Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

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:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., formulată de către..., cu sediul social în..., sector..... nr...., bloc....., etaj..., ap...., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare..., reprezentată de... - administrator, împotriva comunicării din data nr.... și a raportului procedurii 3344/..., emis de către ..., cu sediul în bd..... nr...., sector....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii proprii, organizată în vederea încheierii contractului având ca obiect „...", inițiată prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr...., s-a solicitat:

1. Anularea tuturor comunicărilor privind rezultatul procedurii de atribuire;
2. Anularea raportului procedurii nr....;
3. Obligarea autorității contractante la reluarea etapei de evaluare conform dispozițiilor din decizia CNSC ..... /....

La....., cu sediul în str..... nr...., parter, camera..., județul..., CUI..., număr de înregistrare în... J2..., reprezentată de administrator..., a înaintat cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., prin care solicită:

1. Respingerea contestației formulate de..., în primul rând pe excepția lipsei de interes, contestatoarea... situându-se pe locul 3, fără a avea vreo șansă sa devină câștigătoare;
2. Respingerea contestației ca nemotivată;
3. Respingerea contestației netemeinică și nelegală;
4. Respingerea contestației formulate de..., în ceea ce privește criticile formulate împotriva ofertei intervenientei, ca nemotivate, nefondate și, în ipoteza completării ulterioare a motivelor, după studierea dosarului, respingerea acestora ca tardive/inadmisibile;

5. Admiterea în principiu a cererii de intervenție, în principal ca cerere de intervenție principală;

6. Respingerea solicitării de acces la documentele declarate de... ca fiind confidențiale;

7. Permiterea accesului la studierea dosarului achiziției publice.

8. Admiterea prezentei cereri de intervenție accesorie și respingerea ca neîntemeiate a contestațiilor formulate.

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

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

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

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

... precizează că prin Decizia Consiliului nr.... contestația sa a fost admisă și cererea de intervenție formulată de... a fost respinsă, drept pentru care își menține toate criticile inițiale.

... susține că propunerea financiară a... nu poate fi justificată în mod legal. Dacă toate sporurile ar fi fost calculate în mod legal... nu ar fi putut oferta tariful de....

Pe lângă aspectele de ordin financiar, în cadrul raportului procedurii nr..... a observat că... împreună cu... au depus caziere judiciare doar pentru dl. ..., dl. ..... și..., ambele persoane fizice fiind administratori/acționari ai.... Conform datelor disponibile în mod public, pentru firma... administrator este dl.... și acționar dna...., pentru care fie ofertantul... nu a depus caziere judiciare, fie comisia de evaluare nu a consemnat acest aspect în raportul procedurii.

Prin urmare, comisia de evaluare nu și-a îndeplinit rolul de a verifica tarifele astfel încât să se asigure că sunt îndeplinite toate condițiile cerute în cadrul documentației de atribuire și nu și-a îndeplinit rolul de a verifica conformitatea documentelor prezentate de ofertanți.

... nu a respectat formularul pus la dispoziție în caietul de sarcini de către autoritatea contractantă, chiar dacă a declarat în documentele tehnice că și-l însușește.

Comisia de evaluare care a procedat la reevaluarea procedurii de atribuire nu a respectat în totalitate decizia CNSC ante menționată.

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

Cu privire la critica generică privind nerespectarea deciziei CNSC, autoritatea contractantă arată că... nu indică punctual care dispoziție din motivarea... nr.... nu ar fi fost respectată, limitându-se la afirmații

generale. Or, potrivit art. 10 din Legea nr. 101/2016, contestația trebuie să cuprindă motivarea în fapt și în drept, iar simpla nemulțumire, nesusținută de identificarea punctuală a unei nerespectări, nu poate constitui temei de anulare.

Din verificarea conținutului deciziei CNSC și a modului în care comisia de reevaluare nou-constituită a acționat, rezultă că măsurile dispuse au fost aduse la îndeplinire, astfel cum se detaliază mai jos.

Cu privire la fundamentarea propunerii financiare a..., autoritatea contractantă precizează că oferta... nu a suferit nicio modificare pe parcursul celor trei runde de clarificări (solicitările nr...., nr.... și nr....). Prețul unitar a rămas neschimbat la.../oră fără TVA, identic cu cel depus inițial, ceea ce lipsește de temei critica potrivit căreia oferta „nu ar fi putut fi susținută" decât prin reducerea artificială a componentelor de cost.

Susținerea contestatoarei potrivit căreia tariful minim posibil ar fi de 32.../oră nu are corespondent în modul real de fundamentare a ofertei..., fiind rezultatul unei interpretări proprii, nesusținute de o reconstituire corectă a mecanismului de compensare a muncii de noapte, mecanism verificat și validat punctual de comisia de evaluare.

Cu privire la critica referitoare la certificatul de cazier judiciar al doamnei..., autoritatea contractantă arată că la data de..., a certificatului de cazier judiciar al doamnei... (asociat unic al...) ar fi „tardivă" și că, în lipsa acestui document la evaluarea inițială, oferta ar fi trebuit înlăturată direct, iar nu supusă unei noi clarificări.

Această critică nu poate fi reținută, întrucât nesocotește secvența procedurală prevăzută de art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, coroborat cu art.... alin. (2) din HG nr. 395/2016. Potrivit acestor dispoziții, la depunerea ofertei, operatorii economici își dovedesc îndeplinirea criteriilor de calificare prin simplă declarație pe propria răspundere (DUAE), documentele suport care probează informațiile din DUAE - printre care certificatul de cazier judiciar al persoanelor cu putere de decizie, control sau reprezentare - urmând a fi solicitate și verificate doar ofertantului clasat pe primul loc, ulterior stabilirii clasamentului rezultat din reevaluarea propunerilor financiare.

Cu privire la Licența de funcționare a..., autoritatea contractantă menționează că problema semnalată în cadrul reevaluării - expirarea, la data de..., a valabilității Licenței de funcționare nr.... - a fost remediată prin transmiterea licenței reînnoite, cu valabilitate extinsă până la data de..., aspect consemnat în Procesul-verbal nr.....

Prin înscrisul nr...., înregistrat la Consiliu cu nr..... a transmis concluzii scrise.

Prin cererea sa de intervenție... a solicitat cele redate în partea introductivă.

... susține că în mod contrar susținerilor..., decizia CNSC a fost pusă în executare.

Faptul că, în urma reevaluării, autoritatea contractantă a ajuns din nou la concluzia că oferta... este conformă nu înseamnă că decizia CNSC nu a fost pusă în aplicare.

În urma primei soluționări de către CNSC, oferta... a fost reevaluată, reevaluarea a fost efectivă și au fost solicitate clarificări succesive.... a răspuns. Autoritatea contractantă a analizat răspunsurile.

Tariful do.../oră a fost menținut.

Calculul sporului de noapte a fost explicat.

Cele 304 ore suplimentare au fost cuantificate.

Sporul de mobilitate a fost explicat.

Costurile directe și indirecte au fost detaliate.

Polița inițială a fost menținută și ulterior prelungită.

Documentele privind persoanele relevante au fost verificate.

În final, oferta... a fost declarată din nou câștigătoare.

Prin urmare, nu există un element nou și real care să demonstreze neconformitatea ofertei....

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

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat o procedură proprie, în vederea atribuirii acordului-cadru având ca obiect „...”, publicată în SEAP prin anunțul nr.....

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

Având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ. dar și faptul că în cadrul procedurii de atribuire în cauză... are calitate de ofertant admisibil clasat pe locul I iar... are calitatea de ofertant admisibil clasat pe locul II iar cererea sa privește menținerea deciziei autorității contractante cu privire la admisibilitatea ofertei sale, Consiliul admite în principiu cererea de intervenție formulată, astfel cum a fost calificată.

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

Anterior în cadrul prezentei proceduri de atribuire, au fost depuse contestațiile:

- contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr.... formulată de..., împotriva comunicării nr.... prin care a solicitat:

„1. Anularea tuturor comunicărilor privind rezultatul procedurii de atribuire.
2. Anularea raportului procedurii nr.....
3. Obligarea autorității contractante la reluarea etapei de evaluare a ofertelor clasate pe locurile I și II cu respectarea cerințelor din documentația de atribuire.
4. Studierea completă a dosarului achiziției, având în vedere că autoritatea contractantă nu a permis vizualizarea ofertelor și a procesului- verbal de evaluare financiară în mod complet datorită deciziei comisiei de evaluare privind confidențialitatea ofertelor financiare ale... și....”

- contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr.... formulată de..., împotriva comunicării privind rezultatul proceduri nr.... respectiv al raportului procedurii nr...., prin care a solicitat:

„1. Admiterea contestației în tot și anularea în parte a rezultatului procedurii, în ceea ce privește decizia autorității contractante de a declara admisibilă, conformă și câștigătoare oferta depusă de către..., precum și a actelor anterioare și subsecvente acestora, respectiv a ofertei clasate pe locul III -...;
2. Obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire, prin reevaluarea ofertelor clasate pe primele doua locuri și ulterior emiterea unui nou raport/rezultat al procedurii, în conformitate cu prevederile legale și în condițiile statuate în decizia ce se va pronunța;
3. Acordarea accesului la dosarul achiziției publice, în vederea exercitării efective a dreptului la apărare, precum și încuviințarea depunerii de concluzii scrise după studierea documentelor aflate la dosar, în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016”

Prin decizia nr...., Consiliul a „admis contestația formulată *de... și admite în parte contestația formulată de... ambele în contradictoriu cu ... și pe cale de consecință respinge ca neîntemeiată cererea de intervenție formulată de..., anulează raportul procedurii și actele subsecvente și dispune reevaluarea propunerilor financiare depuse de... și..., potrivit prevederilor legale, a documentației de atribuire și a celor reținute în motivare, în termen de 10 zile de la comunicare. Respinge ca nefondate criticile formulate de... cu privire la propunerea financiară depusă de... și pe cale de consecință admite cererea de intervenție formulată de....”*

Împotriva deciziei CNSC nr.... din data de... nu s-a formulat plângere.

Contestatorul este nemulțumit modalitatea în care autoritatea contractantă a procedat la punerea în aplicare a deciziei CNSC nr..... /... în ceea ce privește oferta depusă de....

În cadrul considerentelor Deciziei nr.... din data de..., au fost reținute următoarele:

„Referitor la criticile contestatorilor cu privire la modul de evaluare a ofertei financiare depusă de..., Consiliul reține următoarele:
În cadrul invitației de participare nr...., autoritatea contractantă a menționat expres la cap. 8 modul de prezentare a ***ofertei, astfel:***
„Modul de prezentare a ofertei: Oferta va cuprinde o propunere tehnică și o propunere financiară.
• Modul de prezentare a documentelor de calificare
- Ofertanții vor completa și prezenta formularele solicitate din prezenta invitație de participare, precum si cele solicitate prin caietul de sarcini.
• Modul de prezentare a propunerea tehnice:

(...)
a. ***Modul de prezentare a propunerii financiare****:*
• ***Propunerea financiară se va elabora în conformitate cu Formularul 6*** *și va conține prețul unitar/oră de pază în lei fără TVA, pentru serviciile solicitate în Caietul de sarcini.* ***Formularul de oferta financiară 6 va fi însoțit de Anexa 1 - Formularul de buget în care vor fi prezentate tarifele unitare pe fiecare tip de serviciu/ cheltuială solicitat/ă în parte.***
• Prețul contractului poate fi ajustat în funcție de modificările actelor normative incidente în materie, în funcție de modificarea salariului minim pe economie, doar pentru componenta de preț aferentă cheltuielilor de personal, pe baza solicitării contractantului adresată Autorității contractante atunci când intervine modificarea salariului minim pe economie prin act normativ. În acest sens se solicită ca ofertanții să prezinte formularul de ofertă care conține propunerea financiară, însoțit de o fundamentare reală a prețului ofertat, în care vor fi evidențiate distinct atât toate costurile aferente cheltuielilor de personal, cât si celelalte categorii de cheltuieli, directe și indirecte, aferente prestării acestor servicii.
• ***La <u>elaborarea</u> propunerii financiare, operatorii economici trebuie să ia în calcul atât perioada de derulare a contractului, cat si toate eventualele costuri cu prestarea serviciilor (în conformitate cu prevederile capitolului Modul de calcul al ofertei financiare din Caietul de sarcini)****.*
• Oferta va cuprinde de asemenea datele de identificare ale societății (adresă, număr de înmatriculare, CUI, cont Trezorerie, administrator).
• Operatorul economic va preciza daca este/nu este plătitor de TVA, si cota de TVA aplicată pentru serviciile prestate, după caz.
• Oferta va fi însoțită de toate documentele necesare pentru dovedirea respectării cerințelor minimale de ofertare conform prevederilor caietului de sarcini și prezentei solicitări de participare cu ofertă."
..., autoritatea contractantă a postat printre altele și formularul de ofertă nr.... și anexa la formularul de ofertă financiară.
Din modul de redactare a cerințelor de prezentare a propunerii financiare, rezultă că operatorii economici aveau obligația de a prezenta formularul de oferta financiară 6 va fi însoțit de Anexa 1 - Formularul de buget în care vor fi prezentate tarifele unitare pe fiecare tip de serviciu/cheltuială solicitat/ă în parte iar tabelul cu calcul ofertei financiare din caietul de sarcini avea doar simplul rol la elaborarea propunerii financiare.
Procedând la verificarea acestor aspecte, Consiliul constată că... a depus oferta financiară astfel cum a fost expres solicitată în cadrul invitației de participare, conținând formularul de ofertă nr.... și anexa la formularul de ofertă financiară, aspect consemnat în mod corect de autoritatea contractantă în cadrul procesului verbal nr.....
Faptul că în cadrul propunerii financiare nu se regăsește tabelul din cadrul caietului de sarcini de calcul al ofertei financiare, nu poate conduce, implicit la sancționarea acestui ofertat cu respingerea ofertei, având în vedere că acest tabel nu s-a cerut a fi anexat în mod expres în cadrul propunerii financiare, rolul său doar de a calcula oferta financiare astfel cum este menționat în cadrul caietului de sarcini:
*„****7. Modul de <u>calcul</u> al ofertei financiare***
Se va detalia calculul valoric *pentru tariful/oră/agent de securitate conform elementelor obligatorii stabilite prin legislația incidență în domeniul muncii, respectiv: cel puțin salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată, CAS, CASS, impozit, sporuri cuvenite conform legislației, medicina muncii la care se adaugă costurile de conformare la cerințele cadrului de reglementare a serviciilor de Securitate private (legea 333/2003 și HG 301/2012) (uniforme, echipament de autoapărare, echipament de comunicare, personal desemnat pentru coordonarea și controlul dispozitivului de pază, activități de instruire continuă, registre pentru activitatea de pază), costuri indirecte și de administrare etc.*
(...)

La tariful orar de manopera obținut după calculele din tabel, se pot adăuga și sporurile facultative acordate *(compensații și sporuri legale la salariu), alte taxe aplicabile (contribuția la Fondul de handicap), alte cheltuieli facultative asociate costurilor cu forța de muncă (tichete de masă, transport la și de la locul de muncă, asigurarea angajaților pentru accidente), precum și costurile pentru conformarea la cadrul legal aplicabil Legea nr. 333/2003 si HG 301/2012, dar și pentru conformare la legislația privind sănătatea și securitatea in muncă (cheltuieli de conformare legală cu dotările agenților de securitate: costum, ecuson, tomfă de atac sau apărare, lanternă, pulverizator, mijloc de comunicare, stații portabile pentru emisie-recepție s.a., costurile cu dispeceratul și echipa mobilă de intervenție, daca e cazul, costurile de pregătire profesională/instruire a personalului, costuri cu asigurarea activităților de control al serviciului de pază, asigurarea serviciilor de medicina muncii, cu personalul anume desemnat pentru activități pe linie de SSM).*
La tariful / oră, se vor adăuga cheltuielile indirecte (cost recrutare personal; cost administrare personal, adeverințe de salarizare, administrare popriri; cost administrare salarii; costuri de management; cost cu personalul anume desemnat pe linie de asigurarea calității; cost cu asigurări pentru angajați: accidente, deces, urgențe medicale; cost cu asigurări de răspundere civilă pentru societate) și profit.
Ajustarea prețului
Prețul contractului, se va ajusta în funcție de modificările actelor normative incidente (modificarea salariului minim garantat în plată, modificarea legislației în domeniu, alte modificări legislative cu impact în tariful prestației).”
În cadrul tabelului, autoritatea contractantă a menționat zilele, orele/zi și intervalul în cadrul săptămânii și sporurile aplicabile, respectiv sporul de noapte, de sărbători legale și de weekend, indicând orele/an/post și salariul lunar.
Procedând la verificarea propunerii financiare depusă de... având în vedere că prețul ofertat depășește 80% din valoarea estimată, deci nu este un preț aparent neobișnuit de scăzut, comisia de evaluare a solicitat clarificări generale cu privire la:
„Plecând de la un salariu brut de... pe care îl prezentați, valoarea deducerii personale (DP) menționată in oferta financiara este de..., vă rugăm să clarificați, aceste aspecte. Referitor la salariul brut luat în calcul, va rugăm să ***detaliați cum ați calculat salariul, brut de....***
Calculele aferente cheltuielilor indirecte si directe au fost calculate conform normelor interne raportatul la numărul... de salariați si la valabilitatea lor”
La aceste solicitări... a răspuns astfel:
Răspuns nr....
Deducerea de... care s-a trecut cu titlu informativ in formularul de oferta este calculata pentru salariul minim pe economie in plata începând cu data de..., si anume 20% din valoarea de...=....
Lunar in funcție de orele prestate de fiecare agent de zilele de concediu de odihna, existenta sărbătorilor legale sau nu in luna de plata aceasta poate varia, însă nu poate depasi plafonul maxim de.../luna conform legislației in vigoare.”
Răspuns nr....
Salariul brut luat in calcul a fost obtinut prin înmulțirea costului salarial supus taxării cu norma lunara de... ore/luna.
Salariu si alte venituri supuse taxarii ...
Salariu tarifar orar de baza ...
...
Spor weekend ...
Spor sărbători legale 0....
Concediu de odihna ...
Spor ore suplimentare 0
Alte sporuri - spor de mobilitate...
Total cost salarial supus taxarii ...

*Astfel:.../ora *... ore/luna=...*
Răspuns nr....
Calculele aferente cheltuielilor indirecte si directe au fost calculate conform normelor interne raportatul la numărul... de salariați si la valabilitatea lor.
In acest sens confirmam ca tot ce tine de cheltuielile directe aferente contractului sunt incluse in amortizare echipamente in cuantum de.../ luna, iar cheltuieilile indirecte ce nu pot fi atribuite unui singur contract au fost incluse in categoria cheltuielilor indirecte in cuantum de.../luna. Confirmam ca tariful transmis inclusiv profitul permit acoperirea costurilor de funcționare ale societății (vizite medicale, instruire SSM/PSI, monitorizare, costuri administrative) și prețul ofertat poate fi menținut iară a afecta calitatea serviciului de pază"
*Având în vedere că **autoritatea contractantă, în cadrul caietului de sarcini, a oferit modul de calcul a propunerii financiare, Consiliul constată că detalierea oferită de... în cadrul clarificărilor este sumară, menționând niște valori, fără nicio formulă de calcul astfel autoritatea contractantă nu a efectuat o analiză a acestui răspuns, nu a verificat realitatea și corectitudinea acestor valori, alegând să menț**ioneze în cadrul procesului verbal nr.... doar că „oferta financiară prezentată de societatea... este admisibilă".*
(...)
*Chiar dacă prețurile operatorilor clasați pe primele două locuri nu sunt sub 80% din valoarea estimată, deci nu pot fi considerate aparent neobișnuit de scăzute, **comisia de evaluarea are dreptul de a verifica realitatea și sustenabilitatea prețurilor ofertate și a faptului că ofertanții pot îndeplini contractul la standardele de calitate și parametrii din caietul de sarcini, cu atât mai mult cu cât aceasta a impus în cadrul caietului de sarcini modul de calcul al propunerii financiare.***
Transmiterea unor solicitări clare, cu indicarea informațiilor și dovezilor pe care trebuie să le furnizeze ofertantul vizat, va permite achizitorului să obțină de la acesta răspunsurile pe baza cărora să aprecieze seriozitatea ofertei, dar și faptul că prețurile propuse sunt rezultatul liberei concurențe și pot fi justificate.
Ofertele depuse, reprezintă angajamente asumate de către ofertanți în scopul realizării obiectului contractului, astfel elementele de cost nu sunt elemente pur formale ale ofertei, ci reprezintă elementul 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 confirmat de ofertanți prin documentele înaintate autorității contractante.
*Astfel, **autoritatea contractantă nu avea dreptul de a accepta ofertarea de preț pentru un contract care se va implementa în viitor - având la bază costuri despre care nu are certitudinea că vor putea fi respectate și care la momentul depunerii ofertelor erau, sau trebuiau cunoscute de operatorii economici**.*
*Riscul, ca în cadrul procedurii să participe și chiar să câștige procedura un operator economic care nu poate executa în bune condiții contractul, datorită faptului că în cadrul ofertei nu au fost introduse toate cheltuielile aferente derulării contractului, aparține autorității contractante. **Justificarea prețului și a elementelor de cost ofertate înseamnă prezentarea de elemente concrete de formare a prețului și chiar documente care să conțină costurile avute în vedere pentru îndeplinirea contractului în cauză și care să permită, în final verificarea corectitudinii prețului ofertat**.*
*În speță, ofertantului clasat pe primul loc.**.., autoritatea contractantă nu i-a solicitat justificări clare și detaliate cu privire la prețul ofertat deși în cadrul caietului de sarcini a detaliat în mod clar modul de calcul al propunerii financiare iar celui clasa**t pe locul al II-lea a acceptat modificarea propunerii financiare prin reducerea numărul... de ore și a sporului acordat în cele 4 zile de sărbători legale care sunt în zilele de weekend, respectiv....., 2 ianuarie 20... și 24*

ianuarie 20..., modificare a condus la scăderea propunerii financiare cu cca. 8% față de cea inițială.
Consiliul va reține că, în exercitarea atribuțiilor sale, prevăzute la art. 1... din HG nr. 394/2016, autoritatea contractantă avea obligația de a verifica dacă ofertanții care au depus oferte în cadrul acestei proceduri au ținut cont în elaborarea propunerii financiare aferente contractului ce face obiectul prezentei proceduri de toate cheltuielile necesare derulării contractului.
Având în vedere cele antemenționate, Consiliul constată că verificarea veridicității prețurilor ofertate nu a fost efectuată corect de către comisia de evaluare.
Orice decizie a autorității privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a acesteia, 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 ofertei, autoritatea contractantă ar fi trebuit să stabilească cu exactitate dacă propunerile financiare ale ofertanților sunt reale și ferme.
Numai în urma obținerii și verificării detalierii prețurilor ofertate, autoritatea contractantă putea stabili realitatea și corectitudinea formării acestora.
Consiliul reține faptul că operatorii economici, în elaborarea ofertelor financiare, trebuie să țină cont de toate prevederile legale în vigoare, astfel nu pot propune prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate. În încercarea de a oferta un preț cât mai scăzut, operatorii economici nu pot face reduceri de costuri având la bază simpla prezumție că urmare a declarării ca și câștigătoare a ofertei sale, vor găsi o modalitate de a furniza produsele la prețurile ofertate.
Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a propunerilor financiare prezentate de ofertanți, inclusiv verificarea conformității cu propunerile tehnice, verificarea aritmetică, așa cum este prevăzut la art. 1... alin. (1) din HG nr. 395/2016, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu, pe cale de consecință, criticile privind nelegalitatea evaluării ofertelor depuse de... și... sunt întemeiate, urmând să fie admise.
(...)
În ceea ce privește ***restul criticilor sesizate de către contestatori, cu privire la modalitatea nelegală de evaluare a ofertei depusă de asocierea..., Consiliul nu mai analizează conformitatea acestora, atâta vreme cât din cauza motivelor antemenționate nu poate fi înlăturat neserios de evaluare a ofertei acestuia."***

Rezultă că motivele invocate de către contestatoare au fost întemeiate, autoritatea contractantă fiind obligată la *„reevaluarea propunerilor financiare depuse de... (...), potrivit prevederilor legale, a documentației de atribuire și a celor reținute în motivare, în termen de 10 zile de la comunicare"*

Consiliul apreciază drept aplicabilă**... de Casație și Justiție nr.... privitoare la dezlegarea unei chestiuni de drept prin care s-a stabilit** că „autoritatea contractantă ***învestită cu reevaluarea ofertei în urma controlului de legalitate exercitat de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și/sau instanța de jude****cată are posibilitatea de a v****erifica toate elementele tehnice și as****pectele financiare ale* ***ofertei apte a demo****n****stra admisibilitatea ei, dacă din mijloacele de probă administrate nu rezultă verificarea l****or anterioară".***

Totodată, la pct. 81 din decizie, s-a reținut că *„Exercitarea controlului de legalitate administrativ-jurisdicțional sau jurisdicțional și invalidarea concluziei de inadmisibilitate a ofertei la care a ajuns comisia prin raportul de evaluare întocmit obligă autoritatea contractantă de a proceda la reluarea operațiunii de evaluare a acestei oferte de la etapa contestată, conform celor dispuse prin decizia C.N.S.C. sau hotărârea instanței, comisia* ***nefiind îndreptățită a relua verificarea criteriilor deja***

analizate, raportul de evaluare, în măsura în care le atestă, fiind irevocabil sub acest aspect".

În speță, aspectul care a stat la baza... nr.... din data de... a fost faptul că autoritatea contractantă nu a evaluat în mod corect propunerea financiară depusă de....

Astfel, autoritatea contractantă a fost obligată să reevalueze această propunere financiară, astfel cum rezultă din motivarea respectivă, să reverifice toate aspectele invocate de contestatoarea -..., Consiliul reținând în mod definitiv că „autoritat*ea contractantă nu i-a solicitat justificări clare și detaliate cu privire la prețul ofertat deși în cadrul caietului de sarcini a detaliat în mod clar modul de calcul al propunerii financiare".*

Consiliul reține că față de considerentele din decizia pronunțată de CNSC, rămasă definitivă, există autoritate de lucru judecat.

Astfel, conform prevederilor Codului de procedură civilă art. 431 alin. (1) *„nimeni nu poate fi chemat în judecată de două ori în aceeași calitate, în temeiul aceleiași cauze și pentru același obiect*" și art. 430 alin. (1) și (2) *„...".*

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

Pentru a pune în aplicare... nr..... din data de... comisia de evaluare efectuat următoarele demersuri:

- prin adresa nr....., autoritatea contractantă a solicitat ofertantului... următoarele clarificări:

„În cadrul prezentei etape de reevaluare a propunerii financiare, comisia de evaluare a constatat următoarele:
(...)
*4. Ținând cont de oferta financiară depusă inițial, vă rugăm să ne transmiteți, **<u>în format tabelar, prețul unitar ofertat, în conformitate cu punctul 7 din Caietul de sarcini</u> - Modul de calcul al ofertei financiare, evidențiind toate costurile aferente cheltuielilor de personal, precum și celelalte categorii de cheltuieli aferente prestării serviciilor de pază**.*
Astfel, tabelul va include:
*• **Detalierea tarifului orar** - calculul valoric pentru tariful/oră/agent de securitate, conform elementelor obligatorii prevăzute de legislația muncii: salariul de bază minim brut garantat în plată, CAS, CASS, impozit, sporuri legale, medicina muncii, precum și costurile de conformare la legislația specifică serviciilor de securitate privată (Legea nr. 333/2003 și HG nr. 301/2012): **<u>uniforme, echipament de autoapărare, echipament de comunicare, personal desemnat pentru coordonare și control, instruire continuă, registre de pază, costuri indirecte si administrative</u>**.*
*• Detalierea sporurilor facultative - sporuri și compensații facultative, contribuția la Fondul de handicap, **tichete de masă, transport, asigurări pentru accidente, precum și costurile de conformare la legislația privind sănătatea și securitatea în muncă (dotări obligatorii: costum, ecuson, tomfă, lanternă, pulverizator, mijloc de comunicare, stații emisie-recepție, dispecerat, echipă mobilă de intervenție, instruire, controlul serviciului de pază, medicina muncii, personal desemnat SSM**).*
*• **<u>Cheltuieli indirecte și profit - costuri de recrutare, administrare personal (adeverințe, popriri), administrare salarii, costuri de management, personal</u>***

<u>desemnat pentru asigurarea calității, asigurări pentru angajați (accidente, deces, urgențe medicale), asigurări de răspundere civilă</u>, precum și profitul ofertantului.
Tabelul transmis va conține o coloană dedicată formulelor de calcul utilizate pentru fiecare linie, astfel încât ***comisia de evaluare să poată verifica modul de determinare a prețului unitar ofertat, precum și un tabel de defalcare a orelor pe categorii*** *(ore de zi lucrătoare, ore de noapte, ore de zi sărbătoare legală, ore de noapte sărbătoare legală, ore weekend zi, ore weekend noapte, ore sărbătoare legală în weekend), cu evidențierea numărul... de ore anuale aferente fiecărei categorii.*
Suplimentar, vă rugăm să clarificați expres:
a) modul de determinare a valorii de... aferente liniei "Concediu odihnă 21 zile/an" și corelarea acesteia cu salariul brut de...;
b) modul de calcul al salariului net de..., pornind de la salariul brut de..., cu evidențierea bazei impozabile și a impozitului aplicat;
c) natura și componența valorii de..., prezentată de asemenea sub denumirea "Salariu brut", precum și relația acesteia cu valoarea de....
În consecință, vă rugăm să justificați, cu indicarea temeiului legal, contabil și factual concret, toate aspectele solicitate mai sus.
*Precizăm că orice răspuns la prezenta clarificare va fi analizat exclusiv prin raportare la propunerea financiară depusă inițial, iar nu prin raportare la răspunsul la clarificări transmis anterior comisiei de evaluare precedente, întrucât prin decizia nr...., CNSC a reținu****t că detalierea oferită de dumneavoastră ca răspuns la clarificările anterioare este sumară, menționând niște valori, fără nicio formulă de calcul.***
În vederea edificării Comisiei de evaluare, vă rugăm să ne transmiteți punctul dumneavoastră de vedere și să clarificați aspectele menționate mai sus.”

- În cadrul adresei de răspuns nr.... a menționat aceleași valori ca și în răspunsul anterior pronunțării deciziei CNSC cu detalierea modului de elaborare al tarifului ofertat astfel:

1. Calculele tarifare au plecat de la prevederile HG nr. 146/2026 si anume:..începând cu data de..., salariul de bază minim brut pe tară 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, pentru un program normal de lucru în medie de... ore pe lună, reprezentând 25.../oră."
Acesta salariu brut de.../luna sau 25.../ ora include CAS, CASS, impozit, toate taxele incluse in salariul brut conform legislației in vigoare.
2. Sporului de noapte a fost calculat conform prevederilor articolului... din...
„Art. 125. [definiția legala si durata muncii de noapte]
(1) Munca prestata intre orele 22...-6... este considerata munca de noapte.
(2) Salariatul de noapte reprezintă, după caz:
a) salariatul care efectuează munca de noapte cel puțin 3 ore din timpul sau zilnic de lucru;
b) salariatul care efectuează munca de noapte in proporție de cel puțin 30% din timpul sau lunar de lucru.
Art. 126. [compensarea muncii de noapte] Salariații de noapte beneficiază:
a) fie de program de lucru redus cu o ora fata de durata normala a zilei de munca, pentru zilele in care efectuează cel puțin 3 ore de munca de noapte, fără ca aceasta sa duca la scăderea salariului de baza; "
In acest mod de aplicare al prevederilor legale nu se acorda sporul de noapte ci se plătește in o ora in plus pentru agenții suplimentari.
Astfel pentru sporul de noapte a fost calculat ținând cont de reducerea programului de lucru cu o ora in fiecare zi pentru agentul care efectuează tura de noapte si astfel vom plați in plus 1 ora/zi. Astfel vom avem ***pentru 1 post*** *(...) vom avea... ore/an + 304 ore/an plătite in plus=... ore/an*

*... ore: 10 luni:... ore/agent/luna=... agenți **/post***
Astfel daca la... ore/an am avea un număr de... agenți/post, in cazul reducerii programului de lucru cu o ora avem... ore/an si vom utiliza un număr de... agenți/post pentru a nu avea ore suplimentare. Avem deci... agenți -... agenți/post=... agenți/post in plus, pentru care avem de luat in calcul si concediul de odihna aferent. Astfel:
(304 ore/an x.../ora)/... ore /post/an +... agenți x.../l an concediu:... ore/an=.../ora.
3. Sporul de munca suplimentara este 0, deoarece societatea noastră utilizează un număr suficient de agenți de securitate, astfel încât nici unul dintre aceștia sa nu efectueze ore suplimentare.
4. Sporul de weekend este stabilit prin contractual individual de munca conform prevederilor art. 137 din... si este de.../ora.
„Art. 137....
(1) Repausul săptămânal este de 48 de ore consecutive, de regula sâmbătă si duminica.
(2) In cazul in care repausul in zilele de sâmbătă si duminica ar prejudicia interesul public sau desfășurarea normala a activității, repausul săptămânal poate fi acordat si in alte zile stabilite prin contractul colectiv de munca aplicabil sau prin regulamentul intern.
(3) In situația prevăzută la alin. (2) salariații vor beneficia de un spor la salariu stabilit prin contractul colectiv de munca sau, după caz, prin contractul individual de munca."
5. Sporul pentru sărbători legale, pentru cele 11 zile stabilite prin Legea nr. 53/2003, cu modificările si completările ulterioare, in vigoare la data depunerii ofertelor:
Art. 142. [compensarea muncii în zilele de sărbătoare]
(1) Salariaților care lucrează in unitățile prevăzute la art...., precum si la locurile de munca prevăzute la art. 141 li se asigura compensarea cu timp liber corespunzător in următoarele 30 de zile.
(2) In cazul in care, din motive justificate, nu se acorda zile libere, salariații beneficiază, pentru munca prestata in zilele de sărbătoare legala, de un spor la salariul de baza ce nu poate fi mai mic de 1...% din salariul de baza corespunzător muncii prestate in programul normal de lucru."
In perioada... avem 11 zile de sărbătoare legala si anume:
2026:
5 august -... 30 noiembrie -...
1 decembrie -... Națională a României 25 decembrie, 26 decembrie - Crăciunul
20...:
1 ianuarie, 2 ianuarie -...
6 ianuarie - Boboteaza
7 ianuarie -...
24 ianuarie -... 30 aprilie -...
Pentru post permanent:
Astfel: 11 zile x 24 ore/zi x 25.../ora x 1...% /... ore /an=.../ora.
6. Concediul de odihna - este minim 20 de zile lucrătoare conform... - Art.....
Având in vedere faptul ca indemnizația pentru concediul de odihna nu poate fi mai mica decât salariul de baza respective....
Astfel:
.../an: 12 luni=.../luna.../luna:...=.../ora.
7. Sporul de mobilitate utilizat respecta prevederile Codului muncii, iar legiuitorul nu a considerat necesar sa impună o limita minima.
Sporul pentru clauza de mobilitate este sustenabil si este pentru agenții din alte județe pe care ii vom aduce in acest contract conform prevederilor art. 25 din..., respecta prevederile Codului muncii, legiuitorul nu a considerat necesar sa impună o limita minima...Art. 25. [clauza de mobilitate]
(1) Prin clauza de mobilitate părțile in contractul individual de munca stabilesc ca, in considerarea specificului muncii, executarea obligațiilor de serviciu de către salariat nu

se realizează într-un loc stabil de munca. In acest caz salariatul beneficiază de prestații suplimentare in bani sau in natura.
(2) Cuantumul prestațiilor suplimentare in bani sau modalitățile prestațiilor suplimentare in natura sunt specificate in contractul individual de munca."
Astfel conform contractelor individuale de munca ale angajaților societății noastre, cuantumul acestui spor de mobilitate este de.../ora.
8. Fond de handicap
Sporul de handicap este 0, deoarece societatea are sub 50 de angajați.
*9. Contribuția asiguratorie pentru munca a fost calculata conform prevederilor legale si anume Total salarii +sporuri *...%.*
10. Total cheltuieli
Pentru cheltuielile directe au fost luate in calcul cheltuielile cu comunicații, cheltuielile cu uniforma, echipament de protecție, cheltuieli cu dotările necesare, cheltuielile cu medicina muncii, cheltuieli cu comunicațiile, alte cheltuieli directe: SSM, PSI, echipament de comunicare, personal desemnat pentru coordonare și control, instruire continuă, registre de pază, costuri indirecte si administrative etc. Acestea sunt.../ora.
Pentru cheltuieli indirecte Includ costurile indirecte cum ar fi costul cu utilitățile, personal TESA, costuri de recrutare, administrare personal (adeverințe, popriri), administrare salarii, costuri de management, personal desemnat pentru asigurarea calității, asigurări pentru angajați (accidente, deces, urgențe medicale), asigurări de răspundere civilă alte cheltuieli strict legate de producție si ce nu pot fi direct repartizate pe proiecte/contracte, alte costuri auto si de personal ce nu sunt utilizate pe un singur contract.
• Cota de cheltuielile indirecte este calculata pe baza datelor contabile înregistrate in... la nivelul societății, aceasta fiind stabilita si aprobata de Directorul General al societății si nefiind negociabila.
Astfel avem un cost de.../ora.
11. Total profit
Profitul este stabilit in funcție de natura postului si a obiectivului. Precizam ca societatea noastră are o experiența vasta in realizarea de proiecte complexe, reușind in tot acest timp prin experiența si certificarea echipei cat si prin parteneriatele încheiate de-a lungul timpului, sa ofere clienților servicii de calitate la cele mai exigente standarde. Acest lucru face ca implementarea contractelor care au beneficiat de serviciile companiei noastre sa fie realizata in termenul solicitat, la parametrii de calitate impuși de specificul activității Beneficiarului. Acesta este de.../ora."

Deși autoritatea contractantă a solicit în mod expres evidențierea tuturor costurile aferente cheltuielilor de personal, precum și celelalte categorii de cheltuieli aferente prestării serviciilor de pază pentru a se putea face verificarea prețului ofertat deoarece ***„CNSC a reținut că detalierea oferită de dumneavoastră ca răspuns la clarificările anterioare este sumară, menționând niște valori, fără nicio formulă de calcul"***... a formulat un răspuns în care a omis, cu titlu de exemplu, să detalieze costurile incluse în cheltuielile directe și indirecte indicând doar valorile de.../oră și respectiv.../oră, la calculele tarifare a luat în considerare pentru 1 post -... agenți/post, nu a detaliat formula de calcul a manoperei, sărbători legal și week-end.

Analizând acest răspuns, cu încălcarea prevederilor art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare decide că solicite o nouă solicitare de clarificări prin adresa nr....., astfel:
„comisia de evaluare a constatat următoarele aspecte care necesită îndreptare, respectiv clarificare suplimentară:

1. îndreptarea unei erori materiale privind perioada contractuală
La... 5 a răspunsului dumneavoastră, în cadrul explicației privind sporul pentru sărbătorile legale, este menționată perioada "...", în condițiile în care perioada contractuală corectă, conform documentației de atribuire, este.... Vă rugăm să confirmați că este vorba despre o eroare materială de redactare și să retransmiteți acest pasaj cu perioada corectată.
2. Renumerotarea și corectarea rezultatului de la rândul privind orele prestate pe timp de zi în weekend
În cadrul tabelului de defalcare a orelor transmis, rândul cu nr. crt. "5" (imediat următor rândului nr. crt. 3, tabelul omițând rândul nr. crt. 4) privind "Ore prestate pe timp zi: 24h x 82 zile SD=... h/an/post permanent" conține o eroare de calcul: rezultatul înmulțirii 24h x 82 zile este de... h/an/post, iar nu... h/an/post, astfel cum a fost menționat. Vă rugăm să retransmiteți tabelul de defalcare a orelor cu:
• renumerotarea corectă și continuă a rândurilor (nr....);
• corectarea rezultatului de la rândul menționat mai sus, de la... h la... h/an/post, cu recalcularea corespunzătoare a valorii "Salariu lunar"/"Cost per 1 post cu 1 agent pe zi" aferentă acestui rând, precum și a oricăror totaluri afectate de această corectare.
*3. Formula de calcul pentru rândul nr. crt. 3 - "**Ore de zi, sărbători legale**"*
*Vă rugăm să transmiteți **formula de calcul detaliată** prin care se ajunge la valoarea de....., aferentă rândului "Ore de zi, sărbători legale: 24h x 7 zile= 168 h/an/post permanent (Luni-Vineri)".*
*4. Formula de calcul pentru rândul privind sărbătorile legale lucrate în weekend Vă rugăm să **transmiteți formula de calcul detaliată** prin care se ajunge la valoarea de....., aferentă rândului "24h x 4 zile= 96 h (Zi de sărbătoare legală lucrată în weekend:....., 2 ianuarie 20..., 24 ianuarie 20...)" (rând care, ca urmare a renumerotării solicitate la pct. 2, va deveni rândul nr. crt. 6).*
5. Modul de calcul al totalului "manoperă LEI/ORA"
***Vă rugăm să transmiteți formula de calcul detaliată prin care, la finalul tabelului de defalcare a orelor, se ajunge la valoarea de.../oră ("Total manoperă LEI/ORA"), cu indicarea explicită a modului în care costul total per 1 post cu 1 agent pe zi (rezultat din însumarea tuturor rândurilor tabelului) este împ**ărțit la cele... ore/an/post, precum și cu retransmiterea acestui calcul final ținând cont de corectarea solicitată la pct. 2 de mai sus*
Pentru completarea analizei comisiei, vă rugăm să retransmiteți tabelul cu numărul... ore utilizate la calcularea tarifului unitar, inserând o nouă coloană după cea de detaliere, denumită „Formule de calcul", în care să fie prezentate explicit operațiile matematice aferente fiecărui rând.
În vederea edificării Comisiei de evaluare, vă rugăm să ne transmiteți punctul dumneavoastră de vedere și să clarificați aspectele menționate mai sus."

Prin adresa nr..... a răspuns indicând formulele omise și a prezentat același mod de elaborare al tarifului ofertat ca în răspunsul nr.....

Analizând și cel ce al doilea răspuns, comisia de evaluare decide cu încălcarea prevederilor legale să solicite pentru a treia oară clarificări prin adresa nr..... astfel:

„Ca urmare a analizării răspunsului dumneavoastră la solicitarea de clarificări privind propunerea financiară, transmis în cadrul reevaluării dispuse prin... nr...., comisia de evaluare a constatat următoarele aspecte care necesită îndreptare, respectiv clarificare suplimentară:
*1. **Modul de asigurare a acoperirii permanente a postului cu 2 agenti de securitate***

Potrivit pct.... din Caietul de sarcini, postul trebuie asigurat permanent cu 2 agenți de securitate, 24 de ore pe zi, *7 zile pe săptămână, cerință obligatorie și minimală a documentației de atribuire.*

Din ***răspunsul dumneavoastră la clarificările anterioare rezultă că agentul care efectuează tura de noapte beneficiază de un program de lucru redus cu 1 oră/zi****, conform art. 126 lit. a) din Codul muncii, fără scăderea salariului, mecanism pentru care ați calculat un necesar de****... agenți/post (****față de... agenți/post, în lipsa acestei reduceri).*

Vă atragem atenția că valoarea de... agenți/post reprezintă o medie contabilă anuală, care nu demonstrează, prin ea însăși, că postul rămâne acoperit cu 2 agenți prezenți simultan în fiecare oră a zilei. Dacă agentul de noapte încheie efectiv programul cu o oră mai devreme, fără a fi înlocuit fizic de un alt agent, în intervalul respectiv postul ar fi acoperit cu un singur agent, ceea ce ar contraveni cerinței exprese de la pct.... din Caietul de sarcini.

În consecință, ***vă rugăm să demonstrați, printr-o schemă de tură/grafic de lucru concret, modul în care postul rămâne acoperit cu 2 agenți prezenți simultan pe toată durata celor 24 de ore****, inclusiv în intervalul orar aferent reducerii programului de lucru al agentului de noapte, cu precizarea explicită dacă acoperirea acestui interval presupune prezența fizică a unui agent suplimentar și modul în care personalul suplimentar necesar este reflectat, concret, în structura de cost a propunerii financiare.*

În lipsa unei ***demonstrații concrete și verificabile a modului în care este respectată cerința de acoperire permanentă cu 2 agenți, comisia de evaluare va aprecia propunerea tehnico-financiară ca neconformă cu cerințele obligatorii ale Caietului de sarcini****.*

2. Modul de determinare a deducerii personale

În exercitarea obligației de verificare a realității și corectitudinii propunerii financiare, potrivit art. 1... alin. (1) din HG nr. 395/2016 și considerentelor de ordin general reținute de CNSC prin decizia menționată, comisia de evaluare a constatat următoarea neconcordanță: în răspunsul transmis comisiei de evaluare anterioare, ***ați declarat că deducerea personală (DP) utilizată în calcul este de.../lună, în timp ce, în răspunsul transmis prezentei comisii de evaluare, calculatorul de salarii atașat indică o deducere personală de.../lună. Vă rugăm*** *să clarificați motivul acestei diferențe și să confirmați care este valoarea corectă utilizată la fundamentarea propunerii financiare.*

3. îndreptarea unei erori materiale privind data unei sărbători legale

La... 5 a răspunsului dumneavoastră, este menționată data de "5 august -...", în condițiile în care data corectă a acestei sărbători este 15 august, întrucât numărul... de 11 zile de sărbătoare legală, avut în vedere la calculul sporului, rămâne corect, este vorba, în mod evident, despre o eroare materială de redactare. Vă rugăm să retransmiteți acest pasaj cu data corectată.

4. Detalierea sporurilor facultative solicitate prin clarificarea inițială

Solicitarea de clarificări inițială a comisiei de evaluare (transmisă cu adresa nr.....) a cuprins cerința detalierii sporurilor facultative, respectiv: tichete de masă, transport la și de la locul de muncă, asigurarea angajaților pentru accidente. Răspunsul *du****mneavoastră nu a cuprins nicio referire la aceste elemente de cost. Vă rugăm să*** *precizați expres dacă aceste costuri sunt acordate personalului și, în caz afirmativ, să le detaliați și să indicați modul în care sunt reflectate în structura tarifului ofertat; în caz contrar, să confirmați expres că aceste costuri nu sunt acordate.*

5. ***Justificarea numitorului utilizat la formula sporului de compensare a muncii de noapte***

În cadrul formulei de calcul a valorii de.../oră, prima componentă a calculului este raportată la... ore/post/an, iar a doua componentă (aferentă concediului de odihnă al

celor... agenți suplimentari) este raportată la... ore/an. Vă rugăm să justificați utilizarea acestor doi numitori diferiți în cadrul aceleiași formule de calcul"

Din a treia adresă de solicitare de clarificări, rezultă că membrii comisiei de evaluare au constatat că răspunsul nr.... este neconcludent deoarece nu conține toate detalierile solicitate, însă omite să aplice prevederile legale exprese și imperative și decide că solicite alte două noi clarificări.

Prin adresa nr..... a răspuns:

*„Precizăm că necesarul de**... agenți/post m**enționat în răspunsul anterior reprezintă necesarul mediu de personal aferent unui singur agent de securitate care trebuie să asigure acoperirea permanentă a unui post, 24 de ore/zi, 7 zile din 7, cu luarea în considerare a reducerii programului de lucru pentru munca de noapte, tară diminuarea drepturilor salariale.*

*Întrucât, potrivit pct.... din Caietul de sarcini, postul trebuie asigurat permanent cu 2 agenți de securitate prezenți simultan, necesarul aferent postului se determină prin r**aportare la doi agenți, respectiv:***

... agenți x 2=... agenți/post.

*Prin urmare, **valoarea de... agenți/post r**eprezintă necesarul mediu anual de personal destinat asigurării simultane a celor 2 agenți la post, inclusiv pentru acoperirea intervalului de o oră rezultat ca urmare a reducerii programului de lucru al agentului care efectuează munca de noapte. Subliniem că valoarea de... agent/post, reprezentând diferența dintre necesarul de... agenți și necesarul de... agenți în situația în care nu s-ar aplica reducerea programului de lucru pentru munca de noapte, nu reprezintă o diminuare a efectivului fizic prezent ia post, ci necesarul suplimentar mediu de personal destinat tocmai compensării acestei reduceri.*

În cazul postului deservit simultan de 2 agenți, acest necesar suplimentar este:... x 2=... agent/post.

Acest necesar suplimentar de... agent/post, exprimat ca medie anuală, este destinat asigurării continuității serviciului astfel încât reducerea programului individual de lucru al agenților care efectuează munca de noapte să nu conducă, în niciun moment, la reducerea numărul... de agenți aflați efectiv în serviciu.

Schemă de tură de lucru cu 2 agenți prezenți simultan pe toată durata celor 24 de ore (...)

Rezultă, astfel, că în intervalul 22:...-06:..., în care se aplică reducerea programului de lucru aferent muncii de noapte, tura de noapte propriu-zisă este stabilită pentru intervalul 22:...-05:..., iar intervalul 05:...-06:... este acoperit distinct, prin personalul suplimentar prevăzut în necesarul suplimentar de personal.

În consecință, reducerea programului individual al agentului de noapte cu o oră nu conduce la reducerea acoperirii efective a postului, deoarece ora respectivă este preluată de personalul suplimentar rezultat din calculul necesarului de... agenți/post.

În acest mod, pentru fiecare interval al celor 24 de ore există 2 agenți prezenți simultan, inclusiv în intervalul 05:...-06:.... Cu privire la calculul financiar

*Precizăm, de asemenea, că **necesarul de... agenți/post es**te un necesar exprimat în echivalent mediu anual și nu trebuie interpretat ca existența fizică a unui număr fracționar de persoane în fiecare lună.*

În mod similar, calculul tarifului orar se realizează prin raportare la o medie de... ore/lună. conform modalității de fundamentare utilizate pentru salariul minim, deși, în fapt, numărul... ore aferent unei luni calendaristice diferă în funcție de numărul... zile lucrătoare și poate varia de la o lună la alta.

Prin urmare, este firesc ca atât necesarul de personal, cât și costurile salariale aferente să fie determinate pe baza unei medii anuale, iar planificarea efectivă a personalului să fie realizată lunar, prin grafice de lucru adaptate numărul... efectiv de zile și orelor

care trebuie acoperite. Spre exemplu, într-o lună de 30 de zile, pentru un post cu 2 agenți simultan, necesarul de acoperire este:
*30 zile x 24 ore * 2 agenți=... ore-agent/lună.*
Aceste... de ore-agent trebuie acoperite integral prin planificarea turelor, indiferent de faptul că necesarul mediu anual exprimat în echivalent de personal este de... agenți/post. Prin urmare, valoarea de... nu este utilizată pentru a justifica existența unui interval neacoperit, ci, dimpotrivă, reflectă necesarul mediu de personal care permite asigurarea efectivă a celor 2 agenți simultan, inclusiv compensarea orei aferente reducerii programului de noapte. Față de cele de mai sus, apreciem că este demonstrată atât acoperirea fizică și permanentă a postului cu 2 agenți de securitate, cât și modalitatea prin care este compensată ora de reducere a programului de noapte, fără ca în niciun moment să existe un interval în care postul să fie deservit de un singur agent.
(...)
Referitor la solicitarea dumneavoastră privind detalierea elementelor menționate în solicitarea inițială de clarificări, respectiv tichete de masă, transport la și de la locul de muncă și asigurarea angajaților pentru accidente, facem următoarele precizări, în corelare cu răspunsurile transmise anterior comisiei de evaluare, inclusiv cu răspunsul transmis la data de....
Precizăm de la început că, în cazul personalului avut în vedere pentru executarea contractului, în structura drepturilor salariale aplicabile anumitor salariați este prevăzut sporul aferent clauzei de mobilitate, în condițiile art. 25 din Codul muncii, așa cum am menționat in răspunsul din...
7. Sporul de mobilitate utilizat respecta prevederile Codului muncii, iar legiuitorul nu a considerat necesar sa impună o limita minima.
Sporul pentru clauza de mobilitate este sustenabil si este pentru agenții din alte județe pe care ii vom aduce in acest contract conform prevederilor art. 25 din..., respecta prevederile Codului muncii, legiuitorul nu a considerat necesar sa impună o limita minima. „Art. 25. [clauza de mobilitate]
(1) Prin clauza de mobilitate părțile in contractul individual dc munca stabilesc ca, in considerarea specificului muncii, executarea obligațiilor de serviciu de către salariat nu se realizeaza intr-un loc stabil de munca. In acest caz salariatul beneficiaza de prestatii suplimentare in bani sau in natura.
(2) Cuantumul prestațiilor suplimentare in bani sau modalitatile prestațiilor suplimentare in natura sunt specificate in contractul individual dc munca."
Astfel conform contractelor individuale dc munca ale angajaților societatii noastre, cuantumul acestui spor de mobilitate este de.../ora.
Societatea noastra nu oferta beneficii sub forma de tichete de masa.
În ceea ce privește mențiunea referitoare la transportul la și de Ia locul de muncă, precizăm că acesta nu reprezintă, în cazul de față, un beneficiu distinct de tip „decontare transport" inclus în fundamentarea ofertei.
În schimb, în cazul salariaților pentru care natura activității și modul de organizare a muncii impun acest lucru, este prevăzută clauza de mobilitate, cu acordarea prestației suplimentare aferente acesteia.
Potrivit art. 25 din Codul muncii:
„Prin clauza de mobilitate părțile în contractul individual de muncă stabilesc că, în considerarea specificului muncii, executarea obligațiilor de serviciu de către salariat nu se realizează într-un loc stabil de muncă. în acest caz salariatul beneficiază de prestații suplimentare în bani sau în natură." Totodată, cuantumul prestației suplimentare în bani sau modalitatea prestației suplimentare în natură se stabilește prin contractul individual de muncă.
În acest sens, astfel cum a fost precizat și în răspunsul transmis comisiei la data de..., societatea aplică un spor aferent clauzei de mobilitate în cuantum de.../oră, în

conformitate cu prevederile contractelor individuale de muncă aplicabile salariaților, în răspunsul anterior s-a precizat în mod expres:
„Sporul de mobilitate utilizat respectă prevederile Codului muncii, iar legiuitorul nu a considerat necesar să impună o limită minimă. Sporul pentru clauza de mobilitate este sustenabil și este pentru agenții din alte județe pe care îi vom aduce în acest contract conform prevederilor art. 25 din Codul muncii."
Prin urmare, valoarea de.../oră reprezintă prestația suplimentară aferentă clauzei de mobilitate și este inclusă în fundamentarea costului salarial aferent personalului pentru care aceasta se aplică.
În ceea ce privește asigurarea angajaților pentru accidente, aceasta a fost avută în vedere în fundamentarea propunerii financiare și este inclusă în categoria cheltuielilor indirecte. Acest aspect rezultă în mod expres din răspunsul transmis anterior comisiei, în care s-a precizat: „Pentru cheltuieli indirecte includ costurile indirecte cum ar fi costul cu utilitățile, personal TESA, costuri de recrutare, administrare personal (adeverințe, popriri), administrare salarii, costuri de management, personal desemnat pentru asigurarea calității, asigurări pentru angajați (accidente, deces, urgențe medicale), asigurări de răspundere civilă, alte cheltuieli strict legate de producție și ce nu pot fi direct repartizate pe proiecte/contracte, alte costuri auto și de personal ce nu sunt utilizate pe un singur contract."
Prin urmare, costurile aferente asigurării angajaților pentru accidente sunt incluse în structura generală a cheltuielilor indirecte aferente tarifului ofertat.
Aceste costuri nu au fost evidențiate ca o linie distinctă aferentă fiecărui agent sau fiecărei ore de pază, întrucât natura lor este aceea de cheltuială indirectă, care nu poate fi repartizată în mod direct și exclusiv unui anumit post."

Procedând la verificarea răspunsului celei de al treilea răspuns, comisia de evaluare a constatat, în cadrul procesului verbal nr.... că oferta... este admisibilă.

Consiliul constată că autoritatea contractantă prin solicitarea a trei clarificări nu a pus în aplicare în mod corect decizia CAB rămasă definitivă care a dispus expres și imperativ reevaluarea ofertei... deoarece „autoritatea cont***ractantă nu i-a solicitat justificări clare și detaliate cu privire la prețul ofertat deși în cadrul caietului de sarcini a detaliat în mod clar modul de calcul al propunerii financiare".***

Mai mult, din **răspunsurile formulate** de... rezultă că acesta nu a prezentat detalierea componenței cheltuielilor directe și indirecte nici în cadrul celui de al treilea răspuns la clarificări, că propunerea financiară s-a elaborat prin raportare la un număr de... agenți/post aspect menționat expres în cadrul primelor răspunsuri pentru ca în cadrul celui de al treilea răspuns să modifice și să menționeze că pentru derularea contratului îi sunt necesari... agenți/post pentru a respecta pct.... din Caietul de sarcini în care s-a solicitat că postul trebuie asigurat permanent cu 2 agenți de securitate, 24 de ore pe zi, 7 zile pe săptămână.

Procedând la verificarea răspunsurilor la clarificări, în cadrul procesului verbal antemenționat autoritatea contractantă a considerat, în mod nelegal, aceste răspunsuri ca fiind concludente.

Consiliul reține că prin depunerea ofertei se prezumă că ofertanții și-au însușit conținutul întregii documentații de atribuire, deci implicit și cerințele expres detaliate în documentației de atribuire și al răspunsurilor la clarificări iar riscul întocmirii ofertelor cade în sarcina operatorilor economici, ei neputând să își invoce propria culpă ca motiv al întocmirii

neconforme a ofertei potrivit principiului „*nemo auditur propriam turpitudinem allegans*”.

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 elementul esențial al propunerii financiare a cărui realitate și sustenabilitate trebuie verificată de comisia de evaluare, în baza respectării principiilor asumării răspunderii, tratamentului egal și nediscriminării și confirmat de ofertanți prin documentele înaintate entității contractante.

Astfel, autoritatea contractantă nu avea dreptul de a accepta ofertarea unui preț pentru un contract care se va implementa în viitor - având la bază costuri despre care are certitudinea că nu vor putea fi respectate și care la momentul depunerii ofertelor erau, sau trebuiau cunoscute de operatorii economici.

Riscul, ca în cadrul procedurii să participe și chiar să câștige procedura un operator economic care nu poate executa în bune condiții contractul, datorită faptului că în cadrul ofertei nu au fost introduse toate cheltuielile aferente derulării contractului, aparține autorității contractante. Justificarea prețului ofertat înseamnă prezentarea de elemente concrete de formare a prețului și chiar documente care să conțină costurile avute în vedere pentru îndeplinirea contractului în cauză și care să permită, în final verificarea corectitudinii prețului ofertat.

Referitor la acest aspect, în încercarea de a justifica tariful ofertat... a înjumătățit număr de agenți necesari derulării contractului și a omis în primul răspuns să prezinte formuleze de calcul pentru anumite componente de costuri iar elementele componente ale cheltuielilor directe și indirecte au fost omise în toate cele trei răspunsuri.

Consiliul reține faptul că reevaluarea propunerii financiare depusă de... de către comisia de evaluare nu s-a făcut în mod corect și legal cu respectarea deciziei CNSC nr.....

Față de aceste aspecte, Consiliul notează că ofertele depuse reprezintă angajamente asumate de către ofertanți în scopul realizării obiectului contractului, astfel costurile aferente serviciilor ce fac obiectul prezentei proceduri nu sunt elemente pur formale ale ofertei prezumate a fi valabile și admise, fără probe concludente, ci reprezintă elementele esențiale ale propunerii financiare a căror realitate trebuie să fie verificată de comisia de evaluare și confirmate de ofertant prin documentele înaintate autorității contractante.

Orice decizie a autorității privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, 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 ofertei, autoritatea contractantă a trebuit să stabilească cu exactitate dacă propunerea financiară a... este reală și fermă.

Numai în urma obținerii și verificării detalierii prețurilor ofertate, entitatea contractantă putea stabili realitatea și corectitudinea formării acestora.

Consiliul reține faptul că operatorii economici, în elaborarea ofertei financiare trebuie să țină cont de toate prevederile legale în vigoare, astfel nu pot propune prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe, care încalcă prevederile în domeniul relațiilor de muncă sau care nu pot fi justificate. În încercarea de a oferta un preț cât mai scăzut, operatorii economici nu pot face reduceri de costuri având la bază simpla prezumție că urmare a declarării ca și câștigătoare a ofertei sale, vor găsi o modalitate de a presta serviciile la prețurile ofertate.

Ofertanții nu trebuie să vicieze rezultatul procedurii, prin ofertarea unor prețuri fără suport legal, în baza unor supoziții proprii, fapt pentru care entitatea contractantă are 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.

Din cele trei răspunsuri formulate de... nu rezultă ofertarea unui preț ferm și real.

Raportat la cele evocate și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare:

- a răspunsurilor la clarificări astfel cum dispune art. 210 alin. (3) din Legea nr. 98/2016 *„Autoritatea contractantă evaluează informațiile și documentele furnizate de ofertantul a cărui ofertă are un preț aparent neobișnuit de scăzut și respinge respectiva ofertă numai atunci când dovezile furnizate nu justifică în mod corespunzător nivelul scăzut al prețului sau al costurilor propuse, ținând seama de elementele menționate la alin. (2)*".

- a incidenței prevederilor art. 134 alin. (5) din HG nr. 395/2016 *„În cazul în care comisia de evaluare solicită unui candidat/ofertant clarificări și, după caz, completări ale documentelor prezentate de acesta în cadrul ofertei sau solicitării de participare, potrivit dispozițiilor art. 209 din Lege, iar candidatul/**ofertantul** nu transmite în termenul precizat de comisia de evaluare clarificările/completările solicitate sau **clarificările**/completările **transmise nu sunt concludente, oferta sa va fi considerată inacceptabilă**"* și art. 136 alin. (3) din același act normativ *„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".*

Prin ignorarea răspunsurilor neconcludente, autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 „*Autoritatea contractantă nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate să determine apariția unui avantaj evident în favoarea unui ofertant/candidat*", astfel, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu și de decizia definitivă nr.... și, pe cale de consecință, criticile contestatorului privind nelegalitatea evaluării ofertei financiare depusă de... sunt întemeiate, urmând să fie admise.

Având în vedere cele constatate, în temeiul art. 26 alin. (2) și alin. (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de..., în contradictoriu cu ... și pe cale de consecință va respinge ca

nefondată cererea de intervenție formulată de... și va dispune anularea raportului procedurii și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depusă de... conform prevederile legale, ale documentației de atribuire, ale deciziei CNSC nr.... și prezentei motivări, în termen de 10 zile de la comunicare.

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

Admite contestația formulată de..., în contradictoriu cu ... și pe cale de consecință respinge ca nefondată cererea de intervenție formulată de... și dispune anularea raportului procedurii și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depusă de... conform prevederile legale, ale documentației de atribuire, ale deciziei CNSC nr.... și prezentei motivări, în termen de 10 zile de la comunicare.

Obligatorie.

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

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**

Redactat practicaua deciziei:...

... în 5 exemplare originale, conține 22 (douăzecișidouă) pagini.