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:...

... contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr.... (transmisă... e-mail, la data de...), formulată de... cu sediul în..., strada... nr...., bl....., ap...., având CUI... și număr de înregistrare la..., reprezentată legal..., în calitate de administrator, împotriva comunicării privind rezultatul procedurii nr.... și autoritatea contractantă SPITALUL ...., cu sediul în.... nr...., sector....., în cadrul procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „..." cod... Servicii de pază, s-a solicitat:

- admiterea contestației, anularea, în parte, a rezultatului procedurii în ceea ce privește declararea ofertei... ca admisibilă, conformă și câștigătoare, precum și anularea actelor anterioare și subsecvente aferente.

- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii... reevaluarea ofertei declarate câștigătoare și, ulterior, emiterea unui nou raport și a unui nou rezultat al procedurii, în conformitate cu prevederile legale și cu cele stabilite... decizia ce urmează a fi pronunțată.

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

În fapt... arată că autoritatea contractantă a inițiat, în temeiul art. 104 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, o procedură de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț, pentru atribuirea unui contract de servicii de pază cu o durată de 2 luni.

La procedură au depus oferte..... și....

...-verbal nr..... nu a îndeplinit criteriile de calificare și selecție, respectiv cerințele tehnice, în timp ce... și... le-au îndeplinit.

În urma primelor două etape de evaluare, ofertele... și... au fost declarate admisibile.

Contestatorul arată că, în etapa de analizare și negociere a ofertelor financiare... a ofertat, inițial.../oră, iar.../oră.

În urma negocierii... și-a menținut prețul de.../oră, iar... și-a redus prețul cu.../oră, rezultând un preț final de.../oră, fiind declarat câștigător.

... a fost respinsă pentru că nu a îndeplinit criteriile de calificare și selecție și condițiile tehnice.

... formulează critici privind nesustenabilitatea ofertei financiare inițiale și a tarifului final negociat de....

1. Nesustenabilitatea ofertei financiare inițiale.

În acest sens, arată că... a fundamentat tariful inițial de.../oră... includerea următoarelor componente: salariu de bază - 25.../oră, spor de noapte -.../oră, spor de weekend - 0.../oră, spor pentru sărbători legale -.../oră, indemnizație de concediu de odihnă - 2.../oră, CAM - 0.../oră, fond handicap - 0.../oră, cheltuieli directe - 0.../oră, cheltuieli indirecte - 0.../oră și profit - 0.../oră.

În privința muncii de noapte, arată că ofertantul câștigător a optat pentru aplicarea art. 126 lit. a) din Codul muncii, respectiv. reducerea programului de lucru cu o oră față de durata normală, fără diminuarea salariului de bază. Cu toate acestea, în structura tarifului a indicat pentru munca de noapte valoarea de..., fără să rezulte unde și în ce cuantum au fost incluse costurile generate de această modalitate de compensare.

Susține că această modalitate elimină obligația achitării sporului de noapte de 25%, dar nu și costul aferent orei libere plătite, iar în cazul serviciului de pază asigurat fără întrerupere, intervalul respectiv trebuie acoperit de un alt agent, care trebuie remunerat.

Contestatorul susține că indicarea de către... a unui necesar de 0... agenți suplimentari reprezintă numai determinarea cantitativă a resursei umane, fără indicarea costurilor obligatorii aferente și a influenței acestora asupra tarifului unitar. Acesta arată că ofertantul nu a individualizat costul personalului suplimentar, în condițiile în care, componenta aferentă muncii de noapte a fost indicată cu valoarea de....

Astfel, calculează că, pentru perioada contractuală de 61 de zile și 3 posturi permanente 24/24 ore, rezultă... de ore libere plătite.

Raportat la salariul de bază de 25.../oră, acesta indică un cost de..., care, raportat la cele... de ore de prestație, reprezintă 1.../oră.

Susține că această valoare nu este identificată în nicio componentă a fundamentării financiare prezentate de ofertantul câștigător.

2. Nesustenabilitatea tarifului final negociat de.../oră

Contestatorul arată că, potrivit propriei fundamentări a..., costul total inițial al prestației a fost stabilit la.../oră, din care 28.../oră reprezentau costuri salariale, indemnizație de concediu și sporuri, 0.../oră CAM, 0.../oră fond handicap, 0.../oră cheltuieli directe, 0.../oră cheltuieli indirecte și 0.../oră profit.

În urma negocierii... a redus tariful cu.../oră, de la.../oră la.../oră, fără ca din fundamentare să rezulte care dintre elementele de cost au fost

diminuate, eliminate sau recalculate și care este justificarea economică a reducerii.

Arată că profitul declarat este de 0.../oră, iar cheltuielile directe și indirecte însumează 0.../oră, astfel încât eliminarea integrală a profitului și a acestor cheltuieli ar permite o reducere de numai 0.../oră, rezultând un tarif de 29.../oră. Față de tariful final de.../oră, rămâne astfel o diferență de 1.../oră.

Calculează că această diferență, raportată la cele... de ore, reprezintă... pentru întreaga perioadă contractuală, fără a lua în calcul costul distinct aferent muncii de noapte.

Acesta susține că reducerea de la.../oră la.../oră trebuia explicată printr-o nouă fundamentare, din care să rezulte ce cost a fost diminuat, cu ce valoare, din ce motiv și... ce mecanism economic, iar simpla reducere aritmetică a tarifului nu demonstrează sustenabilitatea acestuia.

Mai arată că, reducerea negociată de.../oră este de peste zece ori mai mare decât suma de 0.../oră, reprezentând profitul și cheltuielile directe și indirecte, susținând că diferența afectează costurile declarate anterior de ofertant pentru executarea serviciului.

În opinia sa, autoritatea contractantă trebuia să stabilească din ce componentă a tarifului inițial a fost suportată reducerea și să verifice dacă tariful final continuă să acopere toate costurile necesare și obligatorii. Acesta susține că era necesară compararea calculației ofertei inițiale cu cea aferentă ofertei finale, pentru identificarea modului în care a fost absorbită reducerea de.../oră.

În concluzie, contestatorul arată că tariful final de.../oră nu este susținut de fundamentarea financiară prezentată de..., fiind inferior costurilor declarate de aceasta, ca necesare executării contractului. Totodată, invocă art. 137 alin. (2) lit. d) din HG nr. 395/2016, referitor la oferta care nu asigură respectarea reglementărilor obligatorii privind condițiile specifice de muncă și protecția muncii.

De asemenea... invocă nerespectarea documentației de atribuire privind oferta negociată de.../oră.

Astfel, arată că, în urma negocierii... a prezentat declarația din..... care s-a angajat să presteze serviciile de pază la tariful de.../oră/agent, fără TVA, pentru perioada....

Potrivit fișei de date și caietului de sarcini, ofertantul trebuia să prezinte formularul de ofertă și detalierea modului de stabilire a tarifului orar, cuprinzând costurile obligatorii potrivit legislației în vigoare, precum și toate cheltuielile și taxele aferente prestării serviciilor.

Contestatorul susține că... avea obligația de a prezenta detalierea tarifului final negociat de.../oră, iar autoritatea contractantă trebuia, în temeiul art. 1... lit. h) din HG nr. 395/2016 și art. 210 din Legea nr. 98/2016, să verifice fundamentarea economică și legalitatea acestuia.

Acesta arată că verificarea nu trebuia limitată la oferta inițială, ci trebuia să privească și oferta finală, având în vedere reducerea de.../oră, inclusiv sub aspectul costurilor salariale obligatorii, sporurilor, concediilor

de odihnă, costurilor de înlocuire a personalului, cheltuielilor directe și indirecte, eventualelor facilități sau avantaje economice și profitului.

Susține că... a prezentat detalierea modului de stabilire a tarifului de.../oră, însă nu și pentru tariful final de.../oră. În lipsa acestei detalieri, autoritatea contractantă nu putea stabili din ce este compus tariful final, ce costuri inițiale au fost eliminate sau diminuate cu.../oră și dacă acesta acoperă toate obligațiile legale și contractuale.

Invocă art. 215 alin. (3) și (5) din Legea nr. 98/2016, susținând că oferta finală nu putea fi declarată admisibilă, întrucât nu respecta cerința documentației privind detalierea modului de stabilire a tarifului, și apreciază că aceasta trebuia respinsă ca neconformă.

Acesta precizează că această critică este distinctă de cea privind sustenabilitatea economică a tarifului de.../oră, susținând că lipsa detalierii modului de stabilire a prețului final constituie, în sine, o nerespectare a documentației de atribuire.

În final, solicită analizarea distinctă și coroborată a celor trei critici privind nesustenabilitatea ofertei financiare inițiale, a tarifului final negociat de.../oră și nerespectarea documentației de atribuire privind oferta finală, admiterea contestației, anularea în parte a rezultatului procedurii în ceea ce privește declararea ofertei... ca admisibilă, conformă și câștigătoare, precum și reevaluarea acestei oferte și emiterea unui nou raport/rezultat al procedurii.

... punctul de vedere nr...., înregistrat la Consiliu cu nr.... /..., SPITALUL ...., solicită respingerea, ca nefondată, a contestației formulate de....

Autoritatea arată că a recurs la negocierea fără publicare prealabilă a unui anunț de participare, în temeiul art. 104 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, ca măsură temporară pentru asigurarea serviciilor de pază, până la soluționarea contestației formulate de... în procedura simplificată, care face obiectul dosarului CNSC nr....986/2026.

Invocând art. 9 alin. (4) din Legea nr. 101/2016, autoritatea precizează că nu poate încheia contractul rezultat din procedura simplificată până la soluționarea contestației, iar serviciile de pază sunt esențiale pentru activitatea spitalului și siguranța pacienților și angajaților.

Totodată, arată că nu mai putea recurge la achiziție directă, întrucât, pentru perioada..., valoarea achizițiilor directe de servicii de pază ajunsese aproape de pragul prevăzut de art. 7 alin. (5) din Legea nr. 98/2016. Menționează și contestația anterioară formulată de..., ce a făcut obiectul dosarului CNSC nr.....

Autoritatea precizează că are contract pentru aceste servicii până la....

Solicită soluționarea cu celeritate a contestației, susținând că imposibilitatea asigurării serviciilor de pază ar produce un prejudiciu patrimonial și nepatrimonial... imposibilitatea protejării intimității și securității pacienților, majoritatea bolnavi grav, în stadii terminale.

1. Cu privire la nesustenabilitatea ofertei financiare inițiale, autoritatea contractantă arată că această critică privește faptul că... a

indicat valoarea de... pentru componenta aferentă muncii de noapte, contestatorul susținând că tariful nu ar include costul salarial aferent celor 0... agenți suplimentari necesari pentru acoperirea orelor libere acordate pentru munca de noapte.

Autoritatea invocă... nr...., pronunțată cu privire la oferta... pentru serviciile de pază din anul 2025, referitoare la același element al tarifului și aceeași justificare, susținând că problema de fapt și de drept este identică și invocând puterea de lucru judecat.

Redă considerentele deciziei potrivit cărora... a optat pentru varianta prevăzută de art. 126 lit. a) din Codul muncii, respectiv, reducerea programului de lucru cu o oră, fără diminuarea salariului de bază, și a transpus această reducere în numărul necesar de agenți suplimentari. CNSC a reținut că ofertantul a avut în vedere acest aspect la stabilirea tarifului orar și că suplimentarea numărului de angajați permite acordarea timpului liber.

Arată că... aceeași decizie, CNSC a respins criticile privind compensarea financiară și a reținut că... a luat în considerare, la stabilirea tarifului, sporul de noapte și sporul pentru sărbători legale.

În consecință, susține că CNSC s-a pronunțat deja asupra valorii de... aferente muncii de noapte, indicată de... în fundamentarea prețului pentru aceleași servicii de pază.

2. Cu privire la nesustenabilitatea tarifului final negociat de.../oră, autoritatea arată că această critică privește reducerea tarifului de la.../oră la.../oră, respectiv cu.../oră, fără indicarea elementelor de cost diminuate, eliminate sau recalculate și a justificării economice a reducerii.

Consideră critica neîntemeiată, susținând că nu există un temei legal pentru a solicita ofertantului ca, în urma negocierii, să indice elementele de cost pe care le-a diminuat, eliminat sau recalculat, în condițiile în care prețul final reofertat nu poate fi apreciat ca aparent neobișnuit de scăzut și nu există motive pentru a aprecia că ofertantul nu poate susține economic acest preț.

De asemenea, respinge susținerea potrivit căreia singura componentă asupra căreia ofertantul putea interveni printr-o decizie comercială era marja de profit, arătând că nu a fost indicată o dispoziție legală în acest sens. Totodată, susține că faptul că valoarea reducerii este mai mare decât profitul nu înseamnă că aceasta a fost realizată... afectarea unor cheltuieli necesare executării contractului.

Mai arată că, inclusiv dacă ar fi avute în vedere calculele contestatorului, deficitul indicat de acesta, de..., reprezintă...% din valoarea totală a contractului de..., susținând că, în aceste condiții, nu se poate afirma că ofertantul câștigător nu ar putea susține executarea contractului.

În final, invocă scopul Legii achizițiilor publice privind achiziționarea serviciilor în condiții de eficiență economică, arătând că, atunci când prețul este justificat... documente și informații relevante, autoritatea contractantă nu poate fi obligată să verifice în ce măsură este eficient economic pentru ofertant să nu includă în preț anumite costuri.

Cu privire la nerespectarea documentației de atribuire privind oferta negociată de.../oră, arată că această critică vizează faptul că... nu a prezentat oferta finală rezultată în urma negocierii în aceeași formă cu oferta inițială, însă susține că nu a fost indicat un temei legal care să impună o asemenea modalitate de prezentare a prețului reofertat.

Referitor la susținerea privind obligația verificării fundamentării prețului negociat, autoritatea invocă art. 210 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și art. 136 alin. (4) din HG nr. 395/2016, arătând că solicitarea de clarificări privind prețul este prevăzută în cazul unei propuneri financiare aparent neobișnuit de scăzute, iar o ofertă este considerată ca având un asemenea preț atunci când acesta, fără TVA, reprezintă mai puțin de 80% din valoarea estimată a contractului.

Susține că, în cauză, tariful negociat de.../oră nu îndeplinește această condiție, întrucât reprezintă...% din valoarea estimată de.../oră și este cu numai.../oră mai mic decât oferta..., de.../oră.

De asemenea, arată că prețul ofertantului câștigător nu apare ca neobișnuit de scăzut nici... raportare la tariful de.../oră, achitat aceluiași operator economic în baza contractului aflat în prezent în derulare pentru aceleași servicii.

În consecință, susține că nu erau întrunite condițiile legale pentru solicitarea clarificărilor privind prețul, că oferta financiară a... este corect fundamentată și că nu există justificare legală pentru respingerea acesteia ca neconformă.

Pentru aceste motive, autoritatea solicită respingerea, ca nefondată, a contestației formulate de..., întemeindu-și punctul de vedere pe dispozițiile Legii nr. 98/2016, HG nr. 395/2016 și Legii nr....01/2016.

... adresa înregistrată la CNSC sub nr...., autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției pe suport electronic.

... adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., contestatorul depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de..., în cuantum de....

Analizând solicitările contestatorului, **CONSILIUL reține următoarele**:

SPITALUL ...., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, organizată în vederea atribuirii contractului de achiziție publică, având ca obiect: „...".

Procedând la analiza contestației, se reține, în prealabil, că, procedura a fost organizată de autoritatea contractantă în temeiul dispozițiilor art. 111 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, care dispun că *„Procedura de atribuire prevăzută la art. 68 alin. (1) lit. h), aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice prevăzute în anexa nr...., este o procedură proprie, autoritatea contractantă având obligația respectării principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2)"* coroborat cu art. 1 alin. (1) din HG nr. 395/2016, potrivit cărora *„În procesul de realizare a achizițiilor publice orice situație pentru care nu există o reglementare explicită se interpretează... prisma principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2)*

din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, denumită în continuare Lege", motiv pentru care, Consiliul va analiza în cele ce urmează aspectele criticate de... în prezenta contestație... raportare atât la cerințele documentației de atribuire, cât și la principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Din analiza contestației, se reține că... (clasat pe locul 2) critică modul de evaluare a ofertei clasate înaintea sa, respectiv, cea aparținând..., apreciind că oferta acesteia din urmă trebuia respinsă, ca neconformă, deoarece, propunerea financiară nu este elaborată conform cerințelor documentației de atribuire și a legislației muncii în vigoare, motiv pentru care, Consiliul va analiza aceste critici... raportare atât la cerințele documentației de atribuire, cât și la legislația specifică în materie.

Astfel, potrivit Caietului de sarcini, la **pct. V**. - *„Durata și descrierea serviciilor"*, s-a menționat:

„Durata serviciilor este de 2 luni, respectiv, începând cu data de... până la data de....

Descrierea serviciilor de paza: Serviciile de pază se vor executa în cadrul obiectivelor, în condițiile specificate în Anexa nr....; Posturile fixe au ca obiect atât paza obiectivului propriu-zis cât și controlul accesului în obiective;

Numărul posturilor de pază si tipul acestora sunt redate în Anexa nr.... la prezentul Caiet de sarcini;

*Serviciul de pază urmează **să se realizeze 24h/24h, 7zile/7zile, în regim de permanentă, în ture, în toate zilele lunii calendaristice, indiferent de caracterul zilei - lucrătoare sau nelucrătoare**, aferente intervalului, începând cu orele 07....; "*

iar la pct. IX. ... - MODUL DE PREZENTARE A...:

*„Ofertantul trebuie să prezinte formularul de ofertă și detalierea modului de stabilire a tarifului orar ofertat, **care să cuprindă costurile obligatorii în conformitate cu legislația în vigoare.** Propunerea financiară reprezintă valoarea totală ofertată pentru serviciile prestate, **ce va include toate cheltuielile, taxele aferente prestării serviciilor, în condițiile specificate în prezentul Caiet de sarcini.**"*

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 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.

Conținutul documentației de atribuire, așa cum aceasta este întocmită de autoritatea contractantă, este obligatoriu atât pentru operatorii economici participanți la procedură care au obligația de a-și elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia (art. 123 din HG nr. 395/2016), cât

și pentru autoritatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție publică, să respecte atât dispozițiile legale aplicabile în acest domeniu, cât și prevederile propriei documentații de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de ambele părți în derularea procesului competitiv.

... n**r.... pentru stabilirea salariului** de bază minim brut pe tara garantat în plată, s-a stipulat că:

*„Art. 1. - Începând cu data de..., salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată, prevăzut la art. 164 alin. (1) din Legea nr. 53/2003 - Codul muncii, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se stabilește în bani, fără a include sporuri și alte adaosuri, la suma de... lunar, pe**ntru un program** normal de lucru în medie de... ore pe lună, reprezentând 25.../oră."*

... de ofertă... a ofertat, inițial, un tarif unitar.../oră, iar, ulterior negocierii, un tarif unitar de.../oră.

În ceea ce privește ***„Sporul de noapte",*** aferent postului 24/24 ore, se reține că... a menționat „0" lei, pe motiv că, nu a **optat pe**ntru variant**a** prevăzută de art. 126 lit. b) din Codul muncii (acordarea sporului de 25% din salariul de bază pentru munca prestată în timpul nopții), ci, pentru varianta alternativă prevăzută de art. 126 lit. a) din Codul muncii (program de lucru redus cu o oră fată de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care se efectuează cel puțin 3 ore de muncă pe noapte, fără ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază).

Având în vedere justificarea lipsei acordării sporului de noapte de 25%, Consiliul reține că, atunci când se optează pentru soluția prevăzută la art. 126 lit. a) din Codul muncii, respectiv reducerea programului agentului de securitate cu o oră se ajunge la următoarea situație: **agentul pentru care s-a redus programul de lucru va fi plătit tot pentru 24 ore, deci angajatorul va achita salariul întreg, iar, pentru ora dată liberă agentului (respectiv ora a 24-a oră) va fi necesar să se achite salariul unui alt agent. Ceea ce înseamnă că, pentru 24 de ore lucrate, angajatorul plătește, în realitate, 25 de ore (adică 24 de ore pentru agentul căruia i s-a redus programul de muncă cu 1 oră, dar care beneficiază de salariul pentru 24 de ore + 1 oră pentru agentul care îl înlocuiește în ora liberă pe agentul care a beneficiat de ora liberă).**

Astfel, pe de-o parte, ora liberă acordată angajatului, conform lit. a) a art. 126 din Codul muncii, este plătită, iar, pe de altă parte, în respectiva oră un alt agent de securitate va presta serviciul de pază, agent care va fi de asemenea plătit pentru serviciul său.... urmare, deși propunerea unui număr mai mare de agenți și acordarea unei ore libere conduce la eliminarea din costuri a sporului de noapte de 25%, în realitate valoarea cheltuielilor este de fapt mai mare decât în situația în care ar fi fost plătit sporul respectiv.

... urmare, neincluderea în tariful ofertat a sporului de noapte de 25%, motivat de prevederile art. 126 lit. a) din Codul muncii, nu poate fi reținută ca sustenabilă în condițiile în care ora liberă acordată angajatului, este

plătită, iar, pe de altă parte, în respectiva oră, un alt agent de securitate va presta serviciul de pază, agent care, va fi, de asemenea, plătit pentru serviciul său, costuri care trebuiau avute în vedere și incluse în tariful ofertat.

Consiliul reține că ofertanții care au uzat în elaborarea propunerii financiare pentru lucrul în timpul nopții de prevederile art. 126 lit. a) din Codul muncii... reducerea timpului de lucru al salariatului care a lucrat minimum trei ore în timpul nopții cu o oră, pentru această oră, sunt obligați a avea în vedere toate drepturile bănești cuvenite atât salariatului care a beneficiat de reducerea programului de lucru (salariu de bază se indemnizație de concediu), cât și salariatului înlocuitor în această oră, adică salariul de bază și indemnizația de concediu cuvenită acestuia pentru ora de muncă prestată, iar nu doar salariul de bază cuvenit salariatului înlocuitor pentru munca prestată. Ori, ținând seamă de dispozițiile legale mai sus iterate, această justificare nu poate fi acceptată, câtă vreme, suplimentarea agenților salariați pe timp de noapte, astfel încât, nici un salariat să nu efectueze mai mult de 3 ore, implică costuri care trebuiau avute în vedere și incluse în tariful ofertat.

Ofertanții nu trebuie să vicieze rezultatul procedurii... ofertarea unor prețuri fără suport legal, în baza unor supoziții proprii, fapt pentru care autoritatea contractantă avea obligația de a evalua ofertele financiare ținând seama de toate elementele avute în vedere la stabilirea prețului, pentru a se asigura de fezabilitatea și sustenabilitatea prețului propus în acest sens.

Nu este lipsit de importanță nici modul eronat de stabilire a costului aferent *„indemnizației CO”*, la postul 24 /24 ore în cuantum de.../ agent pe care ofertantul declarat câștigător l-a stabilit... raportare la salariul de bază minim în cuantum de... lunar, **fără a include** indemnizațiile/sporurile cu caracter permanent, astfel cum impun prevederile art. 150 alin. (1) și (2) din..., care stipulează:

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

(2) Indemnizația de concediu de odihnă reprezintă media zilnică a drepturilor salariale prevăzute la alin. (1) din ultimele 3 luni anterioare celei în care este efectuat concediul, multiplicată cu numărul de zile de concediu”.

Ofertanții nu trebuie să vicieze rezultatul procedurii... ofertarea unor prețuri fără suport legal, în baza unor supoziții proprii, fapt pentru care autoritatea contractantă avea obligația de a evalua ofertele financiare ținând seama de toate elementele avute în vedere la stabilirea prețului, pentru a se asigura de fezabilitatea și sustenabilitatea prețului propus în acest sens. Consiliul reține faptul că operatorii economici, în elaborarea ofertei, trebuie să țină cont de toate cerințele exprese ale documentației de atribuire, astfel încât, nu pot propune prestarea unor servicii ce nu respectă toate cerințele exprese ale autorității contractante, doar în baza unor simple

decizii comerciale, în încercarea de fi declarate ca și câștigătoare... vicierea rezultatului.

Verificarea, de către autoritatea contractantă a fundamentării tarifelor 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 respectării întocmai a legislației muncii, astfel încât 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 cărui realitate și sustenabilitate trebuie să fie verificată de comisia de evaluare. Acceptând un preț care nu acoperă în realitate toate costurile pe care implică, 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 muncii iar ofertantul în cauză pentru a se încadra în propunerea financiară ofertată, fie nu va respecta cerințele caietului de sarcini, fie va vicia rezultatul procedurii... 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 cărui realitate și sustenabilitate trebuie verificată de comisia de evaluare, în baza respectării principiilor asumării răspunderii, tratamentului egal și nediscriminării și confirmate de ofertanți... documentele înaintate autorității contractante.

Autoritatea contractantă nu poate accepta necondiționat ofertarea unor tarife pentru 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.

... urmare, în condițiile în care propunerea financiară este elaborată fără a avea în vedere toate costurile pe care le stabilește legislația muncii și cerințele documentației de atribuire, este evident că ofertantul în cauză, pentru a se încadra în propunerea financiară ofertată, fie nu va respecta cerințele caietului de sarcini, fie va vicia rezultatul procedurii... ofertarea unor prețuri nesustenabile, care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate decât în baza unei simple decizii comerciale.

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, în condițiile în care p**otrivit propriei calculații,** autoritatea contractantă a stabilit în cadrul Strategiei de contractare u**n tarif de.../oră, într-o** interpretare contrară s-ar putea

ajunge la obținerea unui punctaj maxim doar în scopul câștigării contractului.

Având în vedere prevederile art. 2 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 98/2016 care statuează că unul dintre principiile de bază din achizițiile publice este principiul nediscriminării... care se înțelege asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței reale pentru ca orice operator să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șanse egale de a deveni contractant, Consiliul apreciază că practicarea unor prețuri de ruinare, în scopul înlăturării concurenților cu eventuala acoperire a diferențelor din alte surse, este contrară principiului anterior invocat.

Concurența dintre întreprinderi joacă un rol foarte important în garantarea bunăstării consumatorilor, în realizarea unei repartiții optime a resurselor existente și în eficientizarea unor parametri precum prețul, producția, calitatea, varietatea sau inovarea. Toate persoanele fizice sau juridice angajate într-o activitate economică sunt obligate să respecte regulile de concurență, legea interzicând comportamentele de piață care împiedică, restrâng ori denaturează concurența.

Situația de forță economică deținută de un operator economic care îi conferă putința de a împiedica menținerea unei concurente efective pe piață, generează un comportament abuziv al acestuia... care se poate îngrădi / elimina concurența... practici de excludere (câștigarea de noi clienți... practicarea unor prețuri menținute artificial la un nivel scăzut cu scopul de a înlătura concurența).

Manifestarea discreționară a unui operator economic, concretizată în încercarea de a-i scoate de pe piață pe operatorii economici considerați concurenții lui... impunerea de prețuri, stabilirea de condiții inegale la prestații echivalente, utilizarea de prețuri de ruinare nu este compatibilă cu principiile consacrate de legislația achizițiilor publice.

Ofertanții nu trebuie să vicieze rezultatul procedurii... ofertarea unor prețuri fără suport real având la bază prețuri extrem de mici, artificiale care nu acoperă nici măcar costurile de prestare a serviciilor ofertei, doar cu scopul de a elimina concurența și în final de a vicia rezultatul procedurii de atribuire. Raț**ionamentul de mai sus se regăsește și în cadrul hotărârilor pronunțate de... nr...., nr.... și nr.... și de... nr..... care au fost menținute deciziile pronunțate de CNSC precum și în hotărârea nr. 1294/2019 pronunțată de....**

... urmare, deși stabilirea unei propuneri financiare rămâne la latitudinea exclusivă a ofertantului, ea trebuie să fie serioasă și reală adică să nu fie utilizată doar cu scopul de a elimina din procedură ceilalți ofertanți... acoperirea/subvenționarea acesteia în mod neloial din alte surse, distorsionând astfel concurența între operatorii economici, motiv pentru care autoritatea contractantă avea obligația de a evalua ofertele financiare ținând seama de toate elementele avute în vedere la stabilirea prețului, pentru a se asigura de fezabilitatea și sustenabilitatea prețului propus și pe cale de consecință să constate aplicabilitatea prevederilor art. 137 alin. (3) lit. a) și c) din HG nr. 395/2016 care stipulează că „ofe*rta este considerată neconformă în următoarele situații: „nu satisface în mod*

corespunzător cerințele caietului de sarcini" și c) *conține în cadrul propunerii financiare prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate".*

Raportat la cele evocate și ținând seama că, printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a conformității propunerilor financiare ale ofertanților, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și, pe cale de consecință, critica contestatorului privind nelegalitatea evaluării ofertei aparținând... este întemeiată, urmând să fie admisă.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de... în contradictoriu cu SPITALUL ...., va anula raportul procedurii și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei... cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a celor reținute în motivare, în termen de 10 zile de la comunicare.

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

DECIDE:

Admite contestația formulată de... în contradictoriu cu SPITALUL ...., anulează raportul procedurii și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei... 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	PREȘEDINTE	Consilier de soluționare
...	...	...

Redactat practicaua deciziei
...

... în 4 (patru) exemplare originale, conține 13 (treisprezece) pagini