necesari... îndeplinirea acordului-cadru.

În susținere, face trimitere la jurisprudența CNSC.

În continuare, subliniază că elementele constitutive ale tarifului ofertat de către..., respectiv, sporul de noapte, sporul de muncă prestată în zilele de sărbătoare legală, indemnizația de concediu, sporul de ore suplimentare, contribuția asiguratorie... muncă nu au fost verificate de către comisia de evaluare prin raportare atât la legislația în vigoare, cât și la numărul... agenți ce trebuie utilizați pe tipul de post 24/24 ore.

... a susține cele afirmate, referitor la indemnizația concediu de odihnă, contestatorul invocă prevederile art. 144 alin. (1) din....

Astfel, luând în considerare și numărul real de salariați implicați, acordarea orei libere aferente sporului de noapte și respectarea dreptului la concediu de odihnă, evidențiază că:... ag/post x 3 posturi x.../agent x 3 ani=...:.... total ore acord-cadru=.../oră.

Contestatorul face trimitere la art.... din....

Acesta afirmă că, din analiza procesului verbal final de evaluare al ofertelor financiare nr.... emis de autoritatea contractantă, a constatat că ofertantul... calculează indemnizația de concediu de odihnă prin raportare doar la numărul... 4... agenți (număr care include doar agenții suplینitori... acordarea orei libere conform art. 126 lit. a...), iar, nu la numărul... de... agenți (număr care include atât agenții suplینitori... art. 126 lit. a) cât și numărul necesar... asigurarea continuității prestării serviciilor pe perioada concediilor de odihnă în condițiile neacordării de spor ore suplimentare).

Astfel, menționează că valoarea indemnizației de concediu de odihnă prevăzută de... este.../oră, valoare inferioară celei calculate mai sus de către subscrisa, întrucât, nu include partea din indemnizația... concediu convenită persoanelor care înlocuiesc agenții de pază pe perioada efectuării concediului de odihnă.

Contestatorul apreciază că se impune ca autoritatea contractantă să efectueze reanalizarea și reevaluarea ofertei în cauză, sub aspectul calculelor efectuate de către ofertantul... și a sustenabilității cuantumului invocat.

Referitor la contribuția asiguratorie... muncă, contestatorul apreciază că, în condițiile în care cel puțin un element de cost salarial, respectiv, indemnizația privind concediul de odihnă, nu a fost corect calculat de către ofertantul..., nici valoarea contribuției asiguratorie... muncă nu este corect indicată, aceasta fiind în procent de...% din totalul cheltuielilor salariale, numărul... de agenți/post fiind relevant și în stabilirea acestei valori.

Referitor la sporul... ore suplimentare, în opinia sa, comisia de evaluare nu a verificat dacă ofertantul... a cuprins în preț ofertat costuri cu înlocuirea agenților de securitate propuși pe durata concediilor de odihnă ale acestora.

Făcând trimitere la art. 144 alin. (1) și la art. 146 alin. (2) din..., consideră, având în vedere faptul că durata acordului-cadru este de 3 ani, că ofertantul... avea obligația de a include costuri suplimentare... înlocuirea agenților aflați în concediu de odihnă, pe o perioadă de minimum 20 zile/an, deoarece, cât timp aceștia se vor afla în concediu de odihnă, vor fi indisponibili și vor fi plătiți cu indemnizația... concediul de odihnă.

Menționează că, pe perioada concediilor de odihnă, agenții de securitate titulari pe post vor fi înlocuiți... a nu mări norma de lucru a celor care execută serviciul în mod curent, cu alți agenți de securitate. Mai există varianta ca, atunci când agenții titulari pe post sunt în concediu, ceilalți agenți să preia orele ce trebuie acoperite și să efectueze ore suplimentare, astfel că, în calculația de preț trebuie să se regăsească aceste ore suplimentare.

Acesta consideră că, în ambele variante, trebuie să se regăsească o sumă... orele suplimentare.

Referitor la cuantumul fondului de handicap, contestatorul susține că, potrivit procesului verbal nr.... ofertantul... a prevăzut... fondul de handicap, valoarea de.../oră, însă, în opinia acestuia... justificarea acestei valori, ofertantul trebuia să prezinte sau autoritatea contractantă trebuia să solicite documente justificative, din care să rezulte exact cuantumul declarat de ofertant.

Consideră că, în acest caz, relevante sunt prevederile art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006, precum și Instrucțiunea... aplicarea art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006, din..., aprobată prin Ordinul 1...1/..., potrivit căror, contestatorul apreciază că... a se justifica valoarea declarată de.../oră ca și contribuție la fondul de handicap, ofertantul avea obligația prezentării Declarației 1... (D1...) privind obligațiile de plată către bugetul de stat, împreună cu recipisa de depunere a acesteia la ANAF, valabilă la data depunerii ofertei, din care să rezulte valoarea contribuției datorată și plătită... fondul de handicap, precum și a extrasului REGES valabil la data depunerii ofertei -... dovedirea numărului... total de angajați la data depunerii ofertelor (necesar... verificarea procentului de 4% prevăzut de art.... alin. (2) din Legea nr. 448/2006). De asemenea, trebuiau prezentate contracte cu unități protejate (care să conțină clauze din care să rezulte angajamente... o sumă certă... cele 36 luni de acord-cadru), facturi și documente de plată privind achiziția de produse, conform prevederilor art.... alin. (3) din Legea nr. 448/2006.

Susține că autoritatea contractantă avea obligația de a verifica modul de respectare a prevederilor art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 prin raportare și la prevederile Instrucțiunii aprobate prin Ordinul nr....01/..., simpla mențiune a ofertantului a unei anumite valori privind contribuția la fondul de handicap sau a declarației sale în sensul că achiziționează produse și/sau servicii realizate prin activitatea proprie a persoanelor cu handicap nu constituie o dovadă în acest sens.

În concluzie, apreciază că oferta depusă de... nu a respectat prevederile documentației de atribuire și actele normative aplicabile serviciilor de pază, nu a calculat corect și nu a inclus toate costurile obligatorii prevăzute de legislația în vigoare, motive... care aceasta trebuia să fie respinsă ca neconformă, în temeiul dispozițiilor art. 137 alin. (1) și art. 137 alin. (3) lit. c) și lit. d) din HG nr. 395/2016.

B. Cu privire la obligarea autorității contractante să-i asigure accesul la studierea în integralitate a dosarului de achiziție publică, contestatorul apreciază că sunt aplicabile prevederile art. 57 alin. (1) și alin. (4) din Legea nr. 98/2016 și cele ale art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, potrivit căror, acesta consideră că, simpla declarare a acestor informații ca fiind confidențiale nu poate aduce atingere dreptului de acces la astfel de informații, având în vedere că principiul protecției informațiilor confidențiale, precum și a secretelor comerciale trebuie pus în aplicare

astfel încât să fie compatibil cu cerințele unei protecții jurisdicționale efective și cu respectarea dreptului la apărare al părților în litigiu.

În acest sens, face trimitere la jurisprudența națională.

... evidențiază că, în speță, simplele afirmații ale ofertantului... privind prejudicierea sa pe termen lung și protejarea secretului comercial, neînsoțite de dovezi clare în acest sens, nu respectă exigențele textelor de lege amintite. Astfel, susține că pretinsul caracter confidențial al informațiilor conținute de oferta clasată pe locul 1 nu a fost probat și nici nu îi poate fi opozabil.

Contestatorul susține că acest refuz este nelegal, considerând că restricționarea accesului la dosarul achiziției publice... motive de confidențialitate este o excepție de la principiul transparenței procedurii de atribuire și, ca orice excepție, este de strictă interpretare și aplicare.

Considerând că acesta reprezintă o încălcare a dreptului său la o cale de atac efectivă, invocând prevederile art. 15 din Legea nr. 101/2016, subliniază că, a accepta contrariul echivalează cu a crea un precedent... eludarea de către participanții la procedura achizițiilor publice a dispozițiilor imperative ale art. 57 alin.(1) și alin. (4) din Legea nr. 98/2016, ceea ce contravine exigențelor impuse de art. 15 din Legea nr. 101/2016, care consacră principiile legalității și transparenței derulării acestei proceduri.

În ceea ce privește contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., în dosar nr...., formulată **de...**, **al** cărui conținut poate fi consultat integral de către părțile cauzei, aceasta fiind disponibilă... acces public prin accesarea fișierului din anexa anunțului de participare publicat în SEAP, respectiv „[CN108...65/...1...]....1.Contestatie 2 -....-post SEAP-2.pdf.p7s”, contestatorul prezintă următoarele argumente:

Contestatorul face o scurtă prezentare a situației de fapt, menționând că prin raportul procedurii nr.... și comunicarea privind rezultatul procedurii din..., publicate în SEAP în data de..., autoritatea contractantă l-a informat că oferta sa este admisibilă și câștigătoare, clasându-se pe locul 3, arătând care este clasamentul potrivit acestuia.

I. Cu privire la cererea de repunere în termenul de motivare a contestației vizavi de netemeinicia și nelegalitatea actelor autorității contractante contestate din perspectiva evaluării ofertelor... și..., precizează că, și-a exercitat dreptul de a studia dosarul achiziției, însă nu a avut posibilitatea de a studia ofertele acestuia deoarece autoritatea nu i-a acordat acces la dosar, încălcând astfel art. 217, alin. (4), alin. (5) și alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Acesta apreciază că declarațiile de confidențialitate depuse de ofertanții menționați anterior, de pe locurile 1 și 2, nu respectă dispozițiile art. 57 din Legea nr. 98/2016, coroborate cu cele ale art. 129 alin. 1 din Anexa la HG nr. 395/2016.

În susținere face trimitere la dispozițiile OUG nr. 114/2020, actualizate.

Susține că acești ofertanți nu au depus dovezi privind confidențialitatea ofertelor și nu au probat această confidențialitate, menționând că documentele de calificare ori alte documente care nu fac parte din propunerea tehnică sau din cea financiară nu pot fi nici măcar indicate și/sau probate ca fiind confidențiale, astfel considerând ca fiind întrunite condițiile prevăzute de art. 1... alin. (1) din C.p.c.

În opinia acestuia, autoritatea contractantă a interpretat greșit dispozițiile art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 98/2016 raportat la art. 57 alin. (1) și (4) din același act normativ, reiterând că, potrivit art. 57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016 și potrivit art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016, în prezenta cauză, sunt incidente și considerentele... de Justiție a... pronunțată la data de 7 septembrie... în cauza C-9... /....

Concluzionând, afirmă că, „autoritatea contractantă nu poate fi ținută de simpla afirmație a unui operator economic potrivit căreia informațiile transmise sunt confidențiale”, invocând jurisprudența CJUE în acest sens.

De asemenea, menționează că... (ANAP) a subliniat, în mod constant, că, ofertanții trebuie să justifice atribuirea unui caracter confidențial anumitor categorii de informații, acest aspect implicând nu doar o simplă declarație din partea operatorului economic, ci o argumentare temeinică și plauzibilă.

Așadar, subliniază că, în lipsa justificării motivate a caracterului confidențial al anumitor informații, accesul la documentele din dosarul de achiziție nu poate fi restricționat.

În opinia sa, raportat la art. 57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016, precum și la art. 15 din Legea nr. 101/2016, contestatorul susține că accesul la informații de interes public este liber, ceea ce este firesc, în contextul în care unul dintre principiile fundamentale ale achizițiilor publice este transparența de care trebuie să dea dovadă autoritatea contractantă.

Așadar, în lipsa unor astfel de probe, ale caracterului de confidențialitate invocat, contestatorul apreciază ca nejustificat refuzul accesului la propunerile tehnice, propunerile financiare și documentele de calificare privind pe... și..., motiv... care, consideră că se impune admiterea contestației și reținerea caracterului întemeiat al contestației noastre sub acest aspect.

În acest sens, contestatorul invocă jurisprudența CNSC.

... apreciază că nu s-au aplicat și nu s-au respectat prevederile legale aplicabile în materie și actele normative incidente iar actele autorității contractante au fost emise cu încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, a scopului și principiilor stabilite de art. 2 alin 2 din Legea nr. 98/2016.

În ceea ce privește ofertele depuse de... și..., susține că, deși... nu a avut acces la propunerile tehnice și financiare ale acestor ofertanți, prețurile oferite de aceștia prezintă indicii că nu au fost respectate prevederile... și a celorlalte legi aplicabile contractului ce face obiectul prezentei proceduri.

Arată că, potrivit documentației de atribuire, rezultă 3 posturi de pază permanente a câte 24 ore/zi; durata acordului cadru: 36 luni în perioada...; total ore acord cadru:... ore; potrivit HG nr. 1506/2024, în anul 2025, salariul de bază minim brut este de... lunar... un program complet de lucru de... ore, în medie, pe lună, reprezentând 24.../ora/post.

I. referitor la oferta... cu subcontractantul... (locul 1) susține următoarele:

.... nu a inclus suficienți agenți de securitate și nu respectă... în ceea ce privește indemnizația... concediul de odihnă, sens în care face trimitere la art. 144 alin. (1) și la art. 145 din... și invocă jurisprudența CNSC.

... nu a respectat prevederile art. 164 din... la elaborarea propunerii financiare, sens în care invocă prevederile art. 164 alin. 1 coroborat cu art. 164 alin. 8 și alin. 12....

... nu a inclus toate cheltuielile obligatorii în propunerea financiară și nu a demonstrat prin documente justificative că prețurile alocate... aceste cheltuieli nu sunt derizorii (sunt rezultatul liberei concurențe), respectiv:

- costuri anuale obligatorii cu medicina...;
- costuri anuale... pregătirea continuă;
- costuri lunare obligatorii cu telefonie mobilă;
- costuri anuale cu instruirea;
- costuri lunare cu serviciile de transport valori precum și costurile cu autovehiculul de transport valori (RCA. impozit, ITP» rovinietă, combustibil, etc.) și costurile salariale... minim 2 agenți de transport valori pe întreaga perioadă de derulare a acordului cadru de 3 ani/36 luni;
- costurile cu dotările;
- cheltuielile administrative (de regie),

menționând că aceste cheltuieli sunt solicitate prin caietul de sarcini sau sunt prevăzute în legislația...u în legislația specifică domeniului pazei.

.... a redus cuantumul fondului de handicap, însă, nu a demonstrat prin documente justificative că valoarea a fost redusă, în mod legal.

În acest sens, contestatorul face trimitere la Legea nr. 448/2006 art.... alin. (2) și alin. (3), evidențiind, în speță, următoarele:

- conform art.... alin. 3 lit. a) din Legea nr. 448/2006 (societatea nu are parteneriat încheiat cu o unitate protejată autorizată):... x 4%;... ore / luna= 0.../oră;

- conform art.... alin. 3 lit. b) din Legea nr. 448/2006 (societatea are încheiat parteneriat cu o unitate protejată autorizată și va plăti 50% fond de handicap către bugetul de stat, iar de ceilalți 50% va achiziționa produse/servicii de la unitatea protejată autorizată); $0.../oră \times 50\% = 0.../oră$ fond de handicap

Acesta consideră că ofertantul nu putea reduce fondul de handicap sub aceste 2 variante decât dacă avea persoane cu handicap angajate la data depunerii ofertelor.

În opinia sa, într-o asemenea situație, contribuția la fondul de handicap se calculează conform Ordinului nr.... din 13 octombrie.

Acesta evidențiază că, potrivit instrucțiunilor din Formularul nr.... - Fundamentare tarif orar din documentația de atribuire, ofertanții erau obligați să prezinte documente justificative privind fondul de handicap.

Consideră că, în cazul în care ofertantul... a redus fondul de handicap motivând că are angajate persoane cu handicap, acesta ar fi trebuit să facă dovada, iar comisia de evaluare era obligată să verifice dacă sunt respectate cerințele obligatorii.

De asemenea, acesta apreciază că, în cazul în care ofertantul... a depus ca dovezi... reducerea fondului de handicap formularul 1..., cu termen depunere în... și „Situație recapitulativă salarii... perioada...”, aceste documente nu fac dovada că acest ofertant putea reduce contribuția... fondul de handicap la data depunerii ofertelor.

.... Comisia de evaluare nu a verificat dacă... a cuprins costuri cu indemnizația de delegare, cazarea și transportul agenților pe întreaga perioadă de derulare a acordului-cadru de 36 luni, conform art....-44 din...u clauza de mobilitate conform art. 25 din... în cazul în care a propus agenți de securitate care au domiciliul în alte județe față de cel în care se vor presta serviciile de paza (județul...)..., face trimitere la fișa de date la capitolul III.....b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale.

II. Referitor la oferta... (locul 2) susține următoarele:

II. 1. În oferta acestuia... nu a inclus suficienți agenți de securitate și nu respectă... în ceea ce privește indemnizația... concediul de odihnă, sens în care contestatorul inserează prevederile art. 144 alin. (1) din... și art. 145 din....

II. 2... nu a respectat prevederile art. 164 din... la elaborarea propunerii financiare, apreciind că, la o simplă verificare a datei angajării și a salariului din Revisal... agenții propuși, autoritatea contractantă avea să constate că deja mulți dintre aceștia erau angajați pe un salariu superior salariului minim pe economie și, pe cale de consecință, ofertanții nu puteau să înceapă calculele în cadrul ofertelor financiare de la salariul minim pe economie.

II. 3... nu a inclus toate cheltuielile obligatorii în propunerea financiară și nu a demonstrat prin documente justificative că prețurile

alocate... aceste cheltuieli nu sunt derizorii (sunt rezultatul liberei concurențe), respectiv:

- costuri anuale obligatorii cu medicina...;
- costuri anuale... pregătirea continuă;
- costuri lunare obligatorii cu telefonie mobilă;
- costuri anuale cu instruirea;
- costuri lunare cu serviciile de transport valori precum și costurile cu autovehiculul de transport valori (RCA, impozit, ITP, rovinietă, combustibil, etc.) și costurile salariale... minim 2 agenți de transport valori pe întreaga perioadă de derulare a acordului cadru de 3 ani/36 luni;
- costurile cu dotările;
- cheltuielile administrative (de regie);

menționând că, toate aceste cheltuieli sunt solicitate prin caietul de sarcini sau sunt prevăzute în legislația...u în legislația specifică domeniului pazei.

În susținere, contestatorul invocă jurisprudența CNSC.

II.4... a încălcat Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap deoarece nu a alocat costuri... fondul de handicap și nu a făcut dovada că este scutit de la plata fondului de handicap.

Afirmă că... nu a inclus în tariful oferit fondul de handicap.

Susține că, potrivit procesului verbal de evaluare financiară nr...., ofertantul situat pe locul 2 a declarat că este scutit de la plata fondului de handicap deoarece are angajate suficiente persoane cu handicap, sens în care face trimitere la Ordinul nr.... din 13 octombrie....

Subliniază că, potrivit Instrucțiunilor din Formularul nr.... - Fundamentare tarif orar din documentația de atribuire, ofertanții erau obligați să prezinte, odată cu oferta, documente justificative privind fondul de handicap.

În opinia sa, având în vedere că ofertantul... a cotat fondul de handicap cu 0, motivând că are angajate suficiente persoane cu handicap, acesta ar fi trebuit să facă dovada, iar comisia de evaluare era obligată să verifice dacă sunt respectate cerințele obligatorii.

Din punctul său de vedere, deși din procesul verbal de evaluare a propunerilor financiare rezultă că... a depus ca document justificativ „Formularul 1... - „Declarație privind obligațiile de plată la bugetul de stat” din... (... perioada...), chiar cu o zi înainte de depunerea ofertei deși termenul limită de depunere a declarației era..., acest document nu face dovada că... era scutit de la plata contribuției... fondul de handicap la data depunerii ofertelor.

Menționează că, deși comisia de evaluare a solicitat clarificări privind fondul de handicap, a acceptat răspunsul neconcludent al acestui ofertant, declarând admisibilă oferta....

În consecință, contestatorul susține că ofertele... și..., nu respectă cerințele documentației de atribuire și nici cerințele legale din domeniul pazei, propunerile financiare conțin prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate și constituie abateri de la legislația incidentă, alta decât cea în domeniul achizițiilor publice iar aceste oferte trebuiau respinse ca inacceptabile și neconforme.

În concluzie... apreciază că evaluarea realizată de către autoritatea contractantă a înregistrat abateri de la cadrul legal, încălcând art. 133 din HG. 395/2016, subliniind și faptul că, din actele întocmite de autoritatea contractantă, nu rezultă că într-adevăr comisia de evaluare a verificat dacă acești participanți au redus artificial tariful ofertat.

Contestatorul menționează că tariful minimal impus de lege trebuie însă respectat atât de autoritatea contractantă, cât și de ofertanți în cadrul procedurii de achiziție, însă, ofertanții... și... nu au explicat modalitatea în care, din valoarea ofertată, urmează a fi suportate toate cheltuielile ce revin în sarcina angajatorului.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., autoritatea contractantă transmite un punct de vedere față de ambele contestații formulate atât de..., cât și de..., prin care aduce la cunoștință următoarele aspecte:

Referitor la contestația formulată de...

I. Referitor la contestația depusă de... în dosar nr...., autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca fiind netemeinică, nelegală și tardivă.

În susținere, autoritatea contractantă invocă prevederile art. 8 și art. 9 din Legea nr. 101/2016, menționând această contestație a transmisă pe email în data de..., orele 21: 34 și a fost înregistrată, atât la registratura autorității contractante, cât și la cea de la CNSC, în data de..., evidențiind faptul că, în opinia sa, raportat la art. 182 alin. (2) din C.p.c., având în vedere că programul de lucru al Consiliului, postat pe site-ul propriu este de Luni până Joi, între orele 9:...-15:... și Vineri, între orele 9:...-13:..., iar depunerea unei contestații, indiferent de modul prin care operatorul economic alege într-o primă fază să o facă, respectiv prin fax sau e-mail și ulterior și în original la registratura CNSC, trebuie să respecte aceleași reguli.

Având în vedere cele mai sus menționate, autoritatea susține că, în speță, contestația trebuia înaintată atât Consiliului, cât și autorității contractante, până la data de... orele 16:..., sub sancțiunea respingerii contestației, ca tardivă.

Față de solicitarea: „..... din... privind rezultatul procedurii, a Raportului procedurii nr...., precum și anularea actelor subsecvente raportului final.”, autoritatea contractantă susține că..., prin contestația sa, a solicitat reevaluarea ofertei clasate pe locul 1, acest lucru având ca efect contestarea propriei poziționări ca ofertant câștigător în cadrul acordului-cadru, aspect ce contravine dispozițiilor legale, potrivit cărora

interesul legitim al unui operator economic trebuie să vizeze dobândirea contractului ori evitarea pierderii unui drept sau a unui avantaj.

Evidențiază că, în cauza de față, contestatorul a dobândit deja acest avantaj prin atribuirea acordului-cadru în calitate de ofertant câștigător.

Astfel, apreciază că sunt incidente și prevederile art. 9 alin. (4) din Legea nr. 101/2016.

Autoritatea invocă jurisprudența CNSC și cea națională.

Prin urmare, evidențiază că:

-Procedura a fost finalizată prin desemnarea a trei ofertanți câștigători, între care se regăsește și contestatoarea;

-Niciuna dintre susținerile acesteia nu demonstrează existența unei erori de evaluare sau a unei încălcări a legislației de natură să afecteze legalitatea rezultatului;

-Oferta declarată câștigătoare aparținând... respectă cerințele documentației de atribuire și ale legislației în vigoare;

-Contestația excede cadrul legal al procedurii și al căilor de atac întrucât nu are o cauză obiectivă, ci vizează obținerea unei poziții prioritare în clasament (locul 1).

În legătură cu solicitarea: „.... Reluarea etapei de evaluare financiară a ofertei clasate pe locul 1.”, față de mențiune operatorului „A. Considerăm nelegal Raportul procedurii nr.... având în vedere faptul că propunerea financiară depusă de către ofertantul... trebuia declarată ca fiind neconformă, în conformitate cu dispozițiile art. 137, alin. 1 și art. 137, alin. 3 lit. c și lit. d din HG nr. 395/2016 (...),

1. Referitor la numărul minim de agenți necesari, autoritatea face trimitere la Formularul 2C și susține că, din analiza procesului verbal final de evaluare al ofertelor financiare nr.... a remarcat că acest ofertant a precizat, în oferta sa financiară, că numărul... agenți alocați unui post de pază este de 4... agenți.

Autoritatea apreciază că numărul... 4... agenți/post nu este suficient... următoarele motive:

- în condițiile în care în propunerea sa financiară ofertantul... declară că sporul de ore suplimentare este... (fapt care rezultă din completarea rândului J al procesului verbal nr....), deci, nu plătește ore suplimentare angajaților peste norma legală de lucru de... ore/lună/agent, atunci numărul... agenți aferent fiecărui post trebuie majorat... programul de lucru solicitat de către autoritatea contractantă, conform următoarelor calcule:

365 zile/an x 24 ore/zi: 12 luni/an= 730 ore/post/lună

730 ore/post/lună:... ore/agent/lună=... agenți/post/lună

- ... asigurarea orelor provenite din aplicarea prevederilor art. 126 lit. a) din... (ora liberă plătită... munca de noapte) și... a nu se efectua ore suplimentare... trebuie să asigure agenți suplinitori / înlocuitori în număr de... agenți/post/lună, conform următorului calcul:

- 365 zile/an x 1 ore/zi: 12 luni/an=... ore/post/lună
 ... ore/post/lună:... ore/agent/lună -... agenți/post/lună
 ... +...= 4... agenți/post/lună - total număr agenți...
 compensarea... de noapte, în aplicarea art. 126 lit. a)...
- pe de altă parte... asigurarea efectuării C.O., potrivit art. 150..., și... a se evita efectuarea de ore suplimentare, mai sunt necesari... agenți/post/lună, conform următorului calcul:
 $4... \text{ agenți } / \text{post/lună} \times 20... / \text{an} \times 8 \text{ ore } / \text{zi} : 12 \text{ luni } / \text{an} : ... \text{ ore/agent } / \text{lună} = ... \text{ agenți } / \text{post/lună}$
 - deci, numărul... agenți necesari... prestarea serviciilor solicitate de beneficiar (730 ore/lună/post) în situația în care... nu acordă nici spor de ore suplimentare și nici spor de noapte, ci ora liberă plătită (art. 126 lit. a...) este:
 $... + ... + ... = ... \text{ agenți de securitate/post } / \text{lună}$

Având în vedere cele expuse anterior, consideră că ofertantul... a suplimentat personalul (cu... agenți) doar... compensarea... de noapte conform art. 126 lit. a din..., nu și... asigurarea continuității prestării serviciilor pe perioada concediilor de odihnă, în condițiile neacordării de spor ore suplimentare, conform art.... din același act normativ.

Comisia de evaluare nu a verificat dacă tariful orar propus de către... este valid raportat la numărul... persoane aferent tipului de post... care s-a solicitat prestarea serviciilor de pază (24/24), declarând oferta acestuia admisibilă, cu toate că nu respectă....

Având în vedere cele de mai sus, aceasta apreciază că... nu asigură un număr minim de agenți de securitate necesari... îndeplinirea acordului-cadru, astfel încât, propunerea financiară a acestui ofertant nu este sustenabilă din punct de vedere financiar, atât timp cât în oferta sa de preț nu a cuprins costuri cu munca suplimentară pe perioada acordării concediului de odihnă agenților titulari și, respectiv, acoperirea orei libere acordate zilnic de către un alt agent de securitate, în susținere invocând jurisprudența CNSC.

În aceste condiții, evidențiază că elementele constitutive ale tarifului ofertat de către..., respectiv, sporul de noapte, sporul de muncă prestată în zilele de sărbătoare legală, indemnizația de concediu, sporul de ore suplimentare, contribuția asiguratorie... muncă nu au fost verificate de către comisia de evaluare prin raportare atât la legislația în vigoare, cât și la numărul... agenți ce trebuie utilizați pe tipul de post de 24/24 ore, astfel:

2. Referitor la indemnizația concediu de odihnă - art. 144 alin. (1) din...;

Reiterează că acordarea orei libere aferente sporului de noapte și respectarea dreptului la concediu de odihnă, este de:

$... \text{ ag/post} \times 3 \text{ posturi} \times ... / \text{agent} \times 3 \text{ ani} = ... : ... \text{ total ore acord-cadru} = ... / \text{oră}$

Invocând prevederile art.... din..., și făcând trimitere la procesul verbal final de evaluare al ofertelor financiare nr...., susține că, din analiza acestuia rezultă că valoarea indemnizației de concediu de odihnă prevăzută de... este.../oră, valoare inferioară celei calculate mai sus de către subscrisa, întrucât nu include partea din indemnizația... concediu convenită persoanelor care înlocuiesc agenții de pază pe perioada efectuării concediului de odihnă.

Astfel, apreciază că se impune ca autoritatea contractantă să efectueze reanalizarea și reevaluarea ofertei în cauză sub aspectul calculelor efectuate de către ofertantul... și a sustenabilității cuantumului invocat.

3. Referitor la contribuția asiguratorie... muncă, susține că nici valoarea acesteia nu este corect indicată, fiind în procent de...% din totalul cheltuielilor salariale, numărul... de agenți/post fiind relevant și în stabilirea acestei valori.

4. Referitor la spor ore suplimentare, precizează că nu a verificat dacă ofertantul... a cuprins în prețul ofertat costuri cu înlocuirea agenților de securitate propuși pe durata concediilor de odihnă ale acestora.

Invocând art. 144 alin. (1) și art. 146 alin. (2) din..., raportat la durata acordului-cadru de 3 ani, precizează că ofertantul... avea obligația de a include costuri suplimentare... înlocuirea agenților aflați în concediu de odihnă, pe o perioadă de minimum 20 zile/an, deoarece, cât timp aceștia se vor afla în concediu de odihnă, vor fi indisponibili și vor fi plătiți cu indemnizația... concediul de odihnă. Pe perioada concediilor de odihnă, agenții de securitate titulari pe post vor fi înlocuiți... a nu mări norma de lucru a celor care execută serviciul în mod curent, cu alți agenți de securitate. Mai există varianta ca, atunci când agenții titulari pe post sunt în concediu, ceilalți agenți să preia orele ce trebuie acoperite și să efectueze ore suplimentare, astfel că în calculația de preț trebuie să se regăsească aceste ore suplimentare.

Din punctul său de vedere, în ambele variante, trebuie să se regăsească o sumă... orele suplimentare.

5. Referitor cuantum fond de handicap, făcând trimitere la prevederile procesului verbal nr...., autoritatea considerăm că... justificarea acestei valori, ofertantul trebuia să prezinte sau autoritatea contractantă trebuia să solicite documente justificative, din care să rezulte exact cuantumul declarat de ofertant.

Aceasta apreciază că, în acest caz, relevante sunt prevederile art...., alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006, precum și Instrucțiunea... aplicarea art.... alin. (2) și (3) din Legea 448/2006, din..., aprobată prin Ordinul 1...1/..., potrivit căroră... a se justifica valoarea declarată de.../oră ca și contribuție la fondul de handicap, ofertantul avea obligația prezentării Declarației 1... (D1...) privind obligațiile de plată către bugetul de stat, împreună cu recipisa de depunere a acesteia la

ANAF, valabilă la data depunerii ofertei, din care să rezulte valoarea contribuției datorată și plătită... fondul de handicap, precum și a extrasului REGES valabil la data depunerii ofertei -... dovedirea numărului... total de angajați la data depunerii ofertelor (necesar... verificarea procentului de 4% prevăzut de art.... alin. (2) din Legea 448/2006). De asemenea, susține că trebuiau prezentate contracte cu unități protejate (care să conțină clauze din care să rezulte angajamente... o sumă certă... cele 36 luni de acord-cadru), facturi și documente de plată privind achiziția de produse, conform prevederilor art.... alin. (3) din Legea nr. 448/2006.

Autoritatea contractantă evidențiază că avea obligația de a verifica modul de respectare a prevederilor art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 prin raportare și la prevederile Instrucțiunii aprobate prin Ordinul nr....01/..., simpla mențiune a ofertantului a unei anumite valori privind contribuția la fondul de handicap sau a declarației sale în sensul că achiziționează produse și/sau servicii realizate prin activitatea proprie a persoanelor cu handicap nu constituie o dovadă în acest sens.

În concluzie, susține că oferta depusă de... nu a respectat prevederile documentației de atribuire și actele normative aplicabile serviciilor de pază, nu a calculat corect și nu a inclus toate costurile obligatorii prevăzute de legislația în vigoare, motive... care aceasta trebuia să fie respinsă ca neconformă, în temeiul dispozițiilor art. 137 alin. (1) și art. 137 alin. (3) lit. c) și lit. d) din HG nr. 395/2016.

În drept, autoritatea afirmă că, referitor la comportamentul ofertantului contestator și incoerența poziției sale procesuale prin procesul-verbal de evaluare a ofertelor nr...., întocmit în urma derulării unei proceduri proprii de achiziție derulate de autoritatea contractantă (în afara prezentei proceduri de licitație deschisă), a fost desemnată câștigătoare..., cu un preț de.../oră fără TVA... un post de pază 24/24.

În cadrul procedurii de față (CN108...65/... - licitație deschisă), aceeași societate a depus ofertă cu un preț de.../oră fără TVA, iar, în cuprinsul contestației formulează critici cu privire la pretinsa nesustenabilitate a ofertei clasate pe locul I -..., care a ofertat un preț de.../oră fără TVA.

În opinia autorității, această poziționare este lipsită de coerență logică și juridică, întrucât dacă operatorul economic contestator a fost considerat eligibil și câștigător de către aceeași autoritate contractantă la un preț semnificativ mai mic decât cel ofertat în prezent (... față de.../oră), este de neînțeles cum acesta poate susține, fără contradicție, că un preț mai mare decât cel anterior declarat câștigător ar fi nesustenabil.

În continuare, în susținere, autoritatea invocă jurisprudența și principiile aplicabile, potrivit cărora susținerile formulate de un operator

economic trebuie să fie consecvente și conforme cu propriul comportament comercial.

Prin urmare, precizează că, în contextul în care...:

- a fost desemnată câștigătoare anterior cu un tarif mai mic (.../oră),
- oferă în prezent un tarif de.../oră,
- contestă un tarif ușor mai mic (.../oră),

rezultă clar că demersul contestator nu urmărește garantarea unei proceduri corecte, ci are exclusiv scopul de a submina oferta competitorului direct.

Autoritatea subliniază că, în opinia sa, această poziție impune respingerea contestației ca inadmisibilă și nefondată.

Referitor la solicitarea: „.... Obligarea autorității contractante să asigure subscrisei accesul la studierea în integralitate a dosarului de achiziție publică.”, făcând o scurtă prezentare a situației de fapt, evidențiind faptul că, urmare a publicării raportul procedurii nr...., și a solicitării de acces a contestatorului formulat prin adresa nr....., precizează că autoritatea contractantă nu i-a permis accesul la studierea acestora, ci doar la studierea parțială a unor documente de lucru ale comisiei de evaluare, respectiv, procesele verbale privind evaluarea garanției de participare și a informațiilor din DUAЕ, evaluarea propunerilor financiare, evaluarea documentelor suport DUAЕ.

În legătură cu mențiunea operatorului: „B. Cu privire la obligarea autorității contractante să asigure subscrisei accesul la studierea în integralitate a dosarului de achiziție publică”, face trimitere la următoarele prevederi legale: art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016; art. 57 alin. (4) din Legea nr. 99/2016, potrivit cărora consideră că simpla declarare a acestor informații ca fiind confidențiale nu poate aduce atingere dreptului de acces la astfel de informații, având în vedere că principiul protecției informațiilor confidențiale, precum și a secretelor comerciale, trebuie pus în aplicare, astfel încât, să fie compatibil cu cerințele unei protecții jurisdicționale efective și cu respectarea dreptului la apărare al părților în litigiu, sens în care, invocă jurisprudența națională, în acest sens.

Opinia autorității este că, în speță, simplele afirmații ale ofertantului... privind prejudicierea sa pe termen lung și protejarea secretului comercial, neînsoțite de dovezi clare, în acest sens, nu respectă exigențele textelor de lege amintite. Astfel, pretinsul caracter confidențial al informațiilor conținute de oferta clasată pe locul 1 nu a fost probat și nici nu ne poate fi opozabil.

Față de cele de mai sus, în măsura în care nu sunt întrunite condițiile legale... ca informațiile din propunerea tehnică sau financiară să fie confidențializate, iar autoritatea contractantă îi refuză accesul la dosarul achiziției publice sub pretextul confidențialității, apreciază că acest refuz este nelegal, invocând prevederile art. 15 din Legea nr. 101/2016.

Inserând în extras constatările din procesul-verbal nr.... privind oferirea accesului neîngrădit la documentele solicitate, întocmit în prezența reprezentantului legal al..., respectiv doamna... (împuternicire nr....), subliniază faptul că, acest proces a fost semnat de ambele părți, fără obiecțiuni, și reprezintă dovada scrisă a faptului că operatorul economic a avut acces:

- la procesul-verbal de deschidere a ofertelor,
 - la evaluarea propunerilor tehnice,
 - la evaluarea propunerilor financiare,
 - la raportul final al procedurii,
 - la comunicările de rezultat,
- precum și la alte documente.

Menționează că, potrivit prevederilor legale, autoritatea contractantă este obligată să permită accesul neîngrădit la informațiile din dosarul achiziției, cu excepția celor indicate și probate ca fiind confidențiale. În speță, această obligație a fost respectată, integral.

Totodată, reiterează că, simpla nemulțumire a contestatorului față de lipsa accesului la propunerile financiare detaliate ale altui ofertant - declarate confidențiale și probate corespunzător - nu poate fi transformată într-un motiv de contestație.

Prin urmare, apreciază că procesul-verbal nr.... confirmă în mod indubitabil că operatorul economic a beneficiat de acces legal, complet și neîngrădit la dosarul achiziției, cu respectarea prevederilor legale privind confidențialitatea. Astfel, susținerile din contestație sunt vădit neîntemeiate și denaturează realitatea procedurală.

Subliniază faptul că, participarea unui operator economic la o procedura reprezintă o opțiune, o alegere și nu o obligație. Chiar dacă o autoritate contractantă trebuie „să vadă” în orice ofertant un posibil colaborator și nu un adversar/inamic, aceasta trebuie, după cum este și normal, să respecte prevederile legislației în vigoare aplicabile procedurii care face obiectul achiziției și să trateze pe toți participanții, în mod egal.

II. Referitor la contestația formulată de... în dosar nr...., autoritatea contractantă reiterează o parte din mențiunile regăsite în cuprinsul punctului de vedere față de contestația depusă în dosar nr....

În plus, ... „.....”, prezintă următoarele argumente cu privire la contestație:

Față de solicitarea privind admiterea contestației și anularea actelor autorității, menționează că, „referitor la oferta... cu sub contractantul... (locul 1), susține că acesta nu a inclus în oferta sa suficienți agenți de securitate și nu respectă... în ceea ce privește indemnizația... concediul de odihnă.

Precizează că... nu a cuprins, în prețul ofertat, costuri cu înlocuirea agenților de securitate propuși pe durata concediilor de odihnă a acestora, sens în care, invocă dispozițiile art. 144 alin. (1) și art. 146 alin. (2) din....

Având în vedere că durata acordului-cadru este de 3 ani, ofertantul... avea obligația de a include costuri suplimentare... înlocuirea agenților aflați în concediu de odihnă, pe o perioadă de minim 20 zile/an, deoarece, cât timp aceștia se află în concediu de odihnă, vor fi indisponibili și vor fi plătiți cu indemnizația... concediul de odihnă.

De asemenea, menționează că, pe perioada concediilor de odihnă, agenții de securitate titulari pe post vor fi înlocuiți... a nu mări norma de lucru a celor care executa serviciul în mod curent, cu alți agenți de securitate, precizând că mai există varianta ca, atunci când agenții titulari pe post sunt în concediu, ceilalți agenți să preia orele ce trebuie acoperite și să efectueze ore suplimentare, astfel ca în calculație trebuie să se regăsească aceste ore suplimentare.

Din punctul său de vedere, în ambele variante, trebuie să se regăsească o sumă... orele suplimentare, precizând că, în opinia sa, calculul indemnizației... concediul de odihna trebuia efectuat, astfel:

- potrivit art. 145 din..., din care rezultă că durata minimă a concediului de odihnă anual este de 20 de zile lucrătoare, iar, conform art. 150 din... valoarea indemnizației nu poate fi mai mică decât salariul minim brut:

Norma lunara de lucru este... ore/agent/lună... ore I agent/ lună x 12 luni=... ore agent/ an

Durata minima a concediului de odihnă este de 20 zile lucrătoare /agent I an. 20 zile CO/an x 8 ore/zi= 1... ore CO/agent/an.

... ore agent/an -1... ore CO/agent/an=... ore/agent/an... ore/ agent/an: 12 luni= 152 ore/agent/luna

- potrivit art. 145 din..., din care rezultă că un agent va lucra... ore/an sau 152 ore/lună.

Conform procesului verbal de evaluare financiara nr..... a alocat un număr de... agenți... un post de pază;

... agenți/post x 3 posturi=... agenți alocați de către... toate cele 3 posturi.

... ore (total ore acord cadru): 36 luni: 152 ore/agent/lună=... agenți necesari... toate cele 3 posturi... a respecta cele 20 de zile de concediu de odihna obligatorii anual.

Mai mult, menționează că... a alocat... indemnizația de concediu de odihna suma de.../ ora, valoare sub minimul legal prevăzut la art. 150 din....

.../ ora x... ore I luna x 12 luni=.../ agent /luna, mai puțin decât salariul minim de.../ luna, încălcând astfel prevederile art. 150 alin. 1 din....

.../indemnizație CO/agent/an x... agenți alocați de către... toate cele 3 posturi x 3 ani (durata acord cadru)=...

...:... ore (total ore acord cadru)= 2.../ora..., mai mult decât.../ora alocați de....

În susținere, face trimitere la jurisprudența CNSC.

Precizează că ofertantul... nu a respectat prevederile art. 164 din... la elaborarea propunerii financiare, sens în care, subliniază că salariul brut... agenții de securitate implicați în acest contract nu poate fi salariul minim pe economie, câtă vreme ofertanții sunt obligați legal să majoreze salariile agenților de securitate pe timpul derulării contractului.

Autoritatea apreciază că era obligată să verifice în ce măsură agenții de securitate erau angajați pe salariul minim pe economie sau pe salarii superioare acestuia, verificând, astfel, respectarea dispozițiilor art. 164....

În opinia sa, o simplă verificare a datei angajării și a salariului din Revisal (document ce trebuia depus de ofertanți la data depunerii ofertei)... agenții propuși, autoritatea contractantă avea să constate că deja mulți dintre aceștia erau angajați pe un salariu superior salariului minim pe economie și, pe cale de consecință, ofertanții nu puteau să înceapă calculele în cadrul ofertelor financiare de la salariul minim pe economie.

Precizează că, ofertantul... nu a demonstrat prin documente justificative că prețurile alocate... aceste cheltuieli nu sunt derizorii (sunt rezultatul liberei concurențe): costuri anuale obligatorii cu medicina... agenți (14 agenți) alocați... întreaga perioada de derulare a acordului cadru de 3 ani.

Totodată, menționează că serviciile de medicina... sunt obligatorii... toți angajatorii, iar, în acest contract se va presta muncă de noapte, conform art. 1... alin. 1 din....

Referitor la oferta... (locul 2), precizează următoarele:

... nu a inclus în oferta sa suficienți agenți de securitate și nu respectă... în ceea ce privește indemnizația... concediul de odihnă și nu a cuprins în prețul ofertat costuri cu înlocuirea agenților de securitate propuși pe durata concediilor de odihnă a acestora.

Invocând prevederile art. 144 alin. (1) din... și art. 146 alin. 2 din..., susține că ofertantul... avea obligația de a include costuri suplimentare... înlocuirea agenților aflați în concediu de odihnă, pe o perioadă de minim 20 zile/an deoarece, cât timp aceștia se află în concediu de odihnă, vor fi indisponibili și vor fi plătiți cu indemnizația... concediul de odihnă.

Aceasta menționează că, pe perioada concediilor de odihnă, agenții de securitate titulari pe post vor fi înlocuiți... a nu mări norma de lucru a celor care executa serviciul în mod curent, cu alți agenți de securitate.

Având în vedere că... nu a inclus în tariful ofertat sporul... ore suplimentare, arată că, calculul indemnizației... concediul de odihnă trebuia efectuat astfel:

Conform art. 145 din...: durata minimă a concediului de odihnă anual este de 20 de zile lucrătoare, iar conform art. 150 din...: valoarea indemnizației nu poate fi mai mică decât salariul minim brut.

Arată că norma lunara de lucru este... ore/agent/lună... ore I agent I lună x 12 luni=... ore agent I an

Durata minimă a concediului de odihnă este de 20 zile lucrătoare/ agent/an. 20 zile CO/an x 8 ore/zi= 1... ore CO/agent I an.

... ore agent I an - 1... / agent I an=... ore / agent I an... ore/ agent I an: 12 luni= 152 ore/ agent I luna

Apreciază că... a respecta art. 145 din..., un agent va lucra... ore/an sau 152 ore/lună.

Conform procesului verbal de evaluare financiară nr..... a alocat un număr de... agenți... 1 post de pază.

... agenți / post x 3 posturi=... agenți alocați de către... toate cele 3 posturi.

... ore (total ore acord cadru): 36 luni: 152 ore/ agent I lună=... agenți necesari... toate cele 3 posturi... a respecta cele 20 de zile de concediu de odihnă obligatorii anual.

... /... /agent/ an... agenți necesari... toate cele 3 posturi x 3 ani (durata acord cadru)=...

...:.... ore (total ore acord cadru)=.../ oră..., mai mult decât.../ ora alocați de....

Susține că... nu a respectat prevederile art. 164 din... la elaborarea propunerii financiare, evidențiind faptul că acesta a calculat tariful orar raportându-se la salariul de baza minim de... I agent I lună sau.../oră, fără a lua în considerare faptul că angajații cu vechime mai mare de 2 ani beneficiază de un salariu de bază peste minimul de.../lună, având în vedere că se vor depăși 24 de luni de când au fost angajați pe parcursul derulării acordului cadru de 3 ani.

Drept urmare, având în vedere că această procedură are ca obiect atribuirea unui acord-cadru pe o durată de 36 luni, începând cu....., nu putea calcula salariile, sporurile, contribuțiile și indemnizațiile la salariul minim... toți cei 3 ani și era obligat să includă costurile cu aceste majorări salariale în prețul oferat.

Prin urmare, afirmă că salariul brut... agenții de securitate implicați în acest contract nu poate fi salariul minim pe economie, câtă vreme ofertanții sunt obligați legal să majoreze salariile agenților de securitate pe timpul derulării contractului.

Ca atare, solicită Consiliului să constate că autoritatea era obligată să verifice în ce măsură agenții de securitate erau angajați pe salariul minim pe economie sau pe salarii superioare acestuia, apreciind că, la o simplă verificare a datei angajării și a salariului din Revisal... agenții propuși, autoritatea avea să constate că deja mulți dintre aceștia erau angajați pe un salariu superior salariului minim pe economie și, astfel, nu puteau să înceapă calculele în cadrul ofertelor financiare de la salariul minim pe economie.

Susține că... nu a inclus toate cheltuielile obligatorii în propunerea financiară și nu a demonstrat prin documente justificative că prețurile

alocate... aceste cheltuieli nu sunt derizorii, invocând art. 1... alin. (1) și alin. (2) din... și afirmând, totodată, că... pregătirea continuă a celor... agenți (15 agenți) alocați, pe întreaga perioadă de derulare a acordului cadru de 3 ani, potrivit art. 44 alin. 4 din Normele metodologice de aplicare a Legii 333/... aprobate prin HG nr. 301/2012 costuri lunare obligatorii cu telefonie mobilă (comunicațiile)... cele 3 posturi pe o perioadă de 36 luni, reprezintă costuri anuale ce revine societăților de pază.

Referitor la oferta... (locul 1), apreciază că susținerile sunt ipoteze de calcul care nu probează o neconformitate a ofertei, ci exprimă o nemulțumire privind prețul ofertat și modul intern de formare a acestuia.

În ceea ce privește pretinsa încălcare a art. 164... (regula 24 de luni), susține că nu se poate reține o neconformitate pe baza unor presupuneri despre vechimea individuală a salariaților și despre modul în care operatorul își va gestiona personalul în perioada contractuală. Referitor la faptul că „Nu a inclus toate cheltuielile obligatorii”, apreciază că această critică este de tip prezumție, nu probă; nu justifică anularea raportului procedurii.

Referitor la oferta... (locul 2), menționează că acesta reproduce în mare parte aceleași argumente (CO, art. 164 cheltuieli obligatorii), modificând doar cifrele. În opinia acesteia, caracterul repetitiv confirmă că se aflăm în fața unui demers de tip „model teoretic de calcul”, nu în fața unei neconformități dovedite prin documente.

Cu privire la concediul de odihnă/„insuficienți agenți”, autoritatea contractantă menține aceleași argumente ca la oferta..., menționând că, față de opinia contestatorului că oferta nu ar fi inclus sporul de ore suplimentare și de aici deduce întregul scenariu, autoritatea apreciază că existența/absența unui anumit spor, într-un calcul ipotetic, nu poate fi convertită în neconformitate fără identificarea unei încălcări concrete a documentației de atribuire ori a unei contradicții în documentele depuse.

Referitor la cheltuieli obligatorii + fond handicap, autoritatea susține că întrucât contestatorul nu indică elemente verificabile din oferta... care să demonstreze neincluziunea acestor costuri, enumerarea nu ține loc de probă, iar dacă ofertantul a declarat un anumit regim (ex. scutire/încadrare), autoritatea a verificat documentele prezentate potrivit documentației. Verificarea modului în care se calculează și se achită efectiv contribuția la fond, pe durata contractului, este o chestiune de conformare legală a operatorului economic și poate fi supusă controlului instituțiilor competente; nu poate fi transformată, în lipsa unor contradicții documentare, într-un motiv automat de respingere a ofertei în etapa de atribuire.

Față de solicitarea „c) să obligați autoritatea contractantă să adopte măsurile necesare restabilirii legalității, cu indicarea clară și precisă a operațiunilor care urmează a fi realizate de aceasta, respectiv, în principal, să obligați autoritatea contractantă să ne asigure accesul la

propunerile tehnice și financiare depuse de participanții... (locul 1) și... (locul 2), urmând ca de la momentul punerii la dispoziție să curgă un nou termen de contestație, iar în subsidiar, să reia procedura de evaluarea ofertelor, stabilirea clasamentului și desemnarea ofertantului câștigător.”, susține că procesul-verbal nr.... a fost semnat de ambele părți, fără obiecțiuni, și reprezintă dovada scrisă a faptului că operatorul economic a avut acces la: procesul-verbal de deschidere a ofertelor, evaluarea propunerilor tehnice, evaluarea propunerilor financiare, la raportul final al procedurii, comunicările de rezultat, precum și la alte documente.

Subliniază că a respectat și respecta prevederile legislației în vigoare, aplicabilă, apreciind că participarea unui operator economic la o procedură reprezintă o opțiune, o alegere și nu o obligație, invocând art. 3 alin. (1) lit. z) din Legea nr. 98/2016.

Prin urmare, aceasta solicită respingerea contestației formulate de către..., ca fiind netemeinică, nelegală și tardivă.

Având în vedere documentele depuse de... și de..., în cadrul procedurii de atribuire sus-menționată, marcate „CONFIDENȚIAL”, respectiv, oferta tehnică și oferta financiară, precum și raportat la faptul că... și... solicită „accesul la dosarul aflat pe rolul CNSC”, în conformitate cu dispozițiile art. 20 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, prin adresa nr...../C1/... și nr....77/...../C1/..., Consiliul îi solicită acestuia să comunice temeiul juridic al încadrării tuturor înscrisurilor menționate ca fiind „confidențiale”, să justifice această încadrare și să demonstreze prin orice mijloc de probă, caracterul confidențial al documentelor și prejudiciul adus urmare a dezvăluirii acestor informații, conform dispozițiilor art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, care stipulează că: „La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.”

... răspunde prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., invocând, în susținerea confidențialității ofertei sale, următoarele prevederi legale: art. 57 alin. (1), art. 217 alin. (5) și (6); din Legea nr. 98/2016; art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016; art.... alin. (1) și alin. (3) din Legea nr. 101/2016, art. 11 lit. e) din Legea nr. 11/1991; Directiva (...) 2016/9..., art. 1 alin. (1) din OUG nr. 25/2019 jurisprudența CJUE.

Prin adresa nr....(2025)/... Consiliul îi comunică contestatorului..., termenul de studiere a dosarului cauzei și implicit de depunere a concluziilor scrise; acesta s-a prezentat la sediul CNSC în data de....

... răspunde prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., precizând că este de acord cu accesul la studierea ofertei sale, cu excepția documentelor cu caracter personal, cât și date cu caracter medical.

Prin adresa nr....(2025)/... Consiliul îi comunică contestatorului..., termenul de studiere a dosarului cauzei și implicit de depunere a concluziilor scrise; acesta s-a prezentat la sediul CNSC în data de....

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatorul... transmite concluzii scrise prin care solicită următoarele:

a) admiterea contestației;

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

c) obligarea autorității contractante să adopte măsurile necesare restabilirii legalității, cu indicarea clară și precisă a operațiunilor care urmează a fi realizate de aceasta, respectiv să oblige autoritatea contractantă să reia procedura de reevaluare a ofertelor... (locul 1) și... (locul 2), conform cerințelor din documentația de atribuire și a prevederilor legale și să le declare inacceptabile și neconforme;

d) să dispună continuarea procedurii de atribuire, stabilirea clasamentului și desemnarea ofertantului câștigător.

Contestatorul reiterează motivele prezentate și în cuprinsul contestației sale.

În ceea ce privește contestația nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., în dosar nr...., contestatorul..., al **cărui** conținut poate fi consultat integral de către părțile cauzei, aceasta fiind disponibilă... acces public prin accesarea fișierului din anexa anunțului, de participare publicat în SEAP, respectiv „[CN108...65/...179]....Contestatie 3-...6-scan.pdf.p7s, prezintă următoarele:

Contestatorul face o scurtă prezentare a situației de fapt, evidențiind faptul că oferta s-a a fost clasată pe locul II, iar ulterior, comunicării raportului procedurii de către autoritatea contractantă, acesta a depus contestație prin care a solicitat acces la dosarul achiziției, iar urmare studierii dosarului, susține că a formulat această contestație, în termenul legal de introducere al acesteia care, conform art. 8, alin. 1, lit. b Legea 101/2016.

Acesta consideră ca fiind nelegal raportul procedurii nr.... având în vedere faptul că propunerea financiară depusă de către ofertantul... trebuia declarată ca fiind neconformă, în conformitate cu dispozițiile art. 137, alin. 1 și art. 137, alin. 3 lit. c) și lit. d) din HG nr.

395/2016, întrucât, pe de o parte, conține elemente de cost care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate, constituind o abatere de la legislația incidentă, alta decât cea în domeniul achizițiilor publice, și, pe de altă parte, nu este corelată cu elementele propunerii tehnice ceea ce ar putea conduce la executarea defectuoasă a contractului.

1. Referitor spor de noapte, raportat la art. 126 lit. b)..., susține că, urmare a aplicării sporului de noapte de 25% din salariul de bază..., a detaliat, în coloana 2 - Detaliu componente tarif, pozițiile b și d, formulele de calcul... acest spor, respectiv:

- poziția b: $\dots \times a \times 22\%$, unde:
 - ... reprezintă sporul prevăzut de art. 126, lit. b;
 - a reprezintă... - valoare salariu încadrare;
 - 22... % reprezintă procentul de ore prestate pe timp de noapte luni-vineri din total ore pe 3 ani, așa cum este calculat de ofertant în coloana 4 din formular

- poziția d: $\dots \times a \times \dots \%$, unde:
 - ... reprezintă sporul prevăzut de art. 126, lit. b;
 - a reprezintă... - valoare salariu încadrare;
 - ... % reprezintă procentul de ore prestate pe timp de noapte sâmbătă și duminică din total ore, așa cum este calculat de ofertant în coloana 4 din formular.

Acesta arată că, prin efectuarea calculelor din formulele de mai sus, rezultă următoarele valori:

- poziția b: $\dots/\text{oră}$, iar nu $\dots/\text{oră}$, cât este valoarea calculată de către ofertant;

- poziția d: $\dots/\text{oră}$, iar nu $\dots/\text{oră}$, valoare calculată de către ofertant.

Astfel, apreciază că autoritatea contractantă nu și-a îndeplinit obligațiile prevăzute de art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016 și nu a efectuat verificările necesare ale conținutului propunerii financiare întocmite de către ofertantul declarat câștigător, considerând că se impune ca autoritatea contractantă să efectueze reanalizarea și reevaluarea ofertei în cauză sub aspectul calculelor efectuate de către ofertantul... și a sustenabilității cuantumului invocat.

2. Referitor la numărul minim de agenți necesari, contestatorul susține că, raportat la formularul 2C - Fundamentare tarif orar, ofertantul... a precizat în Formularul 2C că numărul... agenți alocați unui post de pază este de 4... agenți.

În opinia acestuia, numărul... 4... agenți/post nu este suficient... următoarele motive:

- în condițiile în care, în propunerea sa financiară, ofertantul... declară că sporul de ore suplimentare este... (fapt care rezultă din completarea poziției j din Formularul 2C), deci, nu plătește ore suplimentare angajaților peste norma legală de lucru de...

ore/lună/agent, atunci numărul... agenți aferent fiecărui post trebuie calculat... programul de lucru solicitat de către autoritatea contractantă, conform următoarelor calcule:

$365 \text{ zile/an} \times 24 \text{ ore/zi} : 12 \text{ luni} / \text{an} = 730 \text{ ore/post /lună}$

$730 \text{ ore/post/lună} : \dots \text{ ore/agent / lună} = 4, 42 \text{ agenți/post/lună}$

• pe de altă parte... asigurarea efectuării C.O., potrivit art. 150..., și... a se evita efectuarea de ore suplimentare, mai sunt necesari... agenți/post/lună, conform următorului calcul:

$\dots \text{ agenți/post/lună} \times 20\dots / \text{an} \times 8 \text{ ore /zi} : 12 \text{ luni /an} : \dots \text{ ore/agent /lună} = \dots \text{ agenți /post/lună}$

• deci, numărul... agenți necesari... prestarea serviciilor solicitate de beneficiar (730 ore/lună/post) în situația în care... nu acordă spor de ore suplimentare, este:

$\dots + \dots = 4\dots \text{ agenți de securitate/post /lună}$

... susține că autoritatea nu a verificat dacă tariful orar propus de către... este valid raportat la numărul... persoane aferent tipului de post... care s-a solicitat prestarea serviciilor de pază (24/24), declarând oferta acestuia admisibilă, cu toate că nu respectă....

Prin urmare, având în vedere că elementele constitutive ale tarifului ofertat de către..., consideră că acestea nu au fost verificate de către comisia de evaluare prin raportare atât la legislația în vigoare, cât și la numărul... agenți ce trebuie utilizați pe tipul de post de 24/24 ore.

3. Referitor indemnizație concediu de odihnă

Prin raportare la art. 144, alin. 1 din..., și art. 145 din..., și având în vedere și argumentele pe care le-a expus la punctul anterior, quantumul corect necesar... a acoperi dreptul la concediu de odihnă, luând în considerare numărul real de salariați implicați și respectarea dreptului la concediu de odihnă, arată că:

$4\dots \text{ ag/post} \times 3 \text{ posturi} \times \dots / \text{agent} \times 3 \text{ ani} = \dots : \dots \text{ total ore acord-cadru} = \dots / \text{oră}$

Având în vedere art.... din..., și Formularului 2C întocmit de ofertantul..., contestatorul apreciază că acesta calculează indemnizația de concediu de odihnă prin raportare doar la numărul... 4... agenți, iar nu la numărul... de 4... agenți.

Astfel, valoarea indemnizației de concediu de odihnă prevăzută de... este.../oră, valoare inferioară celei calculate mai sus de către subscrisa (.../oră), întrucât nu include partea din indemnizația... concediu cuvenită persoanelor care înlocuiesc agenții de pază pe perioada efectuării concediului de odihnă.

4. Referitor contribuție asiguratorie... muncă, apreciază că numărul... de agenți/post este relevant și în stabilirea acestei valori.

5. Referitor spor ore suplimentare, susține că, raportat la art. 144 alin. 1 din... și având în vedere faptul că durata acordului-cadru este de 3 ani, ofertantul... avea obligația de a include costuri suplimentare... înlocuirea agenților aflați în concediu de odihnă, pe o perioadă de

minimum 20 zile / an deoarece cât timp aceștia se vor afla în concediu de odihnă, vor fi indisponibili și vor fi plătiți cu indemnizația... concediul de odihnă.

Menționează că, pe perioada concediilor de odihnă, agenții de securitate titulari pe post vor fi înlocuiți... a nu mări norma de lucru a celor care execută serviciul în mod curent, cu alți agenți de securitate. Mai există varianta ca, atunci când agenții titulari pe post sunt în concediu, ceilalți agenți să preia orele ce trebuie acoperite și să efectueze ore suplimentare, astfel că în calculația de preț trebuie să se regăsească aceste ore suplimentare.

Din punctul său de vedere, în ambele variante, trebuie să se regăsească o sumă... orele suplimentare, după cum urmează:

- ... prima variantă, respectiv... înlocuirea agenților titulari care efectuează concediile de odihnă cu alți agenți de securitate, această sumă trebuie să reprezinte concediul de odihnă... agenții suplimentari;
- ... a doua variantă, respectiv ca un alt agent titular să efectueze ore suplimentare prin preluarea postului agentului care a intrat în concediu de odihnă, această sumă trebuie să reprezinte orele suplimentare efectuate de agenții titulari pe post.

6. Referitor quantum fond de handicap:

... a prevăzut... fondul de handicap valoarea de.../oră.

Contestatorul apreciază că... justificarea acestei valori, ofertantul trebuia să prezinte sau autoritatea contractantă trebuia să solicite documente justificative, din care să rezulte exact quantumul declarat de ofertant.

În opinia sa, în acest caz, relevante sunt prevederile art...., alin. 2 și 3 din Legea 448/2006, precum și Instrucțiunea... aplicarea art...., alin. 2 și 3 din Legea 448/2006, din..., aprobată prin Ordinul 1...1/....

Având în vedere dispozițiile legale mai sus enumerate... a se justifica valoarea declarată de.../oră ca și contribuție la fondul de handicap, ofertantul avea obligația prezentării Declarației 1... (D1...) privind obligațiile de plată către bugetul de stat, împreună cu recipisa de depunere a acesteia la ANAF, valabilă la data depunerii ofertei, din care să rezulte valoarea contribuției datorată și plătită... fondul de handicap, precum și a extrasului REGES valabil la data depunerii ofertei -... dovedirea numărului... total de angajați la data depunerii ofertelor (necesar... verificarea procentului de 4% prevăzut de art...., alin. (2) din Legea nr. 448/2006). De asemenea, trebuiau prezentate contracte cu unități protejate (care să conțină clauze din care să rezulte angajamente... o sumă certă... cele 36 luni de acord-cadru), facturi și documente de plată privind achiziția de produse, conform prevederilor art.... alin. 3 din Legea nr. 448/2006.

Subliniază că autoritatea contractantă avea obligația de a verifica modul de respectare a prevederilor art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 prin raportare și la prevederile Instrucțiunii aprobate prin

Ordinul nr....01/..., simpla mențiune a ofertantului a unei anumite valori privind contribuția la fondul de handicap sau a declarației sale în sensul că achiziționează produse și/sau servicii realizate prin activitatea proprie a persoanelor cu handicap nu constituie o dovadă în acest sens.

În concluzie, apreciază că oferta depusă de... nu a respectat prevederile documentației de atribuire și actele normative aplicabile serviciilor de pază, nu a calculat corect și nu a inclus toate costurile obligatorii prevăzute de legislația în vigoare, motive... care aceasta trebuia să fie respinsă ca neconformă, în temeiul dispozițiilor art. 137 alin. (1) și art. 137 alin. (3) lit. c) și lit. d) din HG nr. 395/2016.

Astfel, contestatorul solicită admiterea contestației sale și anularea comunicării din... privind rezultatul procedurii, a raportului procedurii nr...., precum și reluarea etapei de evaluare financiară a ofertei clasate pe locul 1.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., autoritatea contractantă transmite un punct de vedere față de contestația formulată de..., prin care aduce la cunoștință următoarele aspecte:

Autoritatea contractantă subliniază că, potrivit art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, din susținerile contestatorului rezultă că lipsa accesului la dosar nu a fost determinată de o conduită nelegală a autorității contractante și nu a produs o atingere efectivă a vreunui drept sau interes legitim, fiind consecința aplicării uniforme a regimului confidențialității declarat de ofertanți.

Consideră că analiza lipsei interesului legitim se impune cu atât mai mult cu cât, în prezenta procedură, contestatorul... nu se află în situația unui ofertant exclus sau defavorizat, ci, a fost desemnată ofertant câștigător, clasată pe locul al doilea, în vederea încheierii acordului-cadru. Astfel, contestația a dobândit calitatea de membru al acordului-cadru, beneficiind de efectele juridice ale atribuirii, respectiv de posibilitatea de a încheia contracte subsecvente în condițiile stabilite prin procedura de atribuire.

În opinia sa, contestatorul nu poate pretinde că ar fi fost lipsită de un beneficiu sau de o oportunitate juridică prin rezultatul procedurii.

Evidențiază că jurisprudența constantă în materie reține că interesul legitim nu poate fi unul pur teoretic sau eventual, ci trebuie să fie direct și actual, ceea ce nu este cazul în prezenta speță.

În ceea ce privește accesul la dosar, menționează că... recunoaște, așadar, că lipsa accesului inițial la propunerea tehnică și financiară a ofertantului clasat pe locul I nu a fost rezultatul unui refuz discreționar sau nelegal al autorității contractante, ci consecința directă a aplicării regimului confidențialității declarat de ofertanți. În acest context, susținerea potrivit căreia autoritatea contractantă ar fi calificat în mod eronat anumite informații drept confidențiale este lipsită de temei, cu atât mai mult cu cât autoritatea contractantă a aplicat în mod uniform

același regim al confidențialității tuturor ofertanților participanți, inclusiv contestatoarei, fără a face distincții sau aprecieri discreționare asupra oportunității unor astfel de declarații.

De asemenea, subliniază că, în cadrul prezentului demers, contestatorul nu mai menține capătul de cerere privind accesul la dosarul achiziției, abandonând implicit critica referitoare la pretinsul refuz nelegal de acces și reformulând susținerile ulterior dobândirii informațiilor vizate. Această modificare a poziției procesuale confirmă, o dată în plus, inexistența unei vătămări actuale sub acest aspect, precum și lipsa unui interes legitim care să justifice menținerea criticilor referitoare la accesul la dosar.

Autoritatea contractantă susține că, referitor la aplicarea uniformă a regimului confidențialității, în faza administrativă a procedurii de atribuire, a aplicat în mod uniform și nediferențiat regimul confidențialității, cu respectarea declarațiilor depuse de toți operatorii economici desemnați câștigători, respectiv..... și....

Aceasta evidențiază că accesul la documentele din dosarul achiziției în cadrul procedurii administrativ-jurisdicționale nu mai ține de competența autorității contractante, ci intră exclusiv în sfera atribuțiilor Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, în condițiile art.... din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Autoritatea contractantă menționează că nu a efectuat o calificare proprie, ci a aplicat un regim identic tuturor ofertanților, în baza declarațiilor depuse de aceștia. Faptul că, ulterior, în cadrul procedurii administrativ-jurisdicționale, Consiliul a apreciat oportunitatea acordării accesului la anumite documente nu poate fi convertit într-o pretinsă nelegalitate a conduitei autorității contractante.

Din punctul său de vedere, în aceste condiții, contestatoarea nu poate invoca o vătămare derivată din aplicarea regimului confidențialității de către autoritatea contractantă și nici nu poate susține existența unei calificări eronate imputabile acesteia, cu atât mai mult cu cât regimul aplicat a fost uniform, previzibil și nediscriminatoriu, fiind identic... toți operatorii economici participanți.

Față de afirmații contestatorului referitoare la faptul că raportul procedurii este nelegal, având în vedere faptul că propunerea financiară depusă de... trebuia declarată ca fiind neconformă, potrivit art. 137 alin. (1) și art. 137 alin. (3) lit. c) și lit. d) din HG nr. 395/2016, autoritatea contractantă apreciază că motivele contestatorului rezultă dintr-o interpretare eronată a regimului juridic aplicabil ofertelor financiare, precum și dintr-o confuzie între noțiunea de neconformitate și mecanismul specific al analizării unui preț pretins neobișnuit de scăzut.

Cu privire la invocarea neconformității în temeiul art. 137 din HG nr. 395/2016 cu modificările și completările ulterioare, susține că... nu indică nicio dispoziție legală concretă care ar fi fost încălcată de ofertantul clasat pe locul I, nu identifică niciun element de cost precis,

care ar contraveni legislației incidente și nu face dovada existenței unei abateri reale, ci se limitează la afirmații generale, lipsite de susținere factuală și juridică.

Cu privire la pretinsa existență a unor elemente de cost care „nu sunt rezultatul liberei concurențe”, susține că diferențele de preț dintre ofertele depuse nu pot fi calificate, prin ele însele, ca fiind contrare principiului liberei concurențe, ci reprezintă tocmai expresia acestuia.

De asemenea, consideră că susținerile contestatorului rămân la nivel de aprecieri subiective, neputând fundamenta o concluzie de neconformitate în sensul art. 137 din HG nr. 395/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Referitor la pretinsa lipsă de justificare a elementelor de cost, autoritatea apreciază că... nu susține că autoritatea ar fi omis parcurgerea procedurilor legale aplicabile și nu indică vreo nelegalitate procedurală în analiza ofertei financiare a ofertantului clasat pe locul I, limitându-se la a solicita, în mod nejustificat, sancționarea directă a ofertei ca neconformă.

În ceea ce privește pretinsa necorelare dintre propunerea financiară și propunerea tehnică, reiterează că, potrivit documentației de atribuire, organizarea pe schimburi sau ture este la latitudinea prestatorului, ceea ce exclude necesitatea unei corelări rigide pe linii individuale de cost, susținând că această critică nu poate fi reținută.

Cu privire la caracterul ipotetic al susținerii privind „executarea defectuoasă a contractului”, apreciază că formularea utilizată de contestator exprimă o ipoteză pur teoretică, lipsită de orice probă.

Referitor la conduita similară a altor operatori economici, autoritatea contractantă susține că demersurile contestatorului față de acest aspect, confirmă faptul că nemulțumirile exprimate nu vizează existența unor nelegalități reale în evaluarea ofertei clasate pe locul I, ci reflectă o contestare reiterată a rezultatului procedurii, în condițiile în care toți operatorii economici menționați au fost declarați câștigători și beneficiază de efectele juridice ale atribuirii acordului-cadru.

Referitor la aspectele prezentate de contestator în legătură cu sporul de noapte, autoritatea contractantă apreciază că susținerile acestuia referitoare la modul de calcul al sporului de noapte sunt neîntemeiate și rezultă dintr-o interpretare rigidă și formalistă a Formularului 2C - Fundamentare tarif orar, care nu este susținută de dispozițiile legale și nici de documentația de atribuire.

Cu privire la opțiunea ofertantului... aplicarea art. 126 lit. b) din..., autoritatea contractantă afirmă că..., a indicat, în mod expres, în Formularul 2C, faptul că a optat... aplicarea art. 126 lit. b) din..., respectiv, acordarea unui spor de noapte de 25% din salariul de bază, opțiune permisă în mod expres de lege.

În opinia acesteia, simpla opțiune... aplicarea art. 126 lit. b) din... nu poate fi calificată ca fiind nelegală sau ca abatere de la legislația....

În ceea ce privește formulele de calcul utilizate și preținsele diferențe valorice invocate de contestator, aceasta subliniază că Formularul 2C are rolul de a permite verificarea structurii generale a tarifului ofertat și a respectării obligațiilor legale în materia salarizării, fără a constitui o grilă matematică rigidă sau un model unic de calcul impus ofertanților. Menționează că documentația de atribuire nu a prevăzut obligația utilizării unor formule prestabilite și nici nu a impus ca fiecare componentă de cost să fie determinată printr-un anumit algoritm matematic standardizat.

Având în vedere că diferențele valorice invocate de contestator rezultă dintr-o recalculare teoretică proprie, autoritatea apreciază că simpla existență a unor valori diferite rezultate dintr-o recalculare realizată de un operator economic concurent nu poate conduce la concluzia existenței unei erori de calcul sau a unei nelegalități a ofertei, în lipsa încălcării exprese a unei dispoziții legale sau a unei cerințe din documentația de atribuire.

Contrar susținerilor contestatorului cu privire la respectarea obligației de analiză și verificare prevăzute de art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016 cu modificările și completările ulterioare, autoritatea susține că și-a îndeplinit obligațiile legale, analizând oferta financiară a ofertantului declarat câștigător sub toate aspectele relevante, inclusiv din perspectiva respectării legislației....

Precizează că verificarea efectuată a avut în vedere dacă tariful ofertat include sporul de noapte în una dintre formele permise de...; respectă nivelul minim de salarizare; este susținut de structura generală a costurilor asumate de ofertant, însă nu a identificat elemente care să indice nerespectarea dispozițiilor legale sau imposibilitatea executării contractului în condiții conforme.

Cu privire la pretinsa nesustenabilitate a tarifului ofertat, apreciază că susținerea contestatorului este formulată în mod generic și ipotetic, fără a fi susținută de probe concrete.

În opinia sa, evaluarea sustenabilității ofertei nu se poate realiza prin substituirea aprecierii autorității contractante cu o analiză proprie a unui operator economic concurent, în lipsa identificării unei încălcări clare și demonstrabile a legislației aplicabile, apreciind totodată că motivele contestatorului sunt neîntemeiate, nefiind dovedită existența unei erori de calcul sau a unei neconformități a ofertei depuse de..., iar, solicitarea de reevaluare a ofertei se întemeiază exclusiv pe recalculări teoretice și ipotetice, fără suport legal.

În opinia sa, susținerile contestatoarei referitoare la lipsa costurilor cu orele suplimentare, repausul săptămânal și sporurile aferente pornesc de la o interpretare rigidă și abstractă a Formularului 2C, care ignoră natura juridică a acordului-cadru, precum și caracterul estimativ al cantităților și volumului de prestare.

Cu privire la orele suplimentare și repausul săptămânal, autoritatea contractantă subliniază că legislația... nu impune, ca regulă generală, prestarea de ore suplimentare, ci consacră principiul organizării timpului de muncă astfel încât să fie respectate durata normală a timpului de lucru și repausul săptămânal. Menționează că... a indicat un cost zero... ore suplimentare nu poate fi calificat, prin el însuși, ca o abatere de la..., ci reprezintă o opțiune de organizare a activității, permisă de lege.

Prin urmare, consideră că susținerea contestatorului este neîntemeiată și se bazează pe o prezumție, nu pe constatarea unei situații concrete de nelegalitate.

Referitor la corelarea sporului de noapte cu caracterul estimativ al acordului-cadru, reiterează faptul că această procedură a avut ca finalitate încheierea unui acord-cadru, în cadrul căruia cantitățile, respectiv numărul... ore efectiv prestate, sunt estimative, urmând a fi concretizate prin contracte subsecvente, în funcție de necesitățile reale ale beneficiarului.

În opinia acesteia, orice analiză care pornește de la ipoteza unui volum fix și constant de muncă de noapte pe întreaga durată a acordului-cadru denaturează însăși finalitatea acestui instrument juridic.

Cu privire la limitele verificării efectuate de comisia de evaluare, autoritatea contractantă apreciază că susținerile contestatorului privind orele suplimentare, repausul săptămânal și sporul de noapte sunt neîntemeiate, fiind formulate prin ignorarea caracterului estimativ al acordului-cadru și a libertății ofertantului de a-și organiza activitatea în limitele legii. Aceasta susține că diferențele rezultate din scenarii teoretice sau recalculări abstracte nu pot fundamenta constatarea neconformității sau nesustenabilității ofertei depuse de....

Față de cele susținute de contestatorul cu privire la numărul minim de agenți necesari, autoritatea contractantă apreciază că susținerile acestuia referitoare la pretinsa insuficiență a numărului... de agenți alocați unui post de pază de către ofertantul... sunt neîntemeiate și se bazează pe o reconstrucție teoretică proprie a modului de organizare a activității prestatorului, reconstrucție care nu este impusă de documentația de atribuire și nici de dispozițiile legale aplicabile.

Cu privire la natura și rolul Formularului 2C - Fundamentare tarif orar, susține că valorile indicate în Formularul 2C au caracter estimativ, fiind dependente de ipotezele de organizare internă asumate de fiecare ofertant.

În ceea ce privește modul de organizare a activității și respectarea..., susține că simplul fapt că un alt operator economic ajunge, printr-un calcul diferit, la un rezultat numeric distinct nu poate conduce la concluzia încălcării...u la calificarea ofertei ca fiind nesustenabilă.

Referitor la invocarea concediului de odihnă și a orelor suplimentare, autoritatea contractantă consideră că documentația de atribuire nu a

impus ofertanților să detalieze exhaustiv modul de acoperire a concediilor de odihnă și nici nu a condiționat admisibilitatea ofertei de includerea expresă a unor costuri distincte... munca suplimentară aferentă acestei situații. Prin urmare, în lipsa unei astfel de cerințe exprese, comisia de evaluare nu avea temei legal... a impune o anumită formulă de calcul sau... a respinge oferta pe baza unor scenarii ipotetice.

Contrar susținerilor contestatorului cu privire la obligațiile comisiei de evaluare potrivit art. 133 din HG nr. 395/2016, autoritatea contractantă subliniază că acest articol nu conferă comisiei de evaluare competența de a substitui organizarea internă a ofertantului cu propria apreciere, nici de a recalcula tariful ofertat pe baza unor ipoteze alternative, în absența identificării unei încălcări clare și dovedite a legii.

În opinia autorității, față de susținerile contestatorului privind pretinsa nesustenabilitate a tarifului ofertat, consideră că acestea sunt formulate în mod ipotetic, iar astfel de recalculări nu pot fundamenta constatarea neconformității unei oferte, în lipsa unor probe concrete privind imposibilitatea executării contractului sau încălcarea legislației....

Consideră că analiza contestatorului privind pretinsul „număr minim de agenți necesari” este realizată prin raportare la scenarii rigide și fixe de prestare, incompatibile cu natura juridică a acordului-cadru ce face obiectul procedurii de atribuire.

Susține că, în speță, numărul... agenți/post indicat de ofertant în Formularul 2C nu poate fi analizat ca și cum ar corespunde unui scenariu unic, continuu și garantat de prestare, în care toate posturile sunt ocupate permanent, fără variații, pe întreaga durată a acordului-cadru. O astfel de abordare ar transforma estimările utilizate în fundamentarea unei oferte în obligații certe, ceea ce excede atât documentației de atribuire, cât și regimului juridic al acordului-cadru.

Autoritatea afirmă că demersul contestatoarei constă în recalcularea necesarului de personal prin raportare la un volum fix de 730 ore/lună/post, la care se adaugă ipotetic concedii de odihnă și excluderea oricăror mecanisme alternative de organizare a activității, apreciind că această abordare ignoră faptul că activarea cantităților estimate se realizează exclusiv prin contracte subsecvente, iar modul concret de organizare a resurselor umane rămâne la latitudinea prestatorului, cu respectarea legislației....

Astfel, apreciază că susținerile contestatorului nu pot fi reținute, întrucât analiza acestuia privind numărul minim de agenți/post este neîntemeiată, pornind de la scenarii rigide de prestare și de la recalculări teoretice care nu pot fundamenta constatarea nesustenabilității sau neconformității ofertei depuse de....

Autoritatea contractantă apreciază că susținerile contestatorului referitoare la pretinsa subdimensionare a indemnizației de concediu de odihnă se întemeiază, în mod exclusiv, pe o ipoteză proprie privind

numărul „corect” de agenți/post, ipoteză care a fost deja demonstrată ca fiind neîntemeiată și incompatibilă cu natura acordului-cadru.

În opinia sa, în mod eronat, contestatoarea construiește întreaga critică prin raportare la un număr de 4... agenți/post.

Având în vedere că indemnizația de concediu de odihnă a fost inclusă de ofertantul... în structura tarifului orar, prin completarea Formularului 2C, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire, autoritatea consideră că diferența invocată de contestator între quantumul de.../oră și cel de.../oră, nu rezultă din omiterea unui element obligatoriu de cost, ci exclusiv din utilizarea unui model alternativ de calcul, construit pe baza unei ipoteze diferite privind numărul... agenți necesari.

Din punctul său de vedere, nu se poate susține că indemnizația de concediu de odihnă ar fi subdimensionată prin raportare la un volum cert și invariabil de activitate, în condițiile în care un astfel de volum nu este asumat prin acordul-cadru.

Reiterează că și în ceea ce privește indemnizația de concediu de odihnă, contestatorul își fundamentează critica pe un scenariu rigid de prestare și pe cantități fixe, incompatibile cu mecanismul juridic al acordului-cadru și cu caracterul estimativ al acestuia.

Față de susținerile contestatorului referitoare la pretinsa incorectă determinare a contribuției asigurătorii... muncă, autoritatea consideră că acestea au un caracter strict derivativ, fiind întemeiate exclusiv pe ipoteza potrivit căreia indemnizația de concediu de odihnă ar fi fost calculată în mod eronat de ofertantul....

Autoritatea contractantă a reținut că indemnizația de concediu de odihnă a fost inclusă în structura tarifului orar, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire și cu dispozițiile..., iar diferențele invocate de contestatoare rezultă exclusiv din utilizarea unui model alternativ de calcul, bazat pe un număr teoretic de agenți/post, incompatibil cu natura acordului-cadru. În aceste condiții, apreciază că și critica privind contribuția asigurătorie... muncă, stabilită potrivit art. 220A2 din... fiscal, ca procent de...% aplicat asupra bazei legale de calcul, este lipsită de temei. Atât timp cât, cheltuielile salariale avute în vedere de ofertant sunt corect fundamentate și includ toate elementele obligatorii, contribuția asigurătorie... muncă rezultată din aplicarea cotei legale nu poate fi considerată incorect determinată.

În concluzie, autoritatea contractantă apreciază că, în speță, susținerea contestatorului reprezintă o critică derivată dintr-o premisă eronată, motiv... care acest capăt de cerere este considerat nefondat.

În opinia sa, susținerile contestatorului referitoare la pretinsa obligație a ofertantului... de a include, în mod obligatoriu, costuri aferente sporului... ore suplimentare sunt neîntemeiate, sunt construite

pe o confuzie juridică între dreptul la concediu de odihnă, modalitatea de organizare a... și caracterul estimativ al acordului-cadru.

Menționează că, în primul rând, documentația de atribuire a prevăzut în mod expres că modul de organizare pe schimburi sau ture este decis de prestator, cu respectarea legislației... și, în al doilea rând, dreptul salariaților la concediu de odihnă nu implică în mod automat obligația de a presta ore suplimentare și nici obligația angajatorului de a bugeta anticipat astfel de ore. În opinia sa, concediul de odihnă poate fi acoperit prin organizarea resurselor umane existente, prin rotația personalului, angajări sau redistribuiri interne, fără a genera ore suplimentare în sensul art.... din....

Autoritatea susține că eventualele ore suplimentare, dacă vor exista, se vor putea materializa exclusiv la nivelul contractelor subsecvente, și nu pot constitui un criteriu de neconformitate a ofertei depuse.

De asemenea, subliniază că acceptarea raționamentului contestatorului ar conduce la o dublă bugetare nejustificată: pe de o parte, includerea costurilor aferente concediilor de odihnă, iar pe de altă parte, includerea suplimentară a unor costuri ipotetice... ore suplimentare, care pot să nu se producă niciodată.

În consecință, autoritatea contractantă apreciază că lipsa unui spor distinct... ore suplimentare în structura tarifului orar nu reprezintă o abatere de la legislația... și nici o neconformitate a ofertei depuse de..., ci reflectă o opțiune legitimă de organizare a activității, compatibilă cu natura acordului-cadru și cu dispozițiile legale aplicabile.

Față de susținerile contestatoarei referitoare la pretinsa neconformitate a ofertei depuse de... sub aspectul cuantumului aferent fondului de handicap, autoritatea consideră că acestea sunt neîntemeiate și exced cadrul legal al evaluării ofertelor în procedurile de achiziție publică.

În primul rând, aceasta face trimitere la art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006, precum și la Instrucțiunea aprobată prin Ordinul nr....01/..., menționând că

Precizează că documentația de atribuire nu a impus ofertanților obligația de a depune, în cadrul propunerii financiare, documente precum Declarația D1..., recipise ANAF, contracte cu unități protejate sau documente de plată aferente acestora, susținând că solicitarea unor astfel de documente ar fi depășit cadrul legal al procedurii și ar fi echivalat cu o verificare fiscală anticipată, nepermisă autorității contractante.

În al doilea rând, în opinia sa, cuantumul aferent fondului de handicap, reflectat în structura tarifului orar, reprezintă o estimare realizată de ofertant în funcție de propria organizare a resurselor umane și de opțiunea sa legală.

Aceasta susține că eventualele variații ale numărului... de angajați, ale salariului minim brut pe țară sau ale opțiunii legale exercitate de

operatorul economic vor putea fi reflectate, după caz, în derularea contractelor subsecvente, fără a afecta conformitatea ofertei depuse... acordul-cadru.

În consecință, autoritatea contractantă apreciază că nu poate fi reținută o încălcare a prevederilor art.... alin. (2) și (3) din Legea nr. 448/2006 cu modificările și completările ulterioare și nici a dispozițiilor HG nr. 395/2016 cu modificările și completările ulterioare, întrucât, oferta depusă de... a respectat cerințele documentației de atribuire, iar contestatoarea nu a demonstrat existența unei vătămări concrete, actuale și personale, în sensul art. 8 din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Autoritatea contractantă apreciază că solicitarea contestatoarei de anulare a comunicării rezultatului procedurii, a raportului procedurii nr.... și de reluare a etapei de evaluare financiară este neîntemeiată, fiind formulată în absența unei vătămări concrete, actuale și personale, în sensul art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

În acest sens, apreciază:

- cu privire la invocarea inițială a lipsei accesului la dosar și evoluția susținerilor contestatorului, autoritatea contractantă subliniază că operatorul economic recunoaște expres că autoritatea a aplicat regimul confidențialității ca urmare a declarației depuse de ofertantul clasat pe locul I și nu ca rezultat al unui refuz discreționar sau nelegal.
- cu privire la accesul integral ulterior și lipsa unei vătămări actuale, susține că în prezent nu mai subzistă nicio atingere concretă, actuală și efectivă a unui drept sau interes legitim, în sensul art. 8 din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare.
- Referitor la tratamentul identic aplicat tuturor operatorilor economici, evidențiază că... a ales să formuleze un nou demers contencios distinct, ulterior accesului integral la dosar, deși informațiile invocate erau deja cunoscute și puteau fi valorificate în cadrul procedurii existente.
- În ceea ce privește lipsa interesului legitim în contextul acordului-cadru, autoritatea contractantă susține că în prezenta procedură, contestatorul a fost desemnat ofertant câștigător, clasat pe locul al doilea, dobândind calitatea de membru al acordului-cadru și beneficiind de efectele juridice ale atribuirii, respectiv de posibilitatea de a încheia contracte subsecvente, context evidențiat și de faptul că:
 - contestatorul poate fi contractat pe parcursul derulării acordului-cadru;
 - cantitățile și numărul... ore din acordul-cadru au caracter estimativ;
 - autoritatea contractantă are posibilitatea, nu obligația, de a contracta cantitatea maximă, chiar și la nivel lunar sau trimestrial;

- autoritatea contractantă a contractat servicii de pază din luna martie 2025 și până în prezent cu... inclusiv ulterior declanșării demersurilor contencioase, la prețuri inferioare celor oferite de operatorul clasat pe primul loc, exclusiv în considerarea utilizării eficiente a fondurilor publice.

- referitor la caracterul reiterativ și lipsa unui fapt nou, evidențiază că această contestație nu este determinată de vreo împrejurare procedurală nouă, ci exclusiv de opțiunea contestatorului de a relansa disputa ulterior epuizării tuturor garanțiilor procedurale.

Mai mult, susține că... a formulat critici directe la adresa ofertei..., apreciind că această situație evidențiază caracterul speculativ și selectiv al criticilor formulate de....

Menționează că, în absența unei vătămări concrete, a unui interes legitim actual și a oricărei încălcări reale a dreptului la apărare, contestația formulată se dovedește a fi reiterativă, inconsecventă și lipsită de obiect juridic.

Arată că, un alt operator economic participant la procedură..., aflat într-o situație similară, a adoptat o conduită procesuală diferită, formulând concluzii scrise în cadrul dosarului deja existent, ulterior acordării accesului la documente, iară a declanșa un nou demers contencios distinct.

Prin urmare, autoritatea consideră că se impune constatarea faptului că a respectat în integralitate dispozițiile legale aplicabile și, pe cale de consecință, solicită respingerea contestației ca inadmisibilă și nefondată, cu menținerea comunicării rezultatului procedurii din data de... și a raportului procedurii nr.....

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr....., cu sediul în..... nr...., camera... parter, județul..., înmatriculată la... al... cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată legal prin administrator, formulează cerere de intervenție în interes propriu și în favoarea autorității contractante, având în vedere contestația depusă de....

Intervenientul apreciază că sunt nefondate și neîntemeiate criticile contestatorului referitoare la oferta sa financiară.

Acesta susține că fiecare element al ofertei sale financiare respectă întocmai legislația... și prevederile..., afirmând că a luat în calcul toate costurile necesare îndeplinirii în bune condiții a contractului, iar calculația componentelor salariale s-a făcut respectând legislația aplicabilă, după cum urmează:

- 1) Sporul de noapte - conform prevederilor art.... din....
- 2) Sporul de weekend - conform prevederilor art. 137 din... și Deciziei Directorului General.
- 3) Sporul... sărbători legale - 17 zile conform prevederilor art.... din....

4) Concediul de odihnă - 20 de zile lucrătoare conform prevederilor....

5) Cheltuielile cu contribuția la fondul de handicap.

... subliniază că, în opinia sa, niciuna din criticile contestatorului nu are susținere, sunt neîntemeiate și nelegale, fundamentarea ofertei sale financiare fiind în concordanță și cu practica și jurisprudența Consiliului în ceea ce privește modul de calcul al elementelor salariale... tarifele serviciilor de pază.

Apreciază că, motivele invocate de contestator sunt nereale, nefondate, nelegale și netemeinice, afirmând că a depus o oferta conformă și admisibilă și a respectat, întocmai, cerințele din documentația de atribuire, cu respectarea legislației în vigoare.

Intervenientul solicită respingerea contestației, în primul rând ca fiind nemotivată și, în al doilea rând, ca nefondată, netemeinică și nelegală.

Urmare a studierii dosarului, prin adresa nr...., înregistrată la Consiliu sub nr....., transmite concluzii scrise prin care solicită respingerea contestației ca nefondată, netemeinică și nelegală, reiterând aspecte din intervenție.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul... transmite, în dosarul nr...., în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., în cuantum de..., eliberată de....

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul... transmite, în dosarul nr...., în original, recipisa de consemnare a **cauțiunii nr....** din..., în cuantum de..., eliberată de... Mureș.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul... transmite, în dosarul nr...., în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., în cuantum de..., eliberată de....

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

..... „....”..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect: „....”.

În cauza care formează obiectul dosarului nr..... a formulat cererea de intervenție transmisă pe email în data de... și înregistrată la **CNSC sub nr....**, care prezintă natura juridică a unei cereri de intervenție accesorie deoarece, prin capetele de cerere, sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta, motiv... care Consiliul califică cererea de intervenție drept cerere de intervenție accesorie formulată în favoarea autorității contractante.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează că: „*Până la soluționarea contestației de către Consiliu, (...),*

*operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind... de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. (...)” și art. 5 din același act normativ care prevede că: „(1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului. (2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare”, având în vedere faptul că prezenta contestație a fost publicată în SEAP în data de..., sub **identificatorul** „Document: [CN108...65/...179]....Contestatie 3-...6-scan.pdf.p7s”, Consiliul constată că cererea de intervenție a... este formulată în cadrul termenului legal.*

Ținând seamă de 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 S.R.L. are calitatea de ofertant câștigător, iar cererea sa privește menținerea deciziei autorității contractante, Consiliul admite în principiu cererea de intervenție formulată, astfel cum a fost calificată iar, în conformitate cu art. 67 din Cpc., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, Consiliul va analiza cererea de intervenție a acestuia împreună cu contestația formulată de....

Având în vedere documentele depuse de ofertanții... (clasat pe locul 1) de... (clasat pe locul 2) și... (clasat pe locul 3) în cadrul procedurii de atribuire sus-menționată, marcate ca fiind confidențiale, conform căreia propunerea tehnică/financiară este confidențială, precum și raportat la faptul că atât contestatoarele... și... cât și intervenienta... solicită „accesul la dosarul aflat pe rolul CNSC”, și ținând cont de prevederile art.... din Legea nr. 101/2016, forma în vigoare la data depunerii contestației, care dispun, în mod expres și imperativ, faptul că „La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală”, Consiliul a solicitat celor trei ofertanți să comunice temeiul juridic al încadrării anumitor înscrisuri menționate ca fiind confidențiale, să justifice această încadrare, cu

demonstrarea prejudiciului în situația dezvoltării acestora, prin orice mijloace de probă.

La această solicitare, (cu excepția... care a permis accesul neîngrădit la oferta sa, cu excepția documentelor cu caracter personal) ceilalți doi operatori economici au formulat un răspuns generic, prin care explică, în principiu, că propunerea tehnică/ financiară include contracte care includ date cu caracter personal ale clienților săi, sau date /informații protejate de un drept de proprietate intelectuală iar, propunerea financiară cuprinde date sensibile, cum ar fi, prețuri negociate, facturi, structura costurilor detaliate, fără, însă, a demonstra/dovedi, în concret, caracterul confidențial al înscrisurilor indicate, ca atare și nici prejudiciul care va fi suferit, urmare a dezvoltării acestora.

Analizând răspunsul, Consiliul a decis să pună la dispoziția contestatoarelor și intervenientei care și-au manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, conform dispozițiilor art.... din Legea nr. 101/2016, toate documentele aflate la dosar, motiv... care urmează a respinge ca rămase fără obiect criticile privind accesul nelimitat la dosarul achiziției de către autoritatea contractantă.

Având a se pronunța conform prevederilor art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu întâietate asupra excepției tardivității contestației formulate de..., invocate de autoritatea contractantă, Consiliul urmează să o respingă, având în vedere considerentele care urmează:

Potrivit art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui anumit act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și... recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în speță, fiind incidente următoarele prevederi legale:

- art. 16 alin. (1) din Legea nr. 101/2016: „Sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenului legal de contestare”;

- art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016 în vigoare la data formulării contestației: *„(1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și... recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: (...) b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/ sectorial sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către... al... a anunțurilor de participare, potrivit legislației*

privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii”;

- art. 5 din Legea nr. 101/2016: „(1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului. (2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare”.

Problema excepției reținute o reprezintă stabilirea momentului de la care începe să curgă termenul de contestare a rezultatului evaluării; or, în speța de față, acest termen curge de la momentul la care contestatoarea a luat la cunoștință de rezultatul procedurii, respectiv..., fapt... care, formularea contestației care formează obiectul dosarului..., la data de..., este în termenul legal de contestare, motiv... care, această excepție urmează a fi respinsă.

De asemenea, urmează a fi respinsă și invocarea lipsei interesului legitim al... pe motiv că acesta s-ar fi clasat printre cei trei operatori economici declarați câștigători, deoarece, în prezenta cauză, contestatorul clasat pe locul 2 are interesul să se claseze pe locul 1 în procedura de atribuire a acordului cadru.

Procedând mai întâi la analiza contestațiilor formulate de... (clasat pe locul 2), care fac obiectul dosarelor nr.... și nr...., se reține că acestea vizează oferta financiară aparținând... (clasat pe locul 1), apreciind că aceasta conține elemente de cost care nu sunt rezultatul liberei concurențe, nu pot fi justificate și oferta nu este corelată cu elementele propunerii tehnice, ceea ce poate conduce la executarea defectuoasă a contractului, motiv... care, Consiliul va analiza aceste critici prin raportare atât la cerințele documentației de atribuire cât și legislația specifică în materie.

Astfel, se reține în soluționare că, potrivit mențiunilor de la secțiunea IV...., intitulată „*Informații privind un acord-cadru sau un sistem dinamic de achiziții*”, din anunțul de participare, obiectul prezentei proceduri îl constituie încheierea unui acord-cadru, cu **maxim 3 operatori** economici.

... procedurii nr...., autoritatea contractantă a desemnat câștigătoare următoarele 3 oferte:

1. ... (clasat pe locul 1) a oferat un preț de... și un tarif de.../oră fără TVA;
2. ... (clasat pe locul 2) un preț de... și un tarif de... /oră fără TVA;
- 3.... (clasat pe locul 3), un preț de..., 80 și un tarif de.../oră.

De asemenea, în cadrul Fișei de date, autoritatea contractantă a solicitat elaborarea propunerii financiare ținând seamă de următoarele:

„ IV.... Modul de prezentare al propunerii financiare

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

1) Formularul de... (conform formularului pus la dispoziție de autoritatea/entitatea contractantă (Formularul F10), incluzând toate informațiile solicitate;

2) -Propunerea financiară va fi prezentată și sub forma de Centralizator de preturi (formular 2 b) Ofertantul are obligația de a exprima prețul din propunerea financiară numai în lei, și va cuprinde prețul unitar fără TVA obligatoriu cu 2 zecimale..., Valoarea totală maximă (prețul unitar(fără TVA) x cantitatea maximă din acordul-cadru).

- Ofertantul are obligația de a menționa termenul de valabilitate al ofertei

Evaluarea ofertelor se va face prin compararea propunerilor financiare - linia TOTAL VALOARE OFERTA (din formularul 2 b) și analiza fundamentării tarifului orar. Intră în obligația ofertanților să demonstreze, la prima cerere scrisă a comisiei de evaluare, faptul că au prevăzut în cadrul ofertei resurse financiare suficiente... a îndeplini toate activitățile ce trebuie întreprinse de aceștia... 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 contractantă și asumată de ofertant. Cu excepția erorilor aritmetice, astfel cum sunt acestea definite la art. 134 alin. (10) din Anexa la H.G. nr. 395/2016/ art.... alin. (9) din Anexa la H.G. nr. 394/2016, nu vor fi permise alte omisiuni, necorelări sau ajustări ale propunerii financiare.

Ofertantul trebuie să încarce oferta financiară criptată în SICAP și salvată. Orice alte documente privind propunerea financiară și/sau justificarea acesteia se încarcă în SICAP sub semnătura electronică extinsă, în câmpul din SICAP destinat ofertei financiare.

Ofertantul va include, în cadrul propunerii financiare, orice costuri legate de:

- protejarea mediului, conform normelor legale.
- respectarea prevederilor legale referitoare la specificul serviciilor oferite”.

Din analiza cerințelor mai sus iterate rezultă faptul că ofertanții aveau obligația de a detalia și include în cadrul propunerilor financiare raportat la salariul minim pe economie, toate sporurile legale (de exemplu: spor de noapte, spor de weekend, sărbători legale, ore suplimentare) cheltuielile directe (ca de exemplu: mijloacele tehnice de apărare și de protecție cu care este dotat, uniforme, spray iritant lacrimogen, baston de cauciuc, lanterna și telefon mobil sau radiotelefon, dispecerat, combustibil mijloace auto, etc.) și indirecte inclusiv fondul de handicap. De asemenea, având în vedere că natura contractului de achiziție publică ce urmează a se încheia este unul oneros, este evident că, la stabilirea propunerii financiare trebuie avut în vedere și o cotă de profit.

Din analiza Formularului 2C - Fundamentare tarif orar, aparținând..., rezultă că acesta a optat, în calcularea sporului de noapte... aplicarea prevederilor art. 126 lit. b)... (a se vedea coloana 4, de la pozițiile b) și d) din Formular, unde se menționează: „va fi aplicat sporul de noapte cf. art. 126 litera b din...”.

Prevederile art. 126 litera b) din... stipulează, că: „Salariații de noapte beneficiază: b) fie de un spor... 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”.

Ca urmare a aplicării sporului de noapte de 25 % din salariul de bază..., a detaliat, în coloana 2 - Detaliu componente tarif, pozițiile b) și d) formulele de calcul... acest spor, respectiv:

- **poziția b)**:... x a x 22... %, unde:

- ... reprezintă sporul prevăzut de art. 126, lit. b;

- poziția a) reprezintă... - valoare salarîu încadrare;

- 22... % reprezintă procentul de ore prestate pe timp de noapte luni-vineri din total ore pe 3 ani, așa cum este calculat de ofertant în coloana 4 din formular;

- **poziția d)**:... x a x... %, unde:

- ... reprezintă sporul prevăzut de art. 126, lit. b;

- poziția a) reprezintă... - valoare salarîu încadrare;

- ... % reprezintă procentul de ore prestate pe timp de noapte sâmbătă și duminică din total ore, așa cum este calculat de ofertant în coloana 4 din formular;

Or, prin efectuarea calculelor din formulele indicate în ofertă, rezultă următoarele valori:

- la poziția b) o valoare de.../oră, iar nu.../oră, **cât este** valoarea calculată de către ofertant;
- la poziția d) o valoare de.../oră, iar nu.../oră, **valoare** calculată de către ofertant.

Situația este similară și în ceea ce privește numărul... agenți de pază de **4... indicați** în cuprinsul Formularului 2C, insuficient în condițiile în care în propunerea sa financiară ofertantul... declară că sporul de ore suplimentare este „...” (fapt care **rezultă** din completarea poziției j din Formularul 2C); prin urmare în condițiile în care declară că nu plătește ore suplimentare angajaților peste norma legală de lucru de... ore/lună/agent, atunci numărul... agenți aferent fiecărui post trebuie calculat... programul de lucru solicitat de către autoritatea contractantă, astfel:

- 365 zile/an x 24 ore/zi: 12 luni / an = 730 ore/ post /lună
- 730 ore/post/lună:... ore/agent / lună = ... agenți/ post/lună;
- pe de altă parte... asigurarea efectuării C.O., potrivit art. 150..., și... a se evita efectuarea de ore suplimentare, mai sunt necesari... agenți/post/lună, **conform următorului** calcul:
- ... agenți /post/lună x 20... /an x 8 ore /zi: 12 luni /an:... ore/agent /lună = ... agenți /post/lună.

Rezultă astfel, că numărul... agenți necesari... prestarea serviciilor solicitate de autoritatea contractantă (730 ore/lună/post) în situația în care... nu acordă spor de ore suplimentare, este de... +... = 4... agenți de securitate/**post/lună**.

În considerarea celor de mai sus, Consiliul reține că autoritatea contractantă nu a aplicat dispozițiile art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016, conform căroră: *„Comisia de evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică”,* și nu a efectuat verificările necesare ale conținutului propunerii financiare întocmite de către ofertantul declarat câștigător, verificare care s-ar fi impus cu atât mai mult, cu cât, astfel cum rezultă din propunerea financiară a..., acesta a oferit o valoare totală de... și un tarif de.../oră fără TVA, reprezentând...% **din valoarea** estimată, fiind sub pragul de 80% din valoarea estimată a procedurii, **prevăzut de art. 136 alin. (4)** din HG nr. 395/2016, prevedere care obligă autoritatea contractantă de a solicita o justificare a unor elemente de cost care, fie nu au fost incluse, fie necesită o detaliere/defalcare și prezentare a unor documente justificative în demonstrarea sustenabilității acestora; autoritatea contractantă poate și trebuie să constate cele de mai sus și să procedeze la lămurirea situației cu ofertantul înainte de a declara oferta acestuia admisibilă din punct de vedere financiar.

Sunt incidente, în prezenta cauză, următoarele prevederi legale:

- art. 210 din Legea nr. 98/2016: *„(1) În cazul unei propuneri financiare aparent neobișnuit de scăzută în raport cu lucrările, produsele sau serviciile care constituie obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru care urmează a fi atribuit/încheiat, autoritatea contractantă are obligația de a solicita ofertantului care a depus o astfel de ofertă clarificări cu privire la prețul sau costurile propuse în respectiva ofertă.*

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

a) fundamentarea economică a modului de formare a prețului, prin raportare la procesul de producție, serviciile furnizate sau metodele de construcție utilizate;

b) soluțiile tehnice adoptate și/sau orice condiții deosebit de favorabile de care beneficiază ofertantul... furnizarea produselor sau a serviciilor ori executarea lucrărilor;

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

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

e) respectarea obligațiilor prevăzute la art. 218;

f) posibilitatea ca ofertantul să beneficieze de un ajutor de stat”;

- art. 136 din HG nr. 395/2016: *„(1) În situația în care comisia de evaluare constată că elemente de preț ale unei oferte sunt aparent neobișnuit de scăzute, prin raportare la preturile pieței, utilizându-se ca referință în acest sens informații cum ar fi buletine statistice, sau cotații ale burselor de mărfuri, comisia de evaluare va solicita ofertantului care a depus oferta în cauză explicații cu privire la posibilitate îndeplinirii*

contractului în condițiile de calitate impuse prin documentația de atribuire.

(2) Explicațiile aduse de ofertant conform prevederilor alin. (1) vor fi însoțite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Lege, precum și, după caz, documente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru.

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

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

- art. 139 din HG nr. 395/2016: „(1) În situația în care comisia de evaluare constată că elemente de preț ale unei oferte sunt aparent neobișnuit de scăzute, prin raportare la prețurile pieței, utilizându-se ca referință în acest sens informații cum ar fi buletine statistice, sau cotații ale burselor de mărfuri, comisia de evaluare va solicita ofertantului care a depus oferta în cauză explicații cu privire la posibilitate îndeplinirii contractului în condițiile de calitate impuse prin documentația de atribuire.

(2) Explicațiile aduse de ofertant conform prevederilor alin. (1) vor fi însoțite de dovezi concludente privind elementele prevăzute la art. 210 alin. (2) din Lege, precum și, după caz, documente privind prețurile ce pot fi obținute de la furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, modul de organizare și metodele utilizate în cadrul procesului de lucru, nivelul de salarizare al personalului ofertantului, performanțele și costurile implicate de anumite utilaje sau echipamente de lucru”.

Or, din analiza dosarului achiziției, respectiv a Proceselor verbale de evaluare a propunerilor financiare nr.... și nr...., precum și a Raportului proceduri nr...., Consiliul reține că autoritatea contractantă nu a procedat la solicitarea de clarificări din partea... (clasat pe locul 1) în sensul justificării prețului neobișnuit de scăzut și fundamentării economice a modului de formare a prețului însoțite de dovezi concludente privind elementele de cost, astfel cum prevăd dispozițiile legale mai sus iterate.

Solicitarea de justificare a prețului neobișnuit de scăzut se impunea cu atât mai mult, cu cât, chiar autoritatea contractantă a estimat o valoare/tarif **de.../oră**.

Necesitatea solicitării de justificare a prețului neobișnuit de scăzut se impunea și în cazul ofertantului... (ofertant clasat pe locul 2), în condițiile în care și acesta a ofertat un preț de... și un tarif de.../oră, (reprezentând...% din valoarea **estimată**), iar, singura solicitare de clarificare solicitată de autoritatea contractantă s-a rezumat doar la motivul menționării în cadrul rubricii fond de handicap „0” lei.

Orice decizie a autorității contractante privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică sub toate aspectele acesteia și pe probe concludente, iar nu pe elemente insuficiente/neclare sau incerte, care nu permit realizarea unei evaluări obiective a ofertei. Anterior finalizării evaluării ofertelor, autoritatea contractantă ar fi trebuit să stabilească, cu exactitate, dacă propunerile financiare depuse de ofertanți sunt reale și ferme; numai în urma obținerii și verificării detalierii prețurilor oferite putea stabili conformitatea, sustenabilitatea, realitatea și corectitudinea formării acestora.

Astfel, așa cum s-a arătat mai sus, autoritatea contractantă, în etapa de analiză a fundamentării propunerilor financiare, trebuie să țină cont de toate elementele de cost pe care le implică serviciile în cauză, astfel încât, operatorii economici să nu vicieze rezultatul procedurii prin neincluderea unor costuri sau să apeleze la artificii financiare/matematice/rotunjiri de tarife unitare după bunul plac, având la bază simpla prezumție că, urmare a declarării ca și câștigătoare a ofertei lor, vor găsi o modalitate să finalizeze contractul indiferent prin ce mijloace; prin urmare, Consiliul apreciază că, în etapa de verificare a ofertelor depuse, autoritatea contractantă trebuie să dea dovadă de rigoare să solicite justificarea prețului ofertat și să evalueze informațiile și documentele furnizate de ofertanți... a se asigura de realitatea și sustenabilitatea acestora.

Justificarea prețului ofertat înseamnă prezentarea de elemente concrete de formare a prețului și de documente/dovezi concludente (contracte, oferte furnizori, situația stocurilor de materii prime și materiale, costuri salariale, etc.) care să conțină costurile avute în vedere... îndeplinirea contractului în cauză, inclusiv și care să permită, în final, verificarea corectitudinii prețului ofertat. Solicitarea informațiilor referitoare la modul de formare a prețului este dublată de obligația comisiei de verificare a acestora, verificare care are loc pe baza dovezilor prezentate.

Verificarea, de către autoritatea contractantă, a propunerilor financiare depuse de ofertanți nu se limitează doar la simpla inventariere a prețurilor depuse, ci, este un proces laborios, constând în verificarea conformității cu propunerile tehnice, verificarea aritmetică, verificarea încadrării în fondurile care pot fi disponibilizate... îndeplinirea contractului de achiziție publică respectiv, care să confere autorității

contractante certitudinea că prețul indicat în propunerea financiară cuprinde toate cheltuielile necesare executării contractului.

Cum a arătat Consiliul, în mod constant, în practica sa, prețul propus nu este un element pur formal al ofertei, prezumat a fi valabil și admis indiferent de cuantumul său, ci, reprezintă un element esențial al propunerii financiare a cărei realitate și sustenabilitate trebuie să fie verificată de comisia de evaluare. Acceptând un preț neobișnuit de scăzut, autoritatea contractantă își asumă riscul ca acesta să fie elaborat fără a avea în vedere toate costurile pe care le implică cerințele documentației de atribuire și legislația... iar ofertantul în cauză... a se încadra în propunerea financiară ofertată, fie nu va respecta cerințele caietului de sarcini, fie va vicia rezultatul procedurii prin ofertarea unor prețuri nesustenabile, care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate decât în baza unei simple decizii comerciale.

Ofertele depuse reprezintă angajamente asumate de către ofertanți, în scopul realizării obiectului contractului, astfel, prețul nu este un element pur formal al ofertei, ci, reprezintă un element esențial al propunerii tehnice și financiare a cărei realitate și sustenabilitate trebuie verificată de comisia de evaluare, în baza respectării principiilor asumării răspunderii, tratamentului egal și nediscriminării și confirmate de ofertanți prin documentele înaintate autorității contractante.

Autoritatea contractantă nu poate accepta necondiționat ofertarea unor tarife... un contract care se va implementa în viitor - având la bază costuri aparent neobișnuit de scăzute, asupra cărora are îndoieli rezonabile că nu vor putea fi respectate și care la momentul depunerii ofertelor erau sau trebuiau cunoscute de operatorii economici.

În cauza T- cauza T 392/15... a reținut la pct. 85 și... următoarele: „În ceea ce privește această din urmă dispoziție... a statuat că obligația autorității contractante de verificare a caracterului serios al unei oferte rezultă din existența prealabilă a îndoielilor referitoare la fiabilitatea acesteia, obiectivul principal al acestui articol fiind de a nu permite respingerea unui ofertant din cadrul procedurii fără să i se fi acordat posibilitatea să justifice conținutul ofertei sale care ar părea anormal de mică. Prin urmare, numai atunci când există asemenea îndoieli, comitetul de evaluare este obligat să solicite informații pertinente privind compoziția ofertei înainte să o respingă, dacă este cazul. În schimb, în ipoteza în care o ofertă nu pare anormal de mică potrivit articolului 158 alineatul (4) din Regulamentul de punere în aplicare, articolul menționat nu se aplică [a se vedea în acest sens Hotărârea din 6 iulie..., TQ3.../Comisia, T 148/04, EU: T:....4, punctele 49 și 50, Hotărârea din 11 mai...../Comisia, T 121/08, EU: T:...., punctul 72, Hotărârea din 5 noiembrie..... (...)/Comisia, T 422/11, EU: T:.... 9..., punctul 57, și Hotărârea din..... și Evropaïki Dynamiki/Comisia, T.../14, nepublicată, EU: T: 2016: 476, punctul 59). Astfel de îndoieli pot exista printre altele atunci când pare incert, pe de o parte, că o ofertă respectă legislația țării în care serviciile ar trebui să fie prestate, în materie de remunerare a personalului, de contribuție la sistemul de securitate socială, de respectare a normelor de securitate și de sănătate la locul de muncă, de vânzare în pierdere, și, pe de altă parte, că prețul propus include toate costurile pe care le presupun aspectele tehnice ale ofertei (Hotărârea din 8 octombrie..., Secolux/Comisia, T 90/14, nepublicată, EU: T:....: 772, punctul 62)”.

În cadrul Hotărârii din... octombrie 2017, CJUE s-a pronunțat în cauza C-...8/16 astfel:

„50 În acest sens, articolul 139 alineatul (1) din Regulamentul nr. 2342/... prevede că, dacă... un anumit contract, ofertele par să aibă prețuri anormal de mici, înainte de a respinge ofertele în cauză numai din acest motiv, autoritatea contractantă solicită în scris detalii privind elementele constitutive ale ofertei pe care le consideră relevante și verifică aceste elemente constitutive, după audierea corespunzătoare a părților, ținând cont de explicațiile primite.

... Astfel, această dispoziție stabilește obligația autorității contractante, în primul rând, de a identifica ofertele suspecte, în al doilea rând, de a permite ofertanților în cauză să demonstreze caracterul serios al acestora, solicitându-le precizările pe care le consideră oportune, în al treilea rând, de a aprecia relevanța explicațiilor furnizate de persoanele interesate și, în al patrulea rând, de a lua o decizie cu privire la admiterea sau la respingerea ofertelor menționate (a se vedea prin analogie Hotărârea din... noiembrie..., Lombardini și Mantovani, C 285/99 și C 2.../99, EU: C:...: 640, punctul 55)”.

Faptul că, în documentația de atribuire s-a prevăzut criteriul de atribuire „cel mai scăzut preț”, nu înseamnă acceptarea de către autoritatea contractantă a oricărui tarif ofertat, indiferent dacă acesta ar fi justificat sau nu de ofertanți, într-o interpretare contrară s-ar putea ajunge la obținerea unui punctaj maxim doar în scopul câștigării contractului.

Astfel, având în vedere considerentul 103 din cadrul Directivei.../24/...: „Ofertele care par anormal de scăzute în raport cu lucrările, produsele sau serviciile ar putea să se bazeze pe ipoteze sau practici necorespunzătoare din punct de vedere tehnic, economic sau juridic. Dacă ofertantul nu poate furniza o explicație suficientă, autoritatea contractantă ar trebui să aibă dreptul de a refuza oferta”, coroborat cu art. 69 alin. (1) din directivă: „Autoritățile contractante solicită operatorilor economici să explice prețul sau costurile propuse în ofertă, în cazul în care ofertele par a fi anormal de scăzute în raport cu lucrările, produsele sau serviciile respective”, Consiliul stabilește că, în speța dedusă soluționării, autoritatea contractantă avea obligația de a solicita ofertantului clasat pe locul 1 și 2, justificarea prețurilor ofertate, prin raportare la toate cerințele documentației de atribuire.

Consiliul nu mai analizează restul criticilor privind ofertele clasate pe locurile 1 și 2 (... și...), câtă vreme din analiza documentelor aflate la dosarul cauzei rezultă că autoritatea contractantă a nesocotit în etapa de evaluare a propunerilor financiare dispozițiile imperative mai sus iterate.

... considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestațiile formulate de... (dosarele nr.... și nr....) și... (dosar nr....) în contradictoriu cu „....”..., iar, pe cale de consecință, va respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de..., va anula în parte raportul procedurii și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertelor aparținând... și..., de la etapa de

verificare a propunerilor financiare, cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a celor reținute în motivare în termen de 10 zile de la comunicare.

... aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite contestațiile formulate de... (dosarele nr.... și nr....) și... (dosar nr....) în contradictoriu cu „.....”..., iar, pe cale de consecință, respinge, ca nefondată cererea de intervenție formulată de..., anulează în parte raportul procedurii și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertelor aparținând... și..., de la etapa de verificare a propunerilor financiare, cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a celor reținute în motivare în termen de 10 zile de la comunicare.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare

...

...

...

Consilier de soluționare

...

Redactat practicaua deciziei

...

... în 6(șase) exemplare originale, conține 49 (patruzecișinouă) pagini.