



Către,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR
București, strada Stravropoleos nr. 6, sector 3

ORAȘUL EFORIE
Eforie Sud, strada Progresului nr. 1, județul Constanța

ASOCIEREA CANGUARD SECURITY SRL - HUNT SECURITY SRL
Constanța, bulevardul Mamaia nr. 209, județul Constanța

ORC nr. 123456789
CUI nr. 123456789

Subscrisa societate, **TRANSGUARD SECURITY SRL**, cu sediul în Constanța, bulevardul Mamaia nr. 209, județul Constanța, înregistrată în registrul comerțului de pe lângă Tribunalul Constanța sub nr. 123456789, cod unic de înregistrare RO123456789, legal reprezentată prin administrator [Nume], în temeiul disp. art. 4 al. 1 lit. a) cu rap. la art. 8 și urm. din Legea nr. 101/2016, în termen legal, formulăm:

CONTESTAȚIE

împotriva rezultatului procedurii de atribuire organizată de autoritatea contractantă Orașul Eforie, cu sediul în Eforie Sud, strada Progresului nr. 1, județul Constanța, potrivit anunțului nr. 12477/15.05.2023, privind atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect servicii de pază, cod CPV 79713000-5 Servicii de pază, valoarea estimată a contractului fiind în cuantum de 2.952.894 lei, fără TVA, criteriu de atribuire: "cel mai bun raport calitate preț", comunicat societății noastre, prin intermediul poștei electronice, la data de 25.07.2023, în partea privitoare la stabilirea punctajului acordat ofertei Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, clasată pe locul al II lea, a raportului procedurii nr. 20036/24.07.2023, în partea privitoare la stabilirea punctajului acordat ofertei Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, a procesului - verbal de reevaluare a ofertei depuse de Asocieria Canguard SRL - Hunt Security SRL nr. 19970/24.07.2023, în partea privitoare la stabilirea punctajului acordat ofertei Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, solicitând:

- ✓ anularea în parte a rezultatului procedurii arătate, comunicat societății noastre prin intermediul poștei electronice la data de 25.07.2023, a raportului procedurii nr. 19970/24.07.2023, a procesului - verbal de reevaluare a ofertei depuse de Asocieria Canguard SRL - Hunt Security SRL nr. 19970/24.07.2023, în partea privitoare la stabilirea punctajului acordat ofertei Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, clasată pe locul al II lea;

- ✓ obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, din punctul de vedere al conformității și admisibilității sale.

MOTIVELE CONTESTAȚIEI

ÎN FAPT, Orașul Eforie, în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura proprie referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect servicii de pază, cod CPV 79713000-5 Servicii de pază, valoarea estimată a contractului pentru 335 zile fiind în cuantum de 2.952.894 lei, iar criteriul de atribuire "cel mai bun raport calitate preț".

Potrivit caietului de sarcini și fișei de date a achiziției, obiectul contractului a constat în organizarea serviciului de pază, astfel: "pază cu agent armat - 2 posturi, 9/24; LMMJV; pază cu agent neînarmat - 10 posturi permanente - 24/24 LMMJVSD; pază cu agent neînarmat - 4 posturi temporare 15 iunie - 31 august inclusiv 24/24 LMMJVSD".

Societatea noastră a participat la procedura mai sus arătată, depunând oferta sa tehnică și financiară, însoțite de documentele solicitate prin caietul de sarcini, precum și de înscrisurile ce fundamentează ofertele formulate, iar, la data de 31.05.2023, prin intermediul poștei electronice, ne-a fost comunicat rezultatul procedurii, prin care ni s-a adus la cunoștință că, în urma evaluării ofertelor depuse, oferta societății noastre a fost clasată pe locul al II - lea, însumând un punctaj total de 88 puncte, oferta desemnată câștigătoare fiind cea depusă de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, ce a totalizat 92 de puncte, cu o propunere financiară de 1.909.598,88 lei, fără TVA.

Urmare comunicării rezultatului procedurii, respectiv la data de 31.05.2023, am formulat cererea nr. 4734 de acces la dosarul achiziției publice, iar, prin adresa nr. 14561/06.06.2023, autoritatea contractantă ne-a comunicat că putem studia dosarul de achiziție publică la data de 06.06.2023, până la ora 14.00.

După cum rezultă din cuprinsul procesului - verbal nr. 14842/06.06.2023, la data de 06.06.2023, autoritatea contractantă ne-a pus la dispoziție dosarul de achiziție publică, refuzându-ne însă solicitarea privind eliberarea unor copii ale raportului procedurii nr. 14404/2023, a procesului - verbal de evaluare oferte nr. 14259/2023, a referatului de necesitate nr. 11518/2023, a propunerilor financiare și tehnice depuse de ofertantul declarat câștigător, precum și a anumitor documente depuse de acesta.

Întrucât am considerat că procedura desfășurată de autoritatea contractantă a nerespectat prevederile legale în materia achizițiilor publice, am înțeles a formula, în conformitate cu prevederile art. 8 din Legea nr. 101/2016, contestație.

Prin decizia nr. 1532/C7/1556/05.07.2023, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor a admis contestația formulată de societatea noastră și:

- ✓ a anulat raportul procedurii de atribuire nr. 14404/30.05.2023 și actele autorității contractante subsecvente lui, inclusiv adresele de comunicare a rezultatului procedurii, toate în partea care privește oferta Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL;
- ✓ a obligat autoritatea contractantă Orașul Eforie la clarificarea temeinică și la reevaluarea ofertei depuse de Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, precum și la emiterea unui nou raport al procedurii de atribuire, cu respectarea celor consemnate în cuprinsul deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, a documentației de atribuire, a procedurii operaționale aferente și a legislației achizițiilor publice aplicabilă procedurilor proprii, în termen de cel mult cincisprezece zile de la data primirii deciziei, cu mențiunea că, după reevaluarea ofertei și aprobarea raportului procedurii, autoritatea a comunica ambelor ofertante rezultatul procedurii, potrivit legislației aplicabile.

La data de 24.07.2023, autoritatea contractantă a întocmit raportul procedurii nr. 20036, în cuprinsul căruia a reținut modul de desfășurare al procedurii, procesul de evaluare a ofertelor, precum și rezultatul acestuia, atât oferta depusă de societatea noastră, cât și oferta depusă de Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL obținând un punctaj de 93 puncte, iar, în urma departajării celor două oferte conform prevederilor documentației de atribuire, oferta societății noastre a fost declarată câștigătoare.

Potrivit raportului procedurii nr. 20036/24.07.2023, oferta Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL a obținut un punctaj de 80 de puncte pentru propunerea financiară și un punctaj de 13 puncte la propunerea tehnică, care se compune din însumarea criteriului NMPC și criteriului dotări și echipamente - NMI.

1. Mai întâi, subliniem că, ulterior pronunțării deciziei nr. 1532/C7/1556/05.07.2023 a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, reluării procedurii de către autoritatea contractantă și comunicării rezultatului acestei proceduri, în conformitate cu disp. art. 217 din Legea nr. 101/2016, am solicitat autorității contractante a ni se permite accesul la dosarul achiziției publice (studiul acestuia), însă această cerere a fost admisă doar formal, în condițiile în care oferta tehnică, oferta financiară, precum și răspunsul la solicitarea de clarificări legate de acestea și a căror necesitate de administrare a rezultat în urma considerentelor obligatorii inserate în cuprinsul deciziei pronunțate de Consiliul Național pentru Soluționarea Contestațiilor, nu ne-au fost puse la dispoziție, întrucât ofertantul Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL ar fi declarat drept confidențiale datele conținute de aceste documente potrivit "Declarației privind partea / părțile din propunerea tehnică, financiară care au caracter confidențial".

În acest sens, se impune a fi subliniat că, ori de câte ori agenții economici procedează la declararea propunerii tehnice și / sau ofertei financiare ca fiind confidențiale, aceștia au obligația de a proba caracterul confidențial al datelor / informațiilor consemnate în acestea, respectiv de a face dovada existenței unor secrete tehnice și / sau comerciale.

Or, în speță, o asemenea obligație nu a fost îndeplinită, căci, astfel cum am arătat, Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL nu a probat caracterul confidențial al propunerii tehnice și al ofertei financiare / răspunsului său la solicitarea de clarificări, în sensul de a dovedi

că acestea ar conține secrete tehnice și / sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea lor ar prejudicia interesele sale.

În atare condiții, apreciem că dreptul nostru la apărare, precum și principiile nediscriminării, tratamentului egal și al transparenței au fost grav afectate, întrucât o ofertă tehnică și / sau financiară sau răspunsul la solicitarea de clarificări solicitată unui participant la procedura de achiziție prin raportare la considerentele obligatorii ale deciziei Consiliului Național pentru Soluționarea Contestațiilor, nu pot fi considerate ca având un caracter confidențial exclusiv pe baza declarației titularului său, fiind necesar ca pretinsa confidențialitate a datelor / informațiilor inserate în cuprinsul unor asemenea propuneri (subsumate unor secrete tehnice și / sau comerciale stabilite conform legii, a căror dezvăluire ar fi de natură a prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală) să fie dovedită pe baza unor probe anexate declarației, dovezi care, astfel cum am arătat, lipsesc cu desăvârșire.

De subliniat este și faptul că, raportul procedurii nr. 20036/24.07.2023 nu conține informații privitoare la modalitatea în care autoritatea contractantă a verificat, rând pe rând, răspunsul Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL la solicitarea de clarificări adresată potrivit deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

Prin urmare, am fost privați de posibilitatea efectivă de a proceda la verificarea modului în care autoritatea contractantă a adus la îndeplinire dispozițiile obligatorii ale deciziei Consiliului și la modalitatea în care Asocieria Canguard Security - Hunt Security SRL îndeplinește cerințele tehnice și economice prin raportare la aspectele învederate în cuprinsul deciziei sus menționate.

Pe cale de consecință, apreciem că, în speță, nu au fost respectate dispozițiile art. 217 al. 5 și 6 din Legea nr. 98/2016, întrucât, în realitate, autoritatea contractantă nu a permis societății noastre studierea dosarului de achiziție, astfel că am fost în imposibilitate a verifica, în concret, modalitatea în care răspunsul Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL la solicitarea de clarificări nr. 19502/18.07.2023 adresată de autoritatea contractantă respectă considerentele deciziei Consiliului Național pentru Soluționarea Contestațiilor, atât în ceea ce privește propunerea tehnică, cât și în ceea ce privește propunerea financiară.

2.În conformitate cu prevederile art. 19 al. 1 din Legea nr. 101/2016, solicităm a ni se permite accesul efectiv la dosarul de achiziției publice, în sensul de a putea verifica în concret oferta depusă de Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, cu toate componentele sale și documentele pe care s-a fundamentat, răspunsul acesteia la solicitarea de clarificări, precum și modalitatea în care autoritatea contractantă a analizat oferta și răspunsul asocierii în raport de considerentele obligatorii ale deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor nr. 1532/C7/1556/05.07.2023.

Potrivit art. 19 al. 1 din Legea nr. 101/2016, "La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010, republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și

probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală”.

Raportat la dispozițiile legale mai sus citate, urmează a se observa că, la cerere, părțile cauzei au acces la toate documentele dosarului constituit la Consiliu, în mod similar celor prevăzute în cazul instanțelor judecătorești (inclusiv prin eliberarea unor copii ale documentelor relevante), cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât în acestea ar fi cuprinse secrete tehnice și / sau comerciale stabilite conform legii, iar dezvăluirea lor ar fi de natură a prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici.

Totodată, ne rezervăm dreptul ca, în urma consultării concrete a documentației aferente dosarului de achiziție publică în integralitatea sa, să completăm motivele de nelegalitate, prin referiri exprese și clare la mențiunile înscrise în oferta (tehnică și / sau financiară) și la răspunsul depuse de Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL.

Din această perspectivă, se impune a fi subliniat că, într-o altă speță, Curtea de Apel Constanța, soluționând plângerea formulată împotriva unei decizii a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, a reținut, pe de o parte, că *“respectarea acestei obligații (n.n obligația autorității contractante să permită accesul neîngrădit al oricărui ofertant / candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și / sau la fundamentările / justificările de preț / cost care nu au fost declarate și probate de candidați ca fiind confidențiale) presupune inerent verificarea caracterului confidențial al propunerilor tehnice și / sau a fundamentărilor / justificărilor de preț / cost cu privire la existența probelor cu care se justifică confidențialitatea, întrucât, eventualul refu nejustificat poate vătăma grav drepturile și interesele solicitantului de bună - credință prin punerea în imposibilitatea formulării contestației prevăzute de lege și pentru care nu ar putea să existe un remediu rezonabil care, în același timp, să nu afecteze procedura de achiziție”,* iar, pe de altă parte, că *“fără a minimaliza sau reduce efectivitatea normei de la art. 21 al. 3 din Legea nr. 101/2016 al cărui caracter rămâne întotdeauna imperativ, că dispozițiile art. 2 din Legea nr. 101/2016 cu cele ale art. 8 din același act normativ, care prevăd posibilitatea sesizării Consiliului cu o contestație într-un termen anume care se calculează începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, pentru a da sens și eficiență unei proceduri jurisdicționale, chiar dacă aceasta este guvernată de imperativul celerității, cel care se consideră vătămat trebuie să fie în măsură să cunoască toate aspectele care au determinat luarea deciziei administrative, astfel încât dreptul său la un proces echitabil să poată fi exercitat deplin. Or, în condițiile această posibilitate nu îi este asigurată celui interesat în termen util pentru exercitarea unui demers supus unui termen de decădere, continuând raționamentul anterior, Curtea constată că împiedicarea exercitării drepturilor apărute de lege prin simplu exercițiu abuziv al atribuțiilor autorităților contractante și, eventual, conservarea unei situații de fapt create prin atribuirea contractului de achiziție publică cu nerespectarea legii sau documentației de atribuire, este contrară principiilor ce guvernează materia achizițiilor publice. În consecință, în condițiile în care raportul asupra procedurii nu conține toate mențiunile esențiale necesare evaluării depline și obiective de către ceilalți participanți a modului cum autoritatea contractantă a apreciat*

clasamentul (...), iar autoritatea nu a permis studiul ofertelor depuse în cadrul procedurii de atribuire, Consiliul ar fi trebuit să analizeze aspectele invocate de (...) prin notele scrise depuse la 11.07.2022. Ne procedând în acest mod, hotărârea Consiliului încalcă principiile amintite anterior și produce o vătămare reclamantului (...) care nu se poate înlătura decât prin cercetarea efectivă de către instanța de judecată a motivelor invocate suplimentar în condițiile descrise anterior” (sentința civilă nr. 158/16.08.2022, pronunțată în dosarul nr. 415/36/2022 al Curții de Apel Constanța).

Prin urmare, prin hotărâre judecătorească definitivă, s-a reținut, pe de o parte, necesitatea verificării concrete și temeinice a argumentelor invocate de ofertant / participant pentru a imprima un eventual caracter confidențial al ofertei tehnice / financiare, simpla declarație în acest sens nefiind suficientă, iar, pe de altă parte, posibilitatea contestatorului de a invoca motive suplimentare celor invocate în contestația inițială ulterior consultării dosarului de achiziție, cu privire la aspecte pe care nu le-a avut la cunoștință în absența punerii la dispoziție a ofertelor / clarificărilor depuse de ceilalți participanți.

3. Pe de altă parte, apreciem că autoritatea contractantă nu a dus la îndeplinire obligațiile stabilite în sarcina sa, prin decizia nr. 1532/C7/1556/05.07.2023 pronunțată de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, în condițiile în care nu a solicitat Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL clarificări cu privire la toate aspectele reținute în cuprinsul deciziei anterior arătate.

În acest sens, urmează a se observa că, în considerentele deciziei nr. 1532/C7/1556/05.07.2023, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor a reținut, în esență, că:

- ✓ *”După parcurgerea înscrisurilor care compun dosarul achiziției înaintat Consiliului, acesta observă că organizatoarea a deschis ofertele la 25.05.2023, le-a evaluat la 30.05.2023 și a întocmit raportul procedurii în aceeași zi. Nu au fost solicitate clarificări niciunui dintre ofertanți, sub niciun aspect. De altminteri, întreaga etapă de evaluare a ofertelor a durat doar cinci zile, ceea ce ridică unele îndoieli asupra atenției cu care a fost realizată evaluarea”;*
- ✓ *”Consiliul reține că, în raport de estimarea valorică a contractului, de 2.952.894 lei, fără TVA, prețul câștigătoarei, de 1.909.598,88 lei, fără TVA, reprezintă aproximativ 64,67% din estimarea autorității. Este cert că prețul oferat, prin comparație cu valoarea estimată, este unul aparent neobișnuit de scăzut, conform art. 136 alin. (4) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 (...). În pofida acestei situații factuale evidente, comisia de evaluare nu a solicitat nicio justificare a prețului extrem de scăzut, deși avea temei de fapt și, prin asimilare, temei de drept (...)”;*
- ✓ *”Aspectul că procedura este una proprie, nu îl îndrituiește pe organizatorul ei (orașul Eforie) să ignore că prețul vreunui ofertant este aparent neobișnuit de scăzut și să nu îi solicite explicații asupra legalității și sustenabilității acestuia, întrucât nu poate atribui și semna contractul de achiziție publică la orice preț. Nu reiese din niciun document al dosarului de achiziție (mai ales că nu a fost depusă nicio apărare din partea pârâtului) că organizatorul, prin comisia de evaluare, a cerut justificări asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL și nici că ar fi analizat în mod real prețul oferat de aceasta, astfel cum prevăd dispozițiile legale redată mai sus”;*

- ✓ *"Tariful orar unic propus de asocierea ofertantă este de 20,78 lei, mult sub cele estimate de autoritate în anexele la referatul nr. 11518/04.05.2023, de 35 lei / oră post înarmat și 32 lei / oră post neînarmat. În pofida acestei diferențe, care trebuia să ridice serioase suspiciuni autorității, nu s-au cerut explicații, ceea ce determină invalidarea actului rezultat al evaluării ofertei asocierii. Din fundamentarea prețului trebuie să reiasă respectarea legislației muncii și a salarizării muncii. Este extrem de important ca autoritatea să determine care sunt costurile reale ale prestării serviciului de pază în orașul Eforie de către angajații asocierii, inclusiv sub aspectul eventualelor cheltuieli de transport al acestora, la care se adaugă, dacă este cazul, cheltuielile de cazare";*
- ✓ *"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 simple aprecieri ale membrilor comisiei de evaluare, care în speță pot favoriza o ofertantă care a propus un tarif cu încălcarea legislației muncii, dar și a celei privind achizițiile publice. (...) Din ofertă trebuie să rezulte cu certitudine că prețul respectă toate dispozițiile legale în materia salarizării și include toate cheltuielile necesare, directe și indirecte. Dacă răspunsul primit nu demonstrează, în mod clar, includerea în tariful orar ofertat a cheltuielilor amintite, entitate este îndreptățită și obligată să respingă oferta ca fiind inacceptabilă și neconformă";*
- ✓ *"În mod judicios, contestatorul a remarcat că, la tariful orar / agent de pază / post, se adaugă cheltuielile privind echipamentul de lucru al personalului, medicina muncii, dotările postului (...) În absența vreunei apărări și a unor dovezi de evaluare concretă a lor, autoritatea va interpela asocierea și față de situația în care este necesar un agent de pază înarmat suplimentar (pentru a fi utilizat în perioada în care unul dintre celulați doi salariați se află fie în concediu de odihnă, fie în concediu medical etc.), întrucât câștigătorul a prezentat doar două permise de port armă. Pe de altă parte, nu există niciun document care să confirme că administratorul uneia dintre societățile ce formează asocierea deține calitatea de salariat și că va presta activitatea de pază pentru Orașul Eforie, confirmare care se impune";*
- ✓ *"A fost identificată și anexa 1B la regulamentul avizat cu nr. 335.046/S3C.P din 14.04.2021 (...), însă din aceasta reiese că Canguard Security SRL este avizată pentru dispunerea echipajelor de intervenție ale dispeceratului în localitățile: oraș Eforie, Eforie Nord și Eforie Sud doar cu un singur autovehicul, înmatriculat cu nr. B 402 CGS";*
- ✓ *"Față de ansamblul considerentelor expuse, se reține că evaluarea ofertei asocierii câștigătoare s-a realizat în mod superficial și cu nerespectarea dispozițiilor legale în vigoare în privința verificării atente de către autoritate a fundamentării prețului ofertat, cu includerea tuturor costurilor minimale, conform cerințelor legale și ale caietului de sarcini, precum și a necesarului de agenți de pază înarmați, confirmării că administratorul va presta activitatea de pază, existenței avizului Inspectoratului General al Poliției Române pentru funcționarea dispeceratului și a anexei nr. 1b la acest aviz, cu dispunerea echipajelor de intervenție pe raza localităților unde se va presta serviciul".*

Concluzionând, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor a reținut, în esență, că tariful ofertat de Asocierea Canguard Security SRL - Hunt Security SRL este extrem de scăzut, astfel că autorității contractante îi revine obligația de a solicita acestui ofertant clarificări concrete cu privire la fundamentarea prețului ofertat, la respectarea legislației muncii și a salarizării muncii, la cheltuielile directe / indirecte reale pentru prestarea serviciului de pază, inclusiv sub aspectul

eventualelor cheltuieli de transport al salariaților sau cheltuielile de cazare ale acestora, dacă este cazul, la faptul că, pentru realizarea serviciului în raport de prevederile caietului de sarcini, este necesară prezența unui agent de pază înarmat suplimentar (care să fie utilizat în perioada în care unul dintre ceilalți doi salariați se vor afla fie în concediu de odihnă, concediu medical etc.), la situația administratorului societății, în sensul de a se preciza dacă acesta deține calitatea de salariat și dacă urmează a presta efectiv serviciul de pază, la existența avizului Inspectoratului General al Poliției Române pentru funcționarea dispeceratului și a anexei nr. 1b la acest aviz, cu dispunerea echipajelor de intervenție pe raza localităților unde se va presta serviciul.

Ulterior pronunțării deciziei anterior menționate, autoritatea contractantă a transmis Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL solicitarea de clarificări nr. 19502/18.07.2023, prin care a solicitat acestuia să prezinte informații cu privire la: *“1. Fundamentarea economică a prețului oferat, având în vedere dispozițiile legale imperative cu privire la: salariul de bază minim pe țară garantat în plată; munca prestată în zilele de repaus săptămânal, pentru care salariatul beneficiază de un spor stabilit prin contractul colectiv de muncă sau, după caz, prin contractul individual de muncă (art. 137 alin. (3) din Codul muncii); munca prestată în zilele de sărbătoare legală, pentru care salariatul beneficiază de un spor ce nu poate fi mai mic de 100% din salariul de bază corespunzător muncii prestate în programul normal de muncă (art. 142 alin. (2) din Codul muncii); orele prestate peste programul normal de muncă, pentru care salariatul beneficiază de un spor ce nu poate fi mai mic de 75% din salariul de bază (art. 123 alin. (2) din Codul muncii); munca prestată în timpul nopții, pentru care salariatul beneficiază de un spor ce nu poate fi mai mic de 25% din salariul de bază (art. 126 alin. (2) din Codul muncii); concediul de odihnă la care este îndreptățit salariatul (art. 144 și art. 145 alin. (1) din Codul muncii) și pe perioada căruia angajatorul are obligația de a plăti o indemnizație de concediu care nu poate fi mai mică decât salariul de bază, indemnizațiile și sporurile cu caracter permanent convenite pentru perioada respectivă, prevăzute în contractul individual de muncă și care reprezintă media zilnică a drepturilor salariale mai sus arătate din ultimele 3 luni anterioare celei în care este efectuat concediul, multiplicată cu numărul de zile de concediu (art. 150 alin. (1) și (2) din Codul muncii); includerea în tarif a unei cote din cheltuielile indirecte. 2. confirmarea / infirmarea faptului că administratorul societății va presta activitatea de pază (înarmată); dispunerea de echipaje de intervenție în raza administrativ teritorială a orașului Eforie probate prin prezentarea anexei nr. 1b la avizul IGPR”.*

Apreciem că solicitarea de clarificări astfel formulată de autoritatea contractantă nu respectă în totalitate dispozițiile Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, în condițiile în care nu s-a solicitat Asocierii Canguard Security SRL - Hunt Security SRL să indice toate cheltuielile obligatoriu a fi avute în vedere la stabilirea prețului oferat, atât cele indirecte, cât și cele directe, inclusiv sub aspectul eventualelor cheltuieli de transport al salariaților sau cheltuielile de cazare ale acestora, dacă este cazul, să precizeze dacă, pentru realizarea serviciului în raport de prevederile caietului de sarcini, a avut sau nu în vedere necesitatea prezenței unui agent de pază înarmat suplimentar (care să fie utilizat în perioada în care unul dintre ceilalți doi salariați se vor afla fie în concediu de odihnă, concediu medical etc.) și dacă administratorului societății ce deține permisul de port armă deține sau nu calitatea de salariat.

Prin urmare, cu nesocotirea celor dispuse de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, autoritatea contractantă nu a solicitat clarificări cu privire la toate aspectele apreciate ca fiind necesar și obligatoriu a fi lămurite în analiza ofertei depuse de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL.

Astfel, apreciem că aspectele impuse a fi analizate de autoritatea contractantă și lămurite de Asociera prin decizia Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor nu și-au găsit vreun răspuns.

4. Apoi, fără a cunoaște modalitatea concretă în care s-a procedat la analizarea ofertei depuse de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL și a răspunsului acesteia, apreciem că, nici de această dată, autoritatea contractantă nu a prezentat o argumentație care să demonstreze că, urmare analizării tuturor aspectelor reținute ca fiind neclare de către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, prețul ofertat de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL nu ar fi unul neobișnuit de scăzut.

4.1. În acest sens, considerăm, mai întâi, că, în mod greșit, cu nesocotirea dispozițiilor Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor și cu încălcarea prevederilor legale incidente, autoritatea contractantă a apreciat că oferta financiară depusă de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL trebuia punctată cu un punctaj maxim de 80 de puncte.

Astfel, în raport de dispozițiile art. 215 al. 5 din Legea nr. 98/2016, art. 137 al. 1 și al. 3 din Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 98/2016, aprobate prin HG nr. 395/2016 și art. 210 al. 1, 2 - 3 din Legea nr. 98/2016, luând în considerare și dezlegările obligatorii ale Consiliului Național pentru Soluționarea Contestațiilor, urmează a se observa că revenea autorității contractante obligația de a verifica dacă oferta financiară formulată de Asociera este conformă sau nu, respectiv dacă are o valoare neobișnuit de scăzută prin raportare la cerințele impuse de caietul de sarcini și documentația procedurii de achiziție.

În speță, urmează însă a se observa că autoritatea contractantă nu a observat că Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL nu a ținut cont de toate prevederile caietului de sarcini și de toate prevederile legale în vigoare și că oferta financiară depusă este justificată doar în baza unei simple decizii comerciale, ceea ce nu este permis.

În acest sens, subliniem că autoritatea contractantă nu a procedat, în realitate, la verificarea tuturor aspectelor financiare implicate de oferta Asocierii, respectiv a tuturor elementelor concrete de formare a prețului, pe baza unor documente justificative, deși prețul ofertat de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL era unul extrem de scăzut, chiar în raport de valoarea estimată de însăși autoritatea contractantă, ceea ce justifică o analiză cu atât mai aprofundată.

În situația în care ar fi procedat la o analiză concretă, autoritatea contractantă ar fi constatat că tariful ofertat de Asociera Canguard Security SRL - Hunt Security SRL nu a fost corect fundamentat economic, întrucât, la formarea sa, nu au fost avute în vedere drepturile bănești minim garantate în plată, sporurile pentru desfășurarea activității pe timp de noapte, la sfârșit

de săptămână, în zilele de sărbătoare legală (dat fiind faptul că posturile de pază prevăzute în caietul de sarcini sunt posturi permanente - 24/24, deci, în mod obligatoriu, se vor presta ore în timpul nopții, zilele de sărbătoare legală, dar și în weekend), indemnizațiile de concediu, precum și contribuțiile datorate bugetului de stat.

De altfel, în cuprinsul raportului procedurii nr. 20036/24.07.2023, nu s-au arătat argumentele pentru care prețul ofertat de Asocierie ar fi fost fundamentat cu respectarea dispozițiilor legale incidente, iar aspectele pe care le-am invocat nu ar fi corecte în raport de modalitatea în care acest ofertant a stabilit tariful unic pe oră / agent de pază.

Un alt aspect omis a fi avut în vedere de autoritatea contractantă a fost acela că, la stabilirea tarifului ofertat, se impunea că Asocieria să aibă în vedere și contribuția datorată la fondul de handicap, câtă vreme, cel puțin din documentele pe care le-am putut observa, nu rezultă că aceasta să fi beneficiat de scutirea prevăzută de dispozițiile speciale ale Legii nr. 448/2006, în cuprinsul raportului procedurii nefăcându-se vreo referire în acest sens.

Pe de altă parte, din documentele aferente ofertei financiare înaintate de Asocierie, nu rezultă că, la întocmirea sa, ofertantul să se fi prevalat de întocmirea unor convenții cu AJOFM, care să îi asigure încasarea unor subvenții în conformitate cu dispozițiile Legii nr. 76/2002 și care să poată justifica o diminuare justificabilă a tarifului ofertat.

Apoi, este de observat că, la stabilirea tarifului orar / agent de pază (post), trebuie avute în vedere și cheltuielile directe obligatorii potrivit Legii nr. 333/2003, cât și a cerințelor caietului de sarcini, cheltuieli privind echipamentul de lucru al personalului, medicina muncii, dotările postului (armă și muniție pentru posturile de pază armate, baston de cauciuc, port baston, spray cu gaz iritant - lacrimogen - port spary, stație radio emise - recepție portabilă sau telefon mobil, fluier, port carnet, pregătire profesională, transportul personalului, uniformă etc.).

Acest aspect a fost cu desăvârșire omis a fi analizat de autoritatea contractantă, în condițiile în care, deși potrivit dispozițiilor obligatorii ale deciziei Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor avea obligația de a solicita clarificări privind sustenabilitatea tarifului ofertat de Asocierie și din perspectiva cheltuielilor directe necesar a fi efectuate pentru prestarea serviciului de pază, comisa de evaluare nu a apreciat necesar a cere Asocierii lămuriri cu privire la acest aspect.

Tot astfel, în mod evident, la fundamentarea tarifului ofertat, Asocieria nu a avut în vedere nici cheltuielile indirecte privind costurile pentru personalul TESA, amortizări, utilități sediu etc și nici minimul de profit pe care orice ofertant îl urmărește a-l realiza din prestarea oricărei activități economice, aspect omis, de asemenea, a fi avut în vedere de autoritatea contractantă.

În realitate, oferta depusă Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL nu cuprinde toate cheltuielile directe necesar a fi efectuate, în condițiile în care acesta nu a făcut vreo referire la niciunul dintre costurile aferente echipamentelor / dotărilor sus menționate și nici la costurile examenului psihologic necesar a fi efectuat asupra agenților de pază, la costurile privind controlul necesar a fi realizat cu privire la activitatea desfășurată de agenții de pază pe

fiecare tură în parte, la cheltuielile ce se impun a fi suportate de angajator pentru pregătirea profesională a agenților de pază, la cheltuielile privind încheierea polițelor de asigurare de răspundere civilă, la costurile privind transportul personalului, diurnă, cazare, indemnizație de delegare și nici la costurile privind obținerea avizelor / aprobărilor / autorizațiilor necesare prestării serviciului de pază și protecție.

În plus, deși potrivit prevederilor caietului de sarcini, ofertanții aveau obligația de a prezenta documente justificative (facturi, chitanțe etc.) inclusiv pentru echipamentele / dotările necesare a fi deținute, anexat ofertei sale, Asocieria nu a depus vreun asemenea înscris justificativ, iar autoritatea contractantă, în mod total nejustificat, cu nesocotirea cerințelor obligatorii imputate chiar de ea, a apreciat că prețul astfel ofertat nu ar fi neobișnuit de scăzut.

Prin urmare, ofertând un tarif de 20,78 lei / oră / agent de pază (post), deci un tarif mult inferior tarifului estimat chiar de autoritatea contractantă, fără a fi avute în vedere și cheltuielile directe, indirecte și profitul urmărit și fără a prezenta vreun argument / document justificativ cu privire la modul de formare a acestui tarif, este evident că Asocieria Canguard Security SRL - Hunt Security SRL a avansat un preț care nu poate fi justificat din punct de vedere legal, neavând un fundament economic și real, astfel că, în mod greșit, autoritatea contractantă a apreciat că oferta acestuia ar fi acceptabilă și conformă, acordându-i punctajul maxim de 80 de puncte.

4.2. Pe de altă parte, urmează a se observa că, în pofida opiniei autorității contractante, nici propunerea tehnică a ofertantului declarat câștigător nu îndeplinește cerințele documentației de atribuire, în condițiile în care, nici în urma răspunsului la clarificări, nu a dovedit că deține personal calificat suficient pentru executarea în condiții corespunzătoare a serviciului de pază în posturile de pază înarmate.

În acest sens, subliniem, mai întâi, că, deși în cuprinsul caietului de sarcini, au fost prevăzute două posturi de pază înarmate, în realitate, pentru executarea continuă a serviciului de pază înarmat, este necesară utilizarea a cel puțin trei salariați care să dețină permis port armă (un salariat ce se impune a fi utilizat pe perioada în care unul dintre ceilalți doi salariați se află fie în concediu de odihnă, fie în concediu medical etc), aspect reținut, de altfel, prin decizia nr. 1532/C7/1556/05.07.2023.

Autoritatea contractantă nu numai că a omis a solicita Asocierii precizări cu privire la acest aspect, dar în analiza ofertei depusă de acest ofertant nu a avut în vedere aspectul reținut deja de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor în sensul necesității utilizării a cel puțin trei salariați care să dețină permis de port armă.

Or, din documentele depuse la dosarul de achiziție, a rezultat că ofertantul declarat câștigător a prezentat doar două permise de port armă pentru un salariat și pentru administratorul societății, iar nu pentru un număr de trei salariați obligatoriu pentru desfășurarea corespunzătoare a serviciului de pază înarmat.

În plus, autoritatea contractantă nu s-a preocupat a verifica nici dacă există vreun document care să ateste dacă administratorul uneia dintre societățile ce formează Asocierea ar deține calitatea de salariat și dacă acesta va presta activitate de pază, când și în ce condiții.

Apoi, nu înțelegem modalitatea în care, urmare reevaluării, oferta depusă de Asociere ar conține un număr superior de salariați specializați, decât ce inițial depusă, astfel cum s-a menționat în cuprinsul raportului procedurii.

În situația în care, în realitate, Asocierea a prezentat, prin răspunsul său, un număr mai mare de angajați, aceasta ar însemna o modificare a ofertei inițiale, ceea ce, în mod evident, nu este permis.

Față de toate aspectele anterior expuse, **solicităm admiterea contestației, anularea în parte a rezultatului procedurii arătate, comunicat societății noastre prin intermediul poștei electronice la data de 25.07.2023, a raportului procedurii nr. 19970/24.07.2023, a procesului - verbal de reevaluare a ofertei depuse de Asocierea Canguard SRL - Hunt Security SRL nr. 19970/24.07.2023, în partea privitoare la stabilirea punctajului acordat ofertei Asocierii Cnanguard Security SRL - Hunt Security SRL, clasată pe locul al II lea, precum și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de Asocierea Canguard Security SRL - Hunt Security SRL, din punctul de vedere al conformității și admisibilității sale.**

ANEXĂM prezentei:

- ✓ adresa privind comunicarea rezultatului procedurii;
- ✓ certificat constatator emis de ONRC privind societatea Transguard Security SRL;
- ✓ copie carte de identitate administrator.

TRANSGUARD SECURITY SRL
prin administrator **H. ... Corina**

