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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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:...

1. Prin... înregistrată la Consiliu sub nr.... (DOSAR... - lot .), depusă de..., cu... în Mun....., nr..... actelor de procedură în..... nr....., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată prin... - administrator, împotriva rezultatului procedurii, emis în cadrul procedurii simplificate, online, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „... - ....., cu... în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

a) admiterea contestației formulată de...;

b) anularea Raportului procedurii pentru loturile cu nr...., ... înregistrat sub nr.... și toate actele subsecvente emise în baza raportului anterior menționat, în partea ce privește evaluarea ofertei participantului... și... depusă pentru Lotul nr.... - Sistemul de gospodărire a apelor..., declararea acesteia ca fiind admisibilă și poziționarea acestei oferte pe locul 1 în clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire și verificarea documentelor suport aferente probării informațiilor prezentate în DUAE;

c) obligarea autorității contractante să adopte măsurile necesare restabilirii legalității, respectiv să reia procedura pentru Lotul nr.... - Sistemul de gospodărire a apelor..., din etapa privind evaluarea ofertelor, stabilirea clasamentului și desemnarea participanților câștigători cu excluderea ofertei depusă de Asocierea... și..., aceasta fiind neconformă potrivit art. 215 alin. 5 din Legea nr. 98/2016 raportat la dispozițiile art. 136 alin. 3 lit. d din Norma metodologică aprobată prin HG nr. 395/2016.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... nr....., înmatriculată la... J2..., având..., reprezentată de administrator...- administrator, lider al... și..., în calitate de ofertant al procedurii, a depus cerere de intervenție, privind... formulată de..., solicitând:

- admiterea cererii de intervenție voluntară și, pe cale de consecință, respingerea contestației ca nefondată/neîntemeiată întrucât rezultatul procedurii de atribuire este unul corect și legal.

2. Prin... înregistrată la Consiliu sub nr.... (DOSAR... - .. depusă de..., cu... în....., nr...., camera... parter.....:....., Sector..., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată prin avocat..., împotriva rezultatului procedurii, emis în cadrul procedurii simplificate, online, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „... - ... - 24 luni " - COD..., de către... ....., cu... în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

- Pentru loturile 2 și 5, anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii, anularea deciziei autorității contractante de desemnare a ofertei câștigătoare aparținând..., a proceselor verbale intermediare, a raportului procedurii si a tuturor actelor subsecvente;
- Pentru loturile ..., reevaluarea ofertei financiare a ofertantului... conform prevederilor legale si documentației de atribuire;
- Acces la dosarul achiziției în vederea depunerii de concluzii scrise.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr....., în calitate de ofertant al procedurii, a depus cerere de intervenție, privind... formulată de..., solicitând:

- încuviințarea în principiu a cererii de intervenție voluntară accesorie, în interesul autorității contractante.

În temeiul art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, cele 2 contestații și cererile de intervenție au fost conexate.

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

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

1. În... formulată de către..., autorul se consideră ca fiind parte vătămată, afirmând că autoritatea contractantă i-a admis oferta clasându-se pe locul 2 și solicită cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Apreciază însă că membrii comisiei de evaluare în mod greșit au declarat admisibilă și câștigătoare oferta depusă de Asocierea... și..., deoarece, față de modalitatea în care acest participant a completat Anexa nr.... la Formularul de ofertă depusă pentru Lotul nr.... - Sistemul de gospodărire a apelor..., oferta sa este neconformă potrivit art. 215 alin. 5 din Legea nr. 98/2016 raportat la dispozițiile art. 136 alin. 3 lit. d din Norma metodologică aprobată prin HG nr. 395/2016.

Din Anexa nr.... la Formularul de ofertă depusă pentru Lotul nr.... - Sistemul de gospodărire a apelor..., rezultă că Asocierea... și... a avut în vedere aplicarea dispozițiilor art. 126 alin. 1 lit. a din... pentru personalul care desfășoară muncă de noapte, respectiv reducerea programului de lucru cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, fără diminuarea salariului.

Totodată, ofertantul a prevăzut existența unui număr suplimentar de agenți necesari pentru acoperirea serviciului în condițiile reducerii timpului de lucru, respectiv... agenți/lună.

Cu toate acestea, din structura costurilor salariale directe, rezultă că au fost luate în calcul exclusiv orele de pază solicitate de autoritatea contractantă prin caietul de sarcini, respectiv... ore fără a fi evidențiate și orele suplimentare aferente personalului de înlocuire necesar pentru acoperirea reducerii programului de lucru al agenților de noapte.

Or, aplicarea art. 126 alin. 1 lit. a din... generează în mod necesar un deficit de ore de muncă ce trebuie acoperit prin prestarea efectivă a unor ore suplimentare de către alți salariați sau prin utilizarea unui personal suplimentar. Aceste ore reprezintă muncă efectiv prestată și constituie cost salarial direct al contractului.

Chiar dacă în ceea ce privește munca de noapte, pentru a nu plăti sporul de 25% din salariul de bază, Asocierea... și... a uzat de dispozițiile art. 126, alin. 1, lit. a din..., respectiv program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care se efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte și de dispozițiile art. 142 alin. 1 din... și a demonstrat că serviciile pot fi acoperite fără depășirea duratei normale de lucru, prin distribuirea de agenți suplimentari, astfel că obligația de includere a sporului pentru munca de noapte dispare, acest participant trebuia să include în oferta sa cheltuielile generate de plata agenților înlocuitori ai celor care vor avea programul redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă.

Simpla menționare a existenței unor agenți suplimentari nu este suficientă în lipsa includerii în propunerea financiară a costurilor aferente orelor efectiv lucrate de aceștia. În măsura în care costurile salariale directe au fost calculate exclusiv prin raportare la numărul... ore solicitat de autoritatea contractantă, fără includerea orelor necesare compensării reducerii programului de noapte, rezultă că oferta nu reflectă costul real al executării contractului.

În ipoteza compensării muncii de noapte cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, un agent va presta un număr de ore lunar mai mic, dar va fi remunerat cu același salariu lunar, de.../lună, prevăzut de HG nr. 1506/2024. Altfel spus, salariatul care este în tura de noapte va lucra doar 7 ore și va fi plătit ca pentru 8 ore, drept care, pe ansamblul unei zile (24 ore), societatea de pază își va plăti agenții de pază cu echivalentul a 25 de ore de lucru pe timpul zilei. Prin urmare, numărul corect de ore care trebuia avut în vedere în toate calculele pentru postul de 24 de ore, inclusiv la stabilirea tarifului orar/agent, nu este cel de... ore corespunzător unui număr de... agenți, ci de... ore corespunzător celor... agenți de securitate ofertați (în acest sens invocă Decizia civilă nr.... pronunțată de... și Fiscal în Dosarul nr....).

Astfel, există o contradicție evidentă între modul de organizare a personalului prezentat de ofertant, aplicarea facilității prevăzute de art. 126 alin. 1 lit. a din... și fundamentarea economică a propunerii sale financiare.

În lipsa includerii costurilor aferente orelor prestate de personalul destinat acoperirii reducerii programului de lucru, prețul ofertat este subevaluat și nu poate fi considerat rezultatul unei fundamentări reale și complete a costurilor de executare a contractului, oferta participantului Asocierea... și... fiind deci neconformă potrivit art. 215 alin. 5 din Legea nr. 98/2016 raportat la dispozițiile art. 136 alin. 3 lit. d din Norma metodologică aprobată prin HG nr. 395/2016, impunându-se excluderea ei din procedură.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr....., în calitate de ofertant câștigător, al procedurii la lotul ..., a depus cerere de intervenție, privind contestațiile formulate de..., la aceeași procedură simplificată, intervenientul a solicitat cele precizate în partea introductivă a decizie.

Menționează că interesul legitim al... de a critica... formulată de..., rezultă din calitatea de participant la procedura de achiziție susmenționată, ofertant declarat câștigător, calitate în care este vătămată în interesul său legitim de a obține contractul.

Consideră netemeinică... formulată de....

Verificând pretinsele motive de neconformitate invocate de contestator observă că acesta speculează ca și contradicție, aplicarea facilității prevăzute de art. 126, alin. 1, lit. a, din..., cuprinsă în oferta intervenient și în fundamentarea economică a propunerii financiare.

Documentația depusă de societate a fost evaluată de Comisia de Evaluare din cadrul autorității contractante, înaintea deliberării ofertantului câștigător, fiind solicitate și clarificări în acest sens, la care s-a răspuns în termenul legal.

Confirmarea expresă a naturii juridice a „orei libere" - conform punctului de vedere al....

Din cazuistica procedurilor de contestație în domeniul achizițiilor publice, aducem în atenție punctul de vedere... emis de... de Muncă..., înregistrat sub nr...., din care rezultă fără echivoc că:

„ compensarea muncii de noapte a unui salariat se poate face [...]printr-un program de lucru redus cu o oră [...] fară ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază " și, în mod esențial... a evidențiat că:

„sporul se acordă salariaților care au prestat efectiv activitatea [...] acesta nesubstituindu-se altor sporuri".

Reies două concluzii clare:

- ora acordată conform art. 126 lit. a) este timp de repaus plătit, nu muncă efectivă;
- sporurile se acordă exclusiv pentru timpul efectiv lucrat.

Precizează că interpretarea este confirmată și de Decizia civilă nr.... a Curții de..., unde instanța a reținut că:

„ ora acordată în temeiul art. 126 lit. a) [...] nu reprezintă muncă efectiv prestată "

„ nu este purtătoare de sporuri [...] sporurile se acordă exclusiv personalului care prestează efectiv activitatea ".

Totodată, instanța a stabilit explicit că:

„perioada de timp în care angajatul [...] fără a presta efectiv activitatea, se consideră timp de repaus [...] neîndreptățind plata sporurilor ".

Această jurisprudență confirmă modelul utilizat în fundamentarea ofertei.

În... formulată... a reținut că cele 732 ore aferente reducerii programului trebuie:

- tratate ca ore suplimentare;
- adăugate la volumul de ore prestate (... ore);
- incluse ca muncă efectivă.

Această abordare contravine celor două puncte antemenționate, respectiv punctul de vedere al... (nr....) și Decizia civilă nr.... a Curții de....

în realitate:

- cele 731 ore (conform fundamentării) reprezintă timp nelucrat; nu generează servicii suplimentare;

- nu cresc volumul contractului, ci doar necesarul de personal.

Astfel a reflectat corect:... ore= prestare efectivă; ore= repaus plătit;

Acoperire prin personal suplimentar (... agenți).

Apreciază că autoritatea contractantă a respectat atât obligația de evaluare obiectivă a ofertelor depuse cât și obligația de a analiza și solicita clarificări pe componenta tehnică și financiară a ofertelor, subscrisa răspunzând tuturor solicitărilor adresate în acest sens.

... formulată de... este neîndreptățită și nu justifică solicitarea de anulare a raportului procedurii doar pentru simplul fapt că un alt ofertant cu o altă ofertă coerentă și justificată, declarată câștigătoare, nu împărtășește aceeași metodă de fundamentare.

Consideră că oferta este legală deoarece:

- este în acord cu punctul de vedere al..., nr....;

- este în acord cu jurisprudența Curții de... - Decizia civilă nr....; nu transformă timpul de repaus în timp de muncă; modul de calcul este corect și justificat.

În considerarea tuturor argumentelor ce preced, solicită admiterea cererii de intervenție formulată, constatarea veridicității aspectelor criticate de intervenient și, pe cale de consecință, să se decidă în sensul celor solicitate prin prezenta.

2. Prin... înregistrată la Consiliu sub nr.... (DOSAR... - ...), depusă de... împotriva rezultatului procedurii, precizează că decizia comisiei de evaluare este nelegală, abuzivă, discriminatorie și luată în baza unei analize superficiale a ofertei, sens în care solicită să se anuleze adresele de comunicare a rezultatului procedurii, raportul procedurii, procesele verbale intermediare și toate actele subsecvente și să dispună reevaluarea ofertei....

Consideră că se impune reevaluarea ofertei..., din punct de vedere al realității, sustenabilității și conformității ofertei financiare, precum și corelarea acesteia cu oferta tehnică și caietul de sarcini.

În ceea ce privește reevaluarea ofertei financiare a..., solicită să se admită... și să se dispună reevaluarea ținând cont de faptul că apreciază că autoritatea contractantă prin Comisia de evaluare nu a făcut o verificare efectiva a propunerii financiare depuse.

Prețul ofertat de acest operator economic trebuie să includă toate serviciile stabilite precum si cele implicite ce decurg din executarea contractului in privința prestării serviciilor. În preț trebuie incluse cheltuieli cu resursa umana, sporurile conform legislației in vigoare, taxele si impozitele considerate obligații legale, cheltuieli cu echipamentul, cu dotarea posturilor, cheltuieli directe si indirecte, profitul, orice alte condiții financiare si comerciale legate de îndeplinirea obiectului contractului.

Oferta financiară depusă de acest operator economic conține prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurente si care nu pot fi justificate, comisia de evaluare nedispunând o verificare corecta a ofertei.

Comisia de evaluare nu a verificat dacă tarifele orare ofertate sunt justificate, raportat la numărul... agenți utilizați pentru prestarea serviciilor

pentru tipul de post solicitat (24/24), astfel declarând admisibilă această oferta ce nu respectă....

Contestatorul prezintă modalitatea de calcul a numărul... de agenți necesari pentru un operator economic care nu acordă ore suplimentare angajaților, cu alte cuvinte suplimentează numărul... persoane aferente fiecărui post, pentru programul de lucru solicitat de beneficiarul public, menționând HG nr. 1506/2024.

... de sarcini - 365 zile/an x 24 ore/zi: 12 luni/ an= 730 ore/ post /lună

730 ore/ post/ lună:... ore/agent / lună= 4, 42 agenți/post/lună

Pentru asigurarea orelor provenite din aplicarea prevederilor art. 126 lit a) din Codul muncii (ora libera plătită pentru muncă de noapte) si pentru a nu se efectua ore suplimentare angajatorul trebuie sa asigure agenți suplinitori / înlocuitori

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

Acest aspect a fost reținut de către CNSC prin Decizia nr...., rămasă definitivă prin apel, în urma unui litigiu, respectiv completul desemnat a apreciat ca autoritatea contractantă nu s-a asigurat asupra numărul... de agenți utilizați de asocierea câștigătoare, respectiv daca acesta are angajați suficienți astfel încât calculul prezentat să fie considerat justificat și a obligat autoritatea contractantă să reevalueze oferta in acest sens.

Acesta dispoziție se regăsește *expressis verbis* în considerentele... nr.....

Comisia de evaluare nu a efectuat verificări detaliate ale ofertelor tehnice respectiv ofertelor financiare, respectiv a modului de stabilire a prețului de către ofertantul câștigător, inclusiv sub aspectul cuprinderii în cadrul acestuia a tuturor costurilor referitoare la prestarea serviciilor în conformitate cu cerințele Caietului de sarcini și ale legislației aplicabile, fiind incidente dispozițiile art. 137 alin. 3 lit a), c) și d) din HG nr. 395/2016, respectiv prevederile art. 2 alin. 2 Legea nr. 98/2016, principiul transparenței, tratamentului egal, proporționalității și al nediscriminării.

Prețul ofertat trebuie să includă toate serviciile stabilite, precum și cele implicite ce decurg din executarea contractului în privința prestării serviciilor. În preț trebuie incluse cheltuielile cu resursa umană, sporurile conform legislației în vigoare, taxele și impozitele considerate obligații legale, cheltuielile cu echipamentul, cu dotarea posturilor, cheltuielile directe și indirecte, profitul, precum orice alte condiții financiare și comerciale legate de îndeplinirea obiectului contractului.

Cu privire la acordarea sporului de week-end si totodată apreciază faptul că atât timp cât ofertantul în cauza au invocat contractul colectiv de muncă, autoritatea contractanta avea obligația de solicitare de dovezi in acest sens, motiv pentru care solicită că se impune reevaluare ofertei sub acest aspect și prezentarea CCM avizat de unde sa rezulte cuantumul invocat.

Conform prevederilor art. 137 alin.(3) din... de week-end este stabilit prin Contractul colectiv de muncă al operatorului economic dar nu cuantifică în mod legal acest drept salarial.

Ofertanții invocă în calculația de preț cu privire la acordarea sporului de weekend anumite cuantumuri fără a prezenta dovezi concludente în acest sens respectiv contractul colectiv de munca aprobat la nivel de societate aplicabil la data depunerii ofertei din care sa rezulte procentul invocat in calculația de preț de fiecare dintre ofertanți.

Apreciază faptul că autoritatea contractantă avea obligația de a se asigura prin documente doveditoare cu privire la procentul invocat de fiecare dintre ofertanți si să clarifice pe parcursul procesului de evaluare corespondentă intre dovezile prezentate si calculele inserate in fundamentarea de preț de fiecare ofertant si totodată avea obligația sa verifice dacă din calculul prezentat a fiecărui ofertant reiese valoarea acestui drept salarial.

Contribuția la fondul de handicap în conformitate cu prevederile Ordonanței nr.... de modificare si completare la Legea 448/2006.

Respectarea de către ofertanți a prevederilor din Instrucțiunea pentru aplicarea art.... din Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap din....

Art. 1.- *Suma datorată de autoritățile si instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care nu angajează persoane cu handicap, reprezentând 50% din salariul de bază minim brut pe tară înmulțit cu numărul... locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap, sau achiziționarea de produse sau servicii de la unități protejate autorizate, pe bază de parteneriat, în sumă echivalentă cu suma datorată bugetul de stat, se declară la poziția 25 "Vărsăminte de la persoanele Juridice pentru persoanele cu handicap neîncadrate" din formularul 100 "Declarație privind obligațiile de plată la bugetul de stat", aprobat prin Ordinul președintelui... de... nr....01/... privind aprobarea modelului si conținutul formularelor utilizate pentru declararea impozitelor, taxelor si contribuțiilor cu regim de stabilire prin autoimpunere sau reținere la sursă, cu completările ulterioare.*

Art. 2. - (1) numărul... angajați care se ia în calcul este numărul mediu de angajați din lună.

Se determină numărul mediu lunar de salariați din fiecare lună ca medie aritmetică simplă rezultată din suma efectivelor zilnice de salariați din lună respectivă, inclusiv zilele de repaus săptămânal, zilele de sărbători legale si alt e zile în care, potrivit dispozițiilor legale, nu se lucrează, împărțită la numărul total de zile calendaristice. În efectivele zilnice nu vor fi incluși salariații aflați în concediu fără plată, cei aflați în grevă, cei detașați la lucru în străinătate si nici cei ale căror contracte individuale de muncă sunt suspendate. Pentru fiecare zi de repaus săptămânal sau de sărbătoare legală se vor lua în calcul efectivele de salariați din ziua lucrătoare precedentă, cu excepția persoanelor al căror contract individual de muncă a încetat în acea zi.

Salariații care nu sunt angajați cu norma întreagă vor fi incluși în numărul mediu proporțional cu timpul de lucru prevăzut în contractul individual de muncă.

Art. 3. - Procentul de 4% rezultat conform legii va fi un număr format din două zecimale, care se va înmulți cu 50% din salariul minim brut pe tară stabilit prin hotărâre a Guvernului în vigoare în lună pentru care se plătește.

Astfel, revine achizitorului să clarifice cu ofertantul modul de calcul al fondului de handicap, prin raportare la Instrucțiunea din... si la numărul...lariați existenți la care se adaugă numărul... agenți necesari pentru executarea acestui contractul, având in vedere ca acest operator nu prestează acum în acest contract.

Menționează că sunt necesare solicitarea certificatelor de handicap pentru personalul angajat si dovada angajării acestora cu norma întreagă și prezentarea Declarației 100 depusa la ANAF de ofertatul câștigător ca dovada a valorii fondului de handicap invocat in calculația de preț însoțită de modul de calcul explicit al acestuia.

... este obligatorie de asemenea si acordarea concediului de odihna plătit de salariaților de minim 20 de zile/an cost ce trebuie de asemenea inclus in costurile salariale, respectiv:

Art. 144. [intangibilitatea dreptului la concediu de odihnă]

Pentru cele 17 zile de sărbătoare legale pe an valoarea sporului acordat este de.../ORA/POST

Spor pentru muncă prestată în timpul nopții de 25% din salariul de bază operează indiferent dacă s - ar recurge la scurtarea programului de noapte, deoarece se vor plăti orele suplimentare (majorate cu sporul aferent) agenților din schimburile de zi;

În cazul reducerii programului de lucru cu o ora ofertantul trebuia să ia în calcul atât plata orei care va trebui prestată de un alt agent, cat si concediul de odihnă in plus pentru acesta.

Cotele de contribuții în vigoare datorate de angajator bugetelor componente ale bugetului consolidat conform Ordonanței de urgență pentru modificarea si completarea Legii nr.... /... privind Codul fiscal (în vigoare de la...), Publicată în... nr. 885 din 10 Noiembrie...: Art. 220.3. - Cota contribuției asiguratorie pentru munca este de...%.

Cu privire la cheltuielile directe/indirecte atât asupra costurilor cât și a cuantumului necesar îndeplinirii contractului, Ofertantul in cauza nu cuantifică toată categoria de costuri necesare îndeplinirii contractului in conformitate cu obligațiile asumate in propunerea tehnică si prevăzute in caietul de sarcini, costurile invocate sunt generice si insuficiente în raport de obligațiile asumate.

Cheltuieli directe/indirecte minime:

- costurile echipamentelor de serviciu/uniforma de lucru -dotare standard cf art. 40 din Legea nr. 333/2003
- costurile privind dotarea posturilor- art.... din Legea nr. 333/2003 și art.52 alin. (1) din HG nr. 301/2012 costurile privind comunicarea - art.52 alin. (1) din HG 301/2012
- medicina muncii - examenul medical periodic se efectuează ă anual, intervalul dintre două verificări medicale periodice neputând depăși 12 luni (pct. 2, lit. c, Anexa 1 din H.G. nr. 315/2007). cheltuieli privind instruirea conform art. 44 alin. 4 din HG nr. 301/2012. examen psihologic
- cheltuieli cu privire la controlul agenților de securitate pe fiecare tură conform Legii nr.... si HG nr. 301/2012
- cheltuieli cu privire la transportul salariaților
- costurile de asigurare de răspundere civilă
- Costuri P.S.I. si SSM

În fapt apreciază că ofertantul a prezentat preturi lipsite de fermitate, construite în contradicție cu prevederile legale și a dispozițiilor caietului de sarcini.

Prin necuprinderea in oferta financiare a tuturor costurilor directe necesare îndeplinirii contractului, apreciem faptul ca ofertele in cauza trebuia declarate neconforme in temeiul art. 136 alin. 3 din HG nr. 395/2016.

Mai mult decât atât autoritatea contractantă prin comisia de evaluare nu a solicitat si nu a verificat dovezi concludente în ceea ce înseamnă natura si valoarea declarată a costurilor pe fiecare tip de cheltuială directă, mulțumindu-se cu înșiruirea unor tipuri de costuri si inserarea unor valori nereale aferente fiecărei poziții invocate in fundamentarea de preț de către ofertantul in cauză.

Apreciază, ținând cont de lipsa din oferta de preț a unor elemente obligatorii din categoria cheltuielilor directe/indirecte conform celor enunțate mai sus necesare îndeplinirii contractului respectiv a cuantumurilor derizorii și insuficiente a acestora cu scopul ofertării unui preț cât mai mic in sensul denaturării concurenței loiale, că se impunea verificarea de către comisia de evaluare a naturii acestor costuri si analizarea cuantumurilor si a dovezilor concludente care sa confere autorității contractante garanția ca ofertantul în cauză au capacitatea de îndeplinire a contractului supus procedurii în parametrii solicitați prin documentația de atribuire a procedurii.

Comisia nu a efectuat nicio verificare a modului de stabilire a prețului, astfel cum a prezentat mai sus, inclusiv sub aspectul cuprinderii în cadrul acestuia a tuturor costurilor referitoare la prestarea serviciilor în conformitate cu cerințele Caietului de sarcini, ale legislației aplicabile, fiind incidente dispozițiile art. 137 alin. 3 lit a, c, d și g din HG nr. 395/2016, respectiv sunt încălcate principiile impuse de dispozițiile art. 2 alin. 2 Legea nr. 98/2016, Comisia de evaluare trebuia să constate neconformitatea ofertei depuse de acest ofertant.

Studiind raportul procedurii de achiziție, se va observa că în acesta nu se reține efectuarea unei evaluări a ofertei financiare cu privire la aspectele semnalate.

Învederează faptul că în justificarea tarifului ofertat, se impunea și calcularea cuantumului profitului indicat de ofertantul in cauza, cuantumul acestuia fiind unul derizoriu in contradicție cu caracterul oneros al contractului de achiziție publică. Operatorul economic este societatea comercială cu răspundere limitată care funcționează in condiții normale de piață, care urmărește obținerea unui profit, care suporta pierderile rezultate din exercitarea activității sale, potrivit prevederilor Legii nr.... scopul acestora fiind obținerea de profit, în lipsa acestuia nu se poate concepe înființarea unei societăți.

Totodată învederează faptul că autoritatea contractantă nu au făcut o verificare completă a ofertei depusă de ofertantul clasat pe locurile I în sensul ca profitul obținut de societate anterior nu poate fi folosit sub forma de subvenție pentru a reduce in mod ilegal tariful ofertat!

Procedând la realizarea unui calcul sumar a celor menționate anterior si in baza prevederilor legale aplicabile al tarifului orar minimal ce trebuie asigurat

de către un angajator pentru retribuirea unui agent de pază, retine următoarele aspecte:

În plus, pentru serviciilor solicitate de autoritatea contractantă conform prevederilor caietului de sarcini, se impune luarea în considerare, la stabilirea tarifelor, a tuturor cheltuielilor necesare ducerii la îndeplinire a contractului, cum ar fi spre exemplu:

> cheltuieli directe în care se includ cheltuielile cu:

> cheltuieli cu salariile conform prevederilor legale sus mentionate

o uniformele adecvate sezonului

o dotările postului: tomfă/baston, spray autoapărare, telefon mobil solicitate prin caietul de sarcini

o registre de paza conform Legii nr.... si HG nr. 301/2012);

o medicina muncii

o cheltuieli cu asigurarea de răspundere profesională;

o cheltuieli cu pregătirea profesională continua conform Legii nr.....

> cheltuieli indirecte - de regie, contabilitate, sediu etc ce nu pot fi repartizate direct pe contract;

> profitul.

Având în vedere cele expuse mai sus, solicită Onoratului Consiliului să dispună admiterea contestației, anularea tuturor actelor întocmite de autoritatea contractantă conform capetelor de cerere din prezenta contestație, cu obligarea acesteia la reluarea procedurii de evaluare si reevaluarea ofertei Asocierea... si derularea acesteia cu respectarea legislației incidente și a documentației de atribuire.

Prin urmare solicită sa admiterea contestației așa cum a fost formulată, obligarea autorității contractante să ia măsuri de remediere, să anuleze adresele de comunicare, procesele verbale intermediare, raportul procedurii precum și toate actele subsecvente și să dispună reevaluarea ofertei..., să declare oferta acestora ca inacceptabilă și neconformă.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr....., în calitate de ofertant câștigător, al procedurii la loturile ..., a depus cerere de intervenție, privind contestațiile formulate de..., la aceeași procedură simplificată, intervenientul a solicitat cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În justificarea interesului de a interveni în această cauză, arătă că în procedura simplificată de atribuire a... - ... luni, Lotul nr.... - Sistemul de gospodărire a apelor ...., valoarea estimată a acestui lot... lei și Lotul nr.... ....., valoarea estimată a acestui lot....., potrivit Raportul procedurii pentru loturile cu nr.... înregistrat sub nr...., oferta depusă de... a fost declarată câștigătoare, fiind clasată pe locul I în clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire, aferent atât Lotului nr...., cât și Lotului nr...., aceasta având o valoare de... - Lotul nr.... lei - Lotul nr...., oferta depusă de... fiind de asemenea câștigătoare, însă s-a clasat pe locul locul II în clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire, aferent atât Lotului nr...., cât și Lotului nr...., aceasta având o valoare de... - Lotul nr.... lei - Lotul nr.....

Întrucât în... formulată de... au fost dezvoltate critici cu privire la evaluarea propunerii financiare aferentă ofertei clasată pe locul I depusă de..., pentru Loturile nr...., prin prezentul demers urmărește menținerea actelor

autorității contractante, consolidarea poziției în clasamentul ofertelor și menținerea ofertei ca fiind câștigătoare.

Referitor la criticile devoalate de..., vizavi de modalitatea în care membrii comisiei de evaluare au verificat propunerile financiare, apreciază că susținerile acesteia sunt în esență bazate pe presupuneri legate de conținutul ofertei... și pe anumite calcule proprii contestatorului, care nu arată în concert în ce măsură ar fi greșite elementele de preț avute în vedere de noi și indicate în detalierea prețului pe care l-a oferit, pentru Loturile nr.... și nr.....

Nu se face nicio trimitere la modalitatea în care a structurat propunerea financiară, ci doar la prevederile legale din dreptul muncii a căror nerespectare, în opinia sa ar influența costurile serviciilor prestate, indicațiile referitoare la influența concretă asupra costurilor, esențiale în economia cauzei de fată, lipsind cu desăvârșire.

Apreciază că lipsa motivării este cu atât mai justificată, în condițiile în care, deși avea posibilitatea legală, contestatorul nu a solicitat în temeiul art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, acces la dosarul achiziției publice, iar oferta nu a fost protejată printr-o declarație de confidențialitate.

Oricum, legalitatea actelor autorității contractante atacate se analizează prin raportare la motivarea existentă în acestea, iar nu prin raportare la eventualele informații suplimentare, pe care contestatoarea speră să le identifice ulterior în propunerile tehnice și/sau financiare ale concurenților, deoarece admiterea posibilității de a formula ulterior critici noi, necuprinse în... inițială, contravine dispozițiilor art. 10 lit. f) și art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și echivalează cu o repunere în termen, cu încălcarea caracterului imperativ al termenelor prevăzute de dispozițiile art. 8 din Legea nr. 101/2016.

În plus, subliniază că, a structurat propunerea financiară pentru ambele loturi (Loturile nr....), cu respectarea dispozițiilor legale, respectiv:

•...:

- art. 112, art. 113, art. 114, art. 125, art. 126, art. 137, art. 142, art. 145, art. 150,

• Legea nr. 448/2006 privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap, valabil la data inițierii procedurii de atribuire:

- Art...., alin. 2 și 3, (2),

• HG nr. 1506/2024, pentru stabilirea salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată - Art. 1.

Mai mult, referirile contestatoarei... la dispozițiile art. 210 din Legea nr. 98/2016 sunt neavenite, deoarece nu este îndeplinită condiția prevăzută de dispozițiile art. 136 alin. 4 din Norma metodologică aprobată prin HG nr. 395/2016, întrucât prețul ofertat reprezintă 97% din valoarea achiziției estimată de autoritatea contractantă pentru Lotul nr....% din valoarea achiziției estimată de autoritatea contractantă pentru Lotul nr.....

Mai subliniază și că, diferența dintre oferta depusă de... și oferta depusă de..., pentru Lotul nr.... este de..., ceea ce reprezintă mai puțin de 0...% din oferta depusă, iar pentru Lotul nr.... este de..., ceea ce reprezintă mai puțin de...% din oferta depusă.

De asemenea, contrar susținerilor contestatorului, subliniază că a detaliat elementele care compun prețul oferit, precum și modul de calcul al sporului

pentru munca de noapte, al sporului pentru munca de weekend și al sporului pentru munca în zilele de sărbători legale, al sumelor aferente indemnizației de concediu de odihnă, precum și modul de calcul al fondului de handicap, al contribuției asigurătorii pentru muncă și al celorlalte cheltuieli directe și indirecte.

Or, contestatorul nu formulează critici concrete împotriva fundamentării noastre financiare, ci exprimă exclusiv presupuneri privind o pretinsă lipsă de verificare din partea autorității contractante, fără a indica însă niciun element din justificarea de preț a... care să fie eronat, incomplet sau neconform. Enumerarea generică a unor categorii de costuri și solicitarea efectuării unor verificări suplimentare nu echivalează cu dovada existenței unor neconformități ale ofertelor noastre și nu pot constitui temei pentru anularea rezultatului procedurii.

Precizează că nu a omis niciuna dintre categoriile de cheltuieli la care contestatoarea... face referire, nu anumit cuantum al acestora neputând fi impus, din simplul fapt că nu există un temei legal în acest sens și de altfel nici contestatorul nu indică un astfel de temei.

Chiar dacă contestatorul face propriile calcule cu privire la prețul în general al serviciilor de pază, acestea nu arată în concret de ce ar fi greșite elementele de preț referitoare la sporul pentru munca de noapte, sporul pentru munca de weekend și sporul pentru muncă în zilele de sărbători legale ori sumelor aferente indemnizației de concediu de odihnă avute în vedere de... și indicate în detalierea prețului pe care l-a oferit.

Întrucât contestatorul nu a demonstrat caracterul nelegal al evaluării ofertelor depuse pentru Loturile nr...., nereușind să dovedească că elementele de preț la care a făcut referire au fost cotate cu încălcarea normelor de drept material, apreciem că se impune respingerea contestației formulată de.....

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr..... a transmis punct de vedere și concluzii scrise privind neconformitățile identificate în propunerea financiară a....

Contestatorul precizează că, din analiza documentelor rezultă că aspectele semnalate prin... inițială nu numai că se mențin, ci sunt confirmate și aprofundate prin analiza efectivă a fundamentării prețului.

... a solicitat expres reevaluarea ofertei... din perspectiva realității, sustenabilității și conformității ofertei financiare, precum și corelarea acesteia cu cerințele caietului de sarcini și legislația aplicabilă.

Apreciază că propunerea financiară a... nu poate fi considerată fundamentată în mod suficient doar prin faptul că totalurile finale rezultă aritmetic din însumarea componentelor declarate.

Prin urmare solicită admiterea contestației așa cum a fost formulată,

- obligarea autorității contractante să ia masuri de remediere, să anuleze adresele de comunicare, procesele verbale intermediare, raportul procedurii precum și toate actele subsecvente și să dispună reevaluarea ofertei... și să se declare oferta acestora ca inacceptabilă și neconformă.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr..... a depus, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..., în valoare de..., potrivit dispozițiilor art. 611 din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr..... a depus, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de... de Nord, în valoare de..., 00, potrivit dispozițiilor art. 611 din Legea nr. 101/2016.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... BAZINALĂ DE APĂ..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, online, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „...".

... procedurii nr...., pentru lotul 1 s-a consemnat depunerea a 4 oferte, respingerea unei oferte, oferta... a fost declarată admisibilă, dar clasată pe locul 2, iar oferta depusă de... a fost desemnată câștigătoarea lotului 1, după aplicarea criteriului de atribuire.

Pentru loturile ., oferta... a fost declarată admisibilă, dar clasată pe locul ., iar oferta depusă de... a fost desemnată câștigătoarea, după aplicarea criteriului de atribuire.

..., nemulțumit fiind de rezultatul procedurii de atribuire în partea dedicată lotului ., a depus... în analiză, care formează obiectul dosarului nr...., criticând oferta câștigătoare depusă de....

..., nemulțumit fiind de rezultatul procedurii de atribuire pentru loturile . a depus... care formează obiectul dosarului nr.....

Ca un aspect prealabil, Consiliul va admite, în principiu, cererea de intervenție formulată de..., aceasta are interes să intervină în cauză, deoarece oferta sa a fost desemnată câștigătoarea lotului 1, potrivit Raportului procedurii nr...., fiind incidente în cauză dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și art. 61 și următoarele din cod procedură civilă.

Consiliul va admite, în principiu, și cererea de intervenție formulată de...; aceasta are interes să intervină în cauză, deoarece a fost oferta sa a fost desemnată câștigătoarea lotului 2 și 5, potrivit Raportului procedurii nr...., fiind incidente în cauză dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 și art. 61 și următoarele din cod procedură civilă.

În temeiul art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, cele 2 contestații și cererile de intervenție au fost conexate.

Pe fondul primei contestații depusă de..., Consiliul reține că acest ofertant critică rezultatul procedurii pentru lotul 1, respectiv oferta clasată pe primul loc, depusă de....

Contestatoarea consideră că ofertantul câștigător și-a subevaluat oferta, în condițiile în care nu a mărit numărul... ore față de orele de pază solicitate de autoritatea contractantă prin caietul de sarcini, respectiv... ore, cu ora aferentă rezultată din aplicarea dispozițiilor art. 126 alin. (1) lit. a) din... pentru personalul care desfășoară muncă de noapte, respectiv reducerea programului de lucru cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, fără diminuarea salariului. Contestatoarea conchide că, în condițiile în care ofertantul a prevăzut existența unui număr suplimentar de agenți necesari pentru acoperirea serviciului în condițiile reducerii timpului de lucru, respectiv... agenți/lună, trebuia să mărească numărul... ore prestate, fiind evidențiate și orele suplimentare aferente personalului de înlocuire necesar pentru acoperirea reducerii programului de lucru al agenților de noapte.

Afirmațiile valide în argumentația sa sunt următoarele:

- aplicarea art. 126 alin. 1 lit. a din... generează, în mod necesar, un deficit de ore de muncă ce trebuie acoperit prin prestarea efectivă a unor ore suplimentare de către alți salariați sau prin ut**ilizarea unui personal suplimentar. Aceste or**e reprezintă muncă efectiv prestată și constituie cost salarial direct al contractului.

- pentru un program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care se efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte și de dispozițiile art. 142 alin. 1 din..., prin distribuirea de agenți suplimentari, obligația de includere a sporului pentru munca de noapte dispare, dar ofertantul trebuia să include în oferta sa cheltuielile generate de plata agenților înlocuitori ai celor care vor avea programul redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă.

-Simpla menționare a existenței unor agenți suplimentari nu este suficientă în lipsa includerii în propunerea financiară a costurilor aferente orelor efectiv lucrate de aceștia.

Consiliul reține că, în calculul tarifului, ofertantul ar fi trebui să crească, pentru acuratețea calculului, numărul... ore din documentație cu cele 730 ore de repaus (1 oră din timpul unei zile, în cei doi ani de acord cadru), astfel încât, zilnic, calculul să se raporteze la 25 ore/zi plătite (cele 24 prestate efectiv + ora liberă plătită pentru salariatul care desfășoară activitatea de noapte). Numărul... ore pentru care se stabilește tariful este constant, stabilit în documentație, respectiv... ore. Ceea ce trebuie, însă, să rezulte din calculul prezentat, este introducerea integrală a costurilor cu forța de muncă declarată în ofertă.

Or, din analiza ofertei câștigătoare, se observă că, deși ofertanta a declarat 5 agenți/lună/post, cu un salariu de.../lună, din calcul ar rezulta următoarele cheltuieli cu salariile:

5 agenți x.../lună x 24 luni (durata acordului cadru)=... aferenți salariului, la care se adaugă toate celelalte costuri prezentate în calculul desfășurat. Împărțind această sumă din salariile personalului declarat în ofertă la numărul... ore pentru care se solicită paza, rezultă că doar din salariile celor 5 agenți declarați, intră în tariful orar suma de..., și nu 24..., cum rezultă din calculul prezentat.

În condițiile în care aceasta a prevăzut în propunerea sa financiară, doar... (pe rândul total cheltuieli cu salariile tuturor agenților implicați), aceasta nu a prevăzut cheltuieli pentru toți salariații declarați, suma fiind mai mică chiar decât salariul ce ar rezulta din înmulțirea necesarului (4... agenți/post), cum ar trebui calculat pentru a compensa ora lipsă. În fapt, calculul prezentat include salariul a... agenți de pază, respectiv:

... /24 luni/.../lună/agent=... agenți.

Astfel, chiar dacă, declarativ, în capătul tabelului indică 5 agenți/post, în fapt, cheltuiala este aferentă unui număr de... agenți, aspect ce conduce la concluzia că algoritmul de calcul nu ține seama de numărul... agenți declarat, propunerea financiară fiind subevaluată, nefăcându-se dovada includerii orei de repaus plătit.

Având în vedere cele constatate, Consiliul reține că este necesară reevaluarea ofertei câștigătoare.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite... formulată de..., în contradictoriu cu....., anulează raportul procedurii în partea dedicată lotului 1, și va dispune reevaluarea ofertei..., pentru acest lot.

Pe cale de consecință, în temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, Consiliul va respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de....

În ceea ce privește... formulată de... în partea dedicată loturilor 2 și 5, aceasta critică oferta câștigătoare, depusă de..., considerând că este subevaluată. Consiliul se va limita, în analiza sa, exclusiv la criticile din contestație.

Contestatoarea susține că ofertanta câștigătoare ar fi acordat, pentru neplata sporului de noapte, o oră liberă. Contrar susținerii din contestație, ofertanta câștigătoare acordă spor de noapte, fiind nereală susținerea contestatoarei referitoare la utilizarea personalului suplimentar pentru compensarea orei libere.

Ofertanta câștigătoare declară, însă, personal suplimentar pentru zilele de sărbătoare legală, diferența de preț dintre acești doi ofertanți decurgând din acest spor și din neplata indemnizației de handicap. În rest, toate cheltuielile incluse în tarif de cei doi operatori sunt comparabile.

Verificând dovada facilității legale referitoare la fondul de handicap pentru ofertanta câștigătoare, Consiliul reține că în anexa 2, formularul de propunere financiară, se precizează următoarele:

Consiliul nu a identificat, însă, în propunerile financiare depuse pentru loturile în analiză, aceste documente, astfel că se impune reevaluarea ofertelor..., prin clarificarea acestui aspect, expres solicitat în documentația de atribuire.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite... formulată de..., în contradictoriu cu... ...., anulează raportul procedurii în partea dedicată loturilor ., și va dispune reevaluarea ofertei..., pentru aceste loturi.

Pe cale de consecință, în temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, Consiliul va respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de....

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, admite... formulată de..., în contradictoriu cu... ...., anulează raportul procedurii în partea dedicată lotului 1, și dispune reevaluarea ofertei..., pentru acest lot.

În temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de....

În temeiul art. 26 alin. (2) lit.) din Legea nr. 101/2016, admite... formulată de..., în contradictoriu cu... ...., anulează raportul procedurii, în partea dedicată loturilor ., și va dispune reevaluarea ofertei..., pentru aceste loturi.

În temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, Consiliul va respinge, ca nefondată, cererea de intervenție formulată de....

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE, MEMBRU, MEMBRU,

...

...

... în 6 (șase) exemplare originale.