CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.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. 304/28.01.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 3246/28.01.2019, formulată de ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. .... având CUI RO ..., reprezentată de .. - administrator, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată de ..., prin ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., în vederea încheierii acordului-cadru pe 24 de luni, având ca obiect „SERVICII DE PAZĂ UMANĂ LA SEDIILE SUBUNITĂȚILOR ... – LOT 1, SEDII AFLATE ÎN JUDEȚELE CONSTANȚA ȘI TULCEA, LOT 2, SEDII AFLATE ÎN JUDEȚELE IALOMIȚA, CĂLĂRAȘI ȘI BRĂILA”, s-a solicitat:

- anularea rezultatului procedurii comunicat prin adresele 2765/16.01.2019 (Lot 1) și nr. 2775/16.01.2019 (Lot2) , a raportului procedurii și a actelor subsecvente acestuia, ca fiind netemeinice și nelegale;
- reevaluarea ofertelor clasate pe locurile 1 și 2 pentru Lotul 1 și a ofertei clasată pe locul 1 pentru Lotul 2.

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 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, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația depusă, contestatoarea critică decizia autorității contractante de a-i declara necâștigătoare ofertele depuse pentru Lotul 1 (în cadrul căruia oferta sa a fost clasată pe locul 3) și pentru Lotul 2 (în cadrul căruia oferta sa a fost clasată pe locul 2), apreciind că autoritatea contractantă nu a făcut o verificare riguroasă a propunerilor financiare depuse de Asocierea ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL și de VIGILENT SECURITY SRL, pentru Lotul 1 și de Asociere ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL pentru Lotul 2, ofertele în cauză conținând prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate.

I. Astfel, în ceea ce privește ofertele depuse de Asocierea ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL pentru loturile 1 și 2, contestatoarea arată următoarele:

- în cadrul procedurii de reevaluare a ofertelor dispusă de Consiliu prin decizia nr. 2809/C11/3086/31.10.2018, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului menționat o solicitare de detaliere a tarifului orar ofertat pentru serviciul de pază, cu evidențierea costurilor iar ofertantul a răspuns în sensul următor:

Lot 1:

Salariul brut/norma de lucru – 11,40 lei/oră/agent
Spor noapte – CM – art. 126 lit. b) – 25% - 0,96 lei/oră/agent
Spor de week-end 1% - 0,11 lei/oră/agent
Sărbători legale – 0,47 lei/oră/agent
Concediu de odihnă – CM – art. 150 (1) – 0,91 lei/oră/agent
TOTAL COST SALARIAL SUPUS TAXĂRII – 13,85 LEI/ORĂ/AGENT
Contribuția asiguratorie pentru muncă 2,25% - 0,31 lei/oră/agent
Fondul de handicap 4% - 0,46 lei/oră/agent
Cheltuieli directe – 0,14 lei/oră/agent
Cheltuieli indirecte – 0,15 lei/oră/agent
Profit – 0,15 lei/oră/agent
TARIF ORAR – 15,06 LEI/ORĂ/AGENT
Subvenții în baza art. 85 din Legea nr. 76/2002
TARIF ORAR OFERTAT – 13,42 LEI/ORĂ/AGENT

Lot 2:

Salariul brut/norma de lucru – 11,40 lei/oră/agent
Spor noapte – CM – art. 126 lit. b) – 25% - 0,96 lei/oră/agent
Spor de week-end 1% - 0,11 lei/oră/agent
Sărbători legale – 0,47 lei/oră/agent
Concediu de odihnă – CM – art. 150 (1) – 0,91 lei/oră/agent
TOTAL COST SALARIAL SUPUS TAXĂRII – 13,85 LEI/ORĂ/AGENT
Contribuția asiguratorie pentru muncă 2,25% - 0,31 lei/oră/agent
Fondul de handicap 4% - 0,46 lei/oră/agent
Cheltuieli directe – 0,14 lei/oră/agent
Cheltuieli indirecte – 0,15 lei/oră/agent
Profit – 0,15 lei/oră/agent

TARIF ORAR – 15,06 LEI/ORĂ/AGENT

Subvenții în baza art. 85 din Legea nr. 76/2002

TARIF ORAR OFERTAT – 13,42 LEI/ORĂ/AGENT

Ca urmare a primirii acestui răspuns, comisia de evaluare a revenit cu o nouă solicitare de clarificări ce a vizat modul de calcul al unor elemente componente, precum și dovada că ofertantul beneficiază de subvenții în baza art. 85 din Legea nr. 76/2002, respectiv convențiile încheiate cu AJOFM Galați, menționate în adresa de clarificări nr. 2456/12.11.2018.

Răspunzând acestei solicitări, contestatoarea a precizat, cu privire la subvenții, următoarele:

- adeverinţa nr. 12749/16.07.2018, eliberată de AJOFM Galaţi din care reiese că SC Alfaro Security SRL, are de încasat din bugetul asigurărilor pentru şomaj până la expirarea convenţiilor pentru un număr de 47 de persoane suma de 162.900 lei.

- adeverinţa nr. 12748/16.07.2018, eliberată de AJOFM Galaţi din care reiese că SC Dialfa Security SRL, are de încasat din bugetul asigurărilor pentru şomaj până la expirarea convenţiilor pentru un număr de 129 de persoane suma de 885.600 lei

- copii după 14 Convenţii încheiate cu AJOFM Galaţi, de către SC Alfaro Security SRL, lider de asociere pentru un număr de 47 de persoane şi 50 de Convenţii încheiate cu AJOFM Galaţi, de către SC Dialfa Security pentru un număr de 129 persoane.

Primind acest răspuns, autoritatea contractantă a revenit cu o nouă solicitare de clarificări ce a vizat transmiterea detalierii valorii subvențiilor de care beneficiază în baza art. 85 din Legea nr. 76/20102, cu precizarea numărului și datei convenției, a sumelor ce urmează a se încasa și a perioadei până la expirarea convențiilor.

Ofertantul a răspuns precizând că detalierea subvenției are la bază următorul algoritm: pentru un număr de 11 convenții, încheiate cu AJOFM Galați, pentru un număr de 32 de persoane, convenții valabile până la 31.08.2018, 30.09.2018, 31.03.2019, respectiv până la 30.06.2019, urmând a fi încasate subvenții în valoare de 93.600 lei; pentru un număr de 41 convenţii, încheiate cu AJOFM Galaţi, pentru un număr de 110 de persoane, convenţii valabile până la 31.08.2018, 30.09.2018,31.03.2019, respectiv până la 30.06.2019, urmează să se încaseze subvenţii în valoare de 687.600 lei; din acest total, respectiv 781.200 lei (93.600 lei+687.600 lei), ofertantul va utiliza suma de 749.827 lei astfel: 430.976 lei pentru Lotul 1 și 318.851 lei pentru lotul 2.

Ca urmare a unei noi solicitări de clarificări din partea autorității contractante, ofertantul a transmis acesteia o serie de documente, după cum urmează: anexele la convenţiile încheiate cu AJOFM Galaţi, în care se poate observa numele persoanelor angajate prin respectivele convenţii; tabelul nominal cu persoanele încadrate in munca prin

convenţii, un număr de 110 persoane; declaraţia pe propria răspundere din care reiese ca va folosi, pe posturile ce fac obiectul contractului persoanele încadrate in munca prin convenţie; extrasul Revisal care atesta că persoanele sunt salariaţi activi la data depunerii ofertei, precum si funcţia pe care sunt încadraţi (agent de securitate).

Din Extrasul Revisal reiese un număr de 756 salariaţi activi din care 719 sunt încadraţi agenţi de securitate. Referitor la cheltuielile de transport, cazare, având in vedere necesitatea asigurării cu aceşti salariaţi a pazei obiectivelor localizate in judeţele Constanta si Tulcea, ofertantul declara ca din totalul de 781.200 lei disponibili din subvenţii (detaliați în adresa nr. 2635/03.12.2018), va utiliza 749.827 (430.976 lei pentru lotul 1 si 318.851 lei pentru lotul 2), restul de 31.373 lei fiind utilizați pentru acoperirea cheltuielilor de transport si cazare pentru persoanele care nu au domiciliul/reşedinţa sau nu se afla la o distanta care sa-i permită naveta zilnica la posturile ce fac obiectul contractului.

În opinia contestatoarei, ofertele depuse de Asocierea ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL pentru Loturile 1 și 2 trebuiau respinse ca neconforme, fiind incidente dispozițiile art. 137 alin. (2) lit. d) și alin. (3) lit. c) și d) din HG nr. 395/2016.

Potrivit contestatoarei, comisia de evaluare nu ținut seama de ce e dispuse de Consiliu în decizia anterioară, și nu a evaluat ofertele cu rigurozitate, expunându-se riscului atribuirii contractului unui ofertant al cărui preț ar putea fi nesustenabil. Astfel, comisia de evaluare ar fi trebuit să constate următoarele:

1. Diminuarea tarifului, conform algoritmului dat de ofertant prin adresa nr.2635/03.12.2018, este următoarea:

SC Alfaro Security SRL	32 de persoane	93.600 lei
SC Dialfa Security SRL	110 de persoane	687.600 lei
Total Asociere	142 de persoane	781.200 lei

Din acest total, respectiv 781.200 lei ofertantul va utiliza suma de 749.827 lei astfel: pentru Lotul 1 - 430.976 lei = 262.790 orc x 1,64 lei/ora, iar pentru lotul 2 - 318.851i =227,750 ore x 1,40 lei/ora.

2. Comisia de evaluare trebuia să constate că numărul orelor luat în calcul de ofertant nu corespunde caietului de sarcini:

Lot 1 — 15 posturi x 24 ore/zi x 365 zile/an x 2 ani = *262.800 ore*

Lot 2 — 13 posturi x 24 ore/zi x 365 zile/an x 2 ani = *227.760 ore*

3. Comisia de evaluare trebuia să constate că suma luată în calcul la diminuarea tarifului corespunde unui număr de *142 de persoane*, deci tabelul cu persoanele care vor presta serviiciile şi sunt încadrate în muncă prin convenţii trebuia să conţină *142 de persoane*

4. Referitor la cheltuielile de transport, cazare, comisia de evaluare nu a făcut niciun fel de verificare, şi-a asumat declarația ofertantului că aceste cheltuieli sunt acoperite cu suma de 31.373 lei, rest din suma diponibilizată. Un simplu calcul aritmetic ar fi condus-o la concluzia că

aceste cheltui și obligatorii nu sunt acoperite. 31.373 lei: 24 luni: 142 persoane = 9,21 lei/luna/agent.

Contestatoarea precizează că oferta are un caracter ferm, în prestarea serviciilor, ALFARO SECURITY SRL având obligația să presteze serviciile în condițiile ofertate, cu persoanele desemnate și pentru care a primit subvențiile.

În conformitate cu Codul Muncii salariatul delegate/detaşat are dreptul la plata cheltuielilor de transport si cazare, precum și la o indemnizaţie de delegare, ţinând cont ea distanţele dintre domiciliu agenţilor si obiective ajung şi la peste 200 km, iar numărul minim de ture într-o lună este de 15.

Prin urmare, ofertele depuse de Asocierea ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL pentru Loturile 1 și 2 conțin prețuri care nu pot fi justificate iar comisia de evaluare ar fi avut obligația să le declare neconforme.

Faptul că ofertantul a precizat că dispune de noi convenții care acoperă întreaga perioadă a acordului cadru nu poate fi reținut, deoarece utilizarea unor convenții ulterior datei de depunere a ofertelor, cu ocazia solicitării de clarificări, este nelegală, fiind lesne de înțeles că utilizarea unor noi convenții nu au fost avute în vedere la formarea prețului ofertat. Mai mult, prin prezentarea în cadrul răspunsului la solicitarea de clarificări a acestor noi convenții, trebuia să atragă sancționarea ofertantului prin declararea ofertei sale ca inacceptabilă, răspunsul fiind unul neconcludent.

În opinia contestatoarei, autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, prin solicitarea a nu mai puțin de 4 clarificări, creând astfel un avantaj evident pentru ofertant în detrimentul celorlalți.

Mai precizează contestatoarea că autoritatea contractantă nu ar fi trebuit să accepte o diminuare artificială a prețului pe o simplă declarație a ofertantului. De asemenea, consideră că ofertanţii nu pot uza de aceste convenţii pe care le-au încheiat cu Agenţiile pentru Ocuparea Forţelor de Muncă în toate procedurile de achiziţie la care participă, în justificarea unor preţuri ofertate, având în vedere faptul că aceste societăţi obţin în baza Legii 76/2002 un singur ajutor, valoare care justifică doar preţul tarifului contractului unde prestează respectivul salariat pentru care se obţin subvenţii.

Or, atât timp cât aceste subvenţii se acordă pentru o anumită persoană, persoană ce prestează activitate în cadrul unui contract deja existent, dacă această persoană va fi delegată/detaşată pentru a presta activitate în cadrul contractului supus procedurii, aceasta are dreptul prin lege la plata cheltuielilor de deplasa, cazare, transport şi dumă, cheltuieli pe care de Asocierea SC ALFARO SECURITY SRL Galaţi -SC DIALFA SECURITY SRL Galaţi nu le-a avut în vedere la stabilirea preţului ofertat,

încălcând astfel prevederile codului muncii, aspect de asemenea neverificat de către comisie.

De asemenea, prevederile art. 85 alin. 4 Legea 76/2002, respectiv art. 83 alin.2, coroborat cu alin.7, reţin acordarea facilităţilor proporţional cu timpul lucrat, precum şi obligativitatea restiuirii sumelor de bani încasate cu titlu de convenţie dacă angajatorul încetează raporturile de muncă anterior termenului de 18 luni, astfel că suma cu care este diminuat preţul ofertei, pe baza subvenţiilor reprezintă o simplă prezumţie a ofertantului, luarea în considerare a unei astfel de oferte încălcând principiile tratamentului egal, al nediseriminării şi al transparenţei (art.2 alin.2 Legea 98/2016). Or, autoritatea contractantă are obligaţia să trateze agenţii economici ofertanţi în mod egal, fără discriminare şi potrivit principiului transparenţei.

II. Cu privire la oferta depusă de VIGILENT SECURITY SRL pentru Lotul 2, contestatoarea arată că:

- în cadrul procedurii de reevaluare a ofertelor dispusă de Consiliu prin decizia nr. 2809/C11/3086/31.10.2018, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului menționat o solicitare de detaliere a tarifului orar ofertat pentru serviciul de pază, cu evidențierea costurilor iar ofertantul a răspuns în sensul următor:

Salariul brut/norma de lucru – 11,89 lei/oră/agent
Spor noapte – CM – art. 126 lit. a) - 0 lei/oră/agent
Spor de week-end 1% - 0,01 lei/oră/agent
Sărbători legale – 0,49 lei/oră/agent
Concediu de odihnă – CM – art. 150 (1) – 0,91 lei/oră/agent
TOTAL COST SALARIAL SUPUS TAXĂRII – 12,85 LEI/ORĂ/AGENT
Contribuția asiguratorie pentru muncă 2,25% - 0,29 lei/oră/agent
Fondul de handicap 4% - 0,26 lei/oră/agent
Cheltuieli directe – 0,10 lei/oră/agent
Cheltuieli indirecte – 0,04 lei/oră/agent
Profit – 0,02 lei/oră/agent
TARIF ORAR OFERTAT – 14,05 LEI/ORĂ/AGENT.

Ca urmare a solicitării de clarificări a autorității contractante care a vizat modul de calcul al contribuției asiguratorii pentru muncă și documentele din care să rezulte numărul total de angajați, ofertantul menționat a transmis modul de calcul al contribuției și extrasul REVISAL din care rezultă un număr de 636 salariați.

În opinia contestatoarei, comisia de evaluare a încălcat prevederile art. 209 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 prin solicitarea repetată de clarificări și acestui ofertant și nu a evaluat cu rigurozitate oferta acestuia, neconstatând că a fost denaturat artificial calculul tarifului orar, cu luarea în calcul a unui alt număr de ore lunar decât cel prevăzut de HG nr. 846/2017, și că, totodată, a fost diminuat artificial prețul ofertat, nefiind inclusă nicio cheltuială aferentă sporului de noapte și nici pentru plata cheltuielilor de transport, cazare și indemnizația de delegare.

În respectarea prevederilor art. 126 din codul muncii, referitoare la munca de noapte, VIGILENT SECURITY SRL a optat pentru aplicarea lit. a), deci salariații beneficiază e program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte, fără ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază.

În acest sens, SC VIGILENT SECURITY SRL a suplimentat numărul de agenți pentru acoperirea orelor ce derivă din aplicarea prevederilor art. 126 lit. a) din Codul muncii, respectiv 1 ora/zi/post. Cele 30,42 ore/post /luna (din aplicarea prevederilor art.126 lit. a) din Codul muncii) vor fi prestate de alţi agenţi, deci nu sunt ore suplimentare: 1 ora/zi/post x 30,42 zile/post /lună : 166,666 ore/ag. securitate/luna = 0.182 agenţi de securitate/post/lună.

Deci, numărul agenţilor care vor presta servicii pentru un post este: 4,38 (pentru acoperirea normei legale) +0,18 (din aplicarea prevederilor art.126 lit. a) din Codul muncii) = 4,56 agenţi de securitate/post/lună.

Costul orelor provenite din aplicarea prevederilor art.126 lit. a) - munca de noapte, este: 1 ora/zi x 30,42 zile/luna x 11,40 lei/ora : 730 ore/post /luna = 0,48 lei/ora/agent, nu se regăsește în tariful ofertat.

Concluzionând, contestatoarea arată că:

- cele 730 ore/luna, solicitate de autoritatea contactantă a fi prestate pentru un post, sunt acoperite cu 4,38 agenţi, cu normă de lucru de 166,666 ore/luna (inclusiv orele libere pentru munca de noapte) şi un salariu tarifar orar de 11,40 lei/ora.

- cele 30,42 ore/luna/post, provenite din aplicarea prevederilor art. 126 lit. a) din Codul muncii fi prestate pentru un post, sunt acoperite cu alţi 0,18 agenţi, cu normă de lucru de 166,666 ore/luna (inclusiv orele libere pentru munca de noapte) şi un salariu tarifar orar de 11,40 lei/ora.

- ambele cheltuieli trebuie să se regăsească în tariful ofertat.

Având în vedere că VIGILENT SECURITY SRL nu dispune de personal atestat cu domiciliul în judeţele în care au fost solicitate serviciile de pază, cheltuielile privind cazarea/detașarea/delegarea agenților trebuiau să se regăsească în prețul ofertat.

Prin urmare oferta în cauză a fost declarată în mod nelegal ca fiind admisibilă.

Prin punctele de vedere nr. 6787/01.02.2019 și nr. 6788/01.02.2019, înregistrate la Consiliu cu nr. 4035/01.02.2019, autoritatea contractantă a solicita respingerea contestației depusă de .... În susținere, precizează următoarele:

I. Referitor la criticile ce au vizat ofertele depuse de Asocierea ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL pentru Loturile 1 și 2:

- la solicitarea comisiei de evaluare, ofertantul a transmis detalierea tarifului orar ofertat pentru serviciul de paza, cu evidenţierea tuturor costurilor (sporuri legale conform Codului Muncii și cote

contribuții conform Codului Fiscal, cheltuieli indirecte, profit, etc), după cum urmează:

Sporul de noapte, in valoare de 0,96:

56 ore (40 ore noapte/saptamana+16 ore weekend/noapte) X11,40X 25%: 166,66 ore/lună.

56 x 11,40 x 25% : 166,66 = 0,96 lei

Sporul de weekend, in valoare de 0,11 lei este calculat astfel:

1% din 11,40 lei/ora/agent -1% xl 1,40 = 0,11

Sporul de sărbători legale in valoare de 0,47 lei este calculat astfel: 15 zile :12 luni x 24/4,38 (numărul agenţilor necesari pentru un post permanent) x 11,40: 166,666.

15:12 x 24: 4,38 x 11,40: 166,66 = 0,47 lei

Concediu de odihna in valoare de 0,91 lei este calculat astfel: 20 zile CO/an : 12 luni x 8 ore/zi x 11,40 lei: 166,666 ore/luna.

20: 12x8 x 11,40: 166,666 = 0,91

Total cost salarial supus taxarii: 11.40 lei + 0.96 lei + 0.11 lei + 0,47 lei + 0.91 Iei = 13.85 Iei

Contributia asiguratorie pentru munca : 13,85 lei x 2,25% = 0,31 lei

Fodul de handicap -1.900 :166,666 x 4% = 0,46 Iei

Total cheltuieli directe = 0,14 Iei

Total cheltuieli indirecte = 0,15 lei

Profit = 0,15 lei

Total tarif orar/agent paza = 15.06 lei/agent/ora

(13.85+0,31+0.46+0.14+0.15+0.15)

Societatea beneficiaza de subvenţii in baza Art. 85 din Legea nr. 76/2002, cu modificările si completările ulterioare, subvenţii primate in baza Convenţiilor încheiate cu AJOFM Galaţi. Cuantumul unei subvenţii este de 900 lei/agent.

900 lei/agent/luna: 166,66 = 5,40 lei.

Din aceasta suma ofertantul a hotarat sa utilizeze 1,64 lei/agent

15,06 -1,64 = 13,42 lei/agent/ora.

Ca urmare a unei noi solicitări de clarificări a comisiei de evaluare, ofertantul a transmis:

- modul de calcul al sporului de weekend, care este conform Art. 137 alin (3), din Codul Muncii, pornind de la norma legală de lucru, respectiv de la 166,66 ore, după următorul algoritm: 1.900 lei: 166,66 ore = 11,40 lei/ora; 11,40 lei x 1% = 0,114 (rotunjit la doua zecimale -0,11)

- copii dupa 14 Convenţii încheiate cu AJOFM Galaţi, de către SC Alfaro Security SRL, lider de asociere pentru un număr de 47 de persoane, și 50 de Convenţii încheiate cu AJOFM Galaţi, de către SC Dialfa Security pentru un număr de 129 persoane, pentru a justifica subvenţiile în baza Art 85 din Legea nr. 76/2002.

Ofertantul a menționat că atât liderul de asociere cât și asociatul său, beneficiază de subvenții în baza art. 85 din Legea nr. 76/2002 iar în urma unei noi solicitări de clarificări ce a vizat acest aspect, a transmis detalierea valorii subvenției precizând următorul algoritm de calcul:

- pentru un număr de 11 convenţii, încheiate cu AJOFM Galaţi, pentru un număr de 32 de persoane, convenţii valabile pana la 31.08.2018, 30.09.2018, 31.03.2019, respectiv până la 30.06.2019, ALFARO SECURITY SRL urmează să încaseze subvenţii în valoare de 93.600 lei.

- pentru un număr de 41 convenţii, încheiate cu AJOFM Galaţi, pentru un număr de 110 de persoane, convenţii valabile până la 31.08.2018, 30.09.2018, 31.03.2019, respectiv până la 30.06.2019, DIALFA SECURITY SRL urmează să încaseze subvenţii în valoare de 687.600 lei.

- din acest total, respectiv 781.200 lei (93.600 lei+687.600 lei), ofertantul va utiliza 430.976 lei pentru Lotul 1 și 318.851 lei pentru lotul 2, un total de 749.827 lei.

De asemenea, ofertantul a precizat că dispune de noi convenţii încheiate cu AJOFM Galaţi, convenţii care acoperă întreaga perioada a acordului cadru.

Ulterior, tot ca urmare a solicitării comisiei de evaluare, ofertantul a transmis anexele la convenţiile incheiate cu AJOFM Galaţi, in care se poate observa numele persoanelor angajate prin respectivele convenţii, tabelul nominal cu persoanele încadrate in munca prin convenţii, pentru un număr de 110 persoane -SC DIALFA SECURITY SRL si 32 persoane - SC ALFARO SECURITY SRL Galaţi, declaraţia pe propria răspundere din care reiese ca va folosi, pe posturile ce fac obiectul contractului persoanele încadrate in munca prin convenţie, extrasul REVISAL care atestă că persoanele sunt salariaţi activi la data depunerii ofertei, precum și funcţia pe care sunt încadraţi (agent de securitate).

Din extrasul Revisal a reieșit un număr de 756 salariaţi activi din care 719 sunt încadrați agenţi de securitate.

Referitor la cheltuielile de transport, cazare, având în vedere necesitatea asigurării cu aceşti salariaţi a pazei obiectivelor localizate în judeţele Constanta și Tulcea, ofertantul a declarat că, din totalul de 781.200 lei disponibili din subvenţii, va utiliza 749.827 (430.976 lei pentru lotul 1 si 318.851 lei pentru lotul 2), restul de 31.373 lei fiind utilizaţi pentru acoperirea cheltuielilor de transport și cazare pentru persoanele care nu au domiciliul/reşedinţa sau nu se află la o distanță care să-i permită naveta zilnica la posturile ce fac obiectul contractului.

II. În cea ce privește criticile contestatoarei legate de oferta depusă de VIGILENT SECURITY SRL pentru Lotul 1, autoritatea contractantă precizează următoarele:

- la solicitarea comisiei de evaluare, VIGILENT SECURITY SRL a transmis detalierea fiecărei componente a tarifului orar ofertat, după cum urmează:

„Modul de calcul al elementelor ce compun tariful orar pentru salariul de baza minim brut garantat de 1.900,00 lei lunar, pentru 159,737 ore/luna, reprezentând 7,382 lei/ora (la data ofertei).

SPOR DE NOAPTE

Sporul de noapte s-a calculat astfel:

În conformitate cu Calculația tarifului orar anexată la oferta financiară s-a prevăzut pentru sporul de noapte aplicarea prevederilor art. 126 litera a) din Codul muncii astfel:

- Spor de noapte:

Art. 126. ["compensarea muncii de noapte] Salariaţii de noapte beneficiază:

a) fie de program de lucru redus cu o ora față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care efectuează cel puţin 3 ore de munca de noapte, fără ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază:

Prin reducerea programului cu o ora/noapte rezultă 365 ore reduse/an/post: 12 luni = 30,42 ore /luna/post reduse.

Se calculează un necesar de 4,57 agenţi / post astfel: 4.38 agenţi necesar/post + 0,19 agenţi necesar pentru acoperirea celor 30,42 ore rezultate din reducerea programului de lucru pentru tura de noapte cu o ora (0.19 agenţi necesar pentru acoperirea celor 30,42 x 166,666 ore/agent/luna = 31,67 ore ce se prestează/lună cu cei 0,19 agenți/post luaţi în calcul suplimentar- rezultă că se acopera cele 30,42 ore necesar cu cei 0,19 agenți/post (31,67 ore prestate>3 0,42 ore necesar).

Astfel, având în vedere că se reduce programul de lucru pentru tura de noapte cu o oră, rezultă că un agent de securitate prestează un număr de 159,737 ore medie/lună, fără a se reduce salariul.

Pentru acoperirea diferenţei de 6,929 ore(l66,666-159,737) s-a prevăzut un număr de 0,19 agenţi de securitate/post suplimentar, iar calculația tarifului orar/post s-a realizat raportat la un număr de 4.57 agenți/post(4,38 agenti/post necesar ± 0.19 agenti/post suplimentar pentru reducerea programului de lucru pe timp de noapte).

În Anexa la Formularul de ofertă au fost prevăzuţi un număr de 4,57 agenti/post și un număr de 159,737 ore/lună/agent, în baza cărora s-a calculat tariful orar).

Sporul pentru zilele de smbaătă și duminică s-a calculat raportat la prevederile art.41 din Contractul Colectiv de muncă al Vigilent Security S.R.L. unde este prevăzut un spor de 0,1% atfel:

Nr. zile de week-end = 104 (sambete + duminici) -104 zile week-end/an x 24 h/zi = 2.496 h/an : 12 luni = 208 h/luna/post;

208 h/lună/post: 4 ,38 ag.sec./post = 47,489 h/luna/ag.sec = rotunjit la 48 ore.; Spor acordat ptr. zilele de week-end: 11,40 lei x 100,l%(o,l% reprezintă procentul de spor conform CCM) - 11,41 lei/h;

11,41 lei/h cu spor de wekeend - 11,40 lei/h luaţi în calcul = 0,01 lei spor 48 h/lună/ag. sec. x 0,01 lei/h spor = 0,48 lei/lunaă/ag.sec; rotunjit = 1 leu 1 leu/lună: 159.737 ore/agent = 0,006 lei/ora/agent, rotunjit la 0,01 lei/ora/agent Sporul pentru zilele de sărbători legale s-a calculat calculat în conformitate cu

Codul muncii, luându-se in calcul un spor de 100% pentru aceste zile, astfel: 15 zile libere legale /an

15 zile x 24 h/zi = 360 h/12 luni/post: 12 luni= 30 h/luna/post;

30 h/luna/post: 4,38 ag. sec./post - 6,849 h/luna/ag. sec./post; Spor acordat pentru timpul lucrat in sărbători legale:

11,40 lei/h condiţii normale(cf. HG 846/2017) x 100% = 11,40 lei/h/ag. sec./post,

(ora normala de 11,40 lei/h sunt luaţi în calcul la salariul de baza);

6,849 h/luna/ag. sec./post x 11,40 lei = 78,078 lei/luna/ag. sec./post; rotunjit = 78 lei

78 Iei/luna/agent: 159,737 ore/agent/luna = 0,4883 lei/ora/agent, rotunjit la 0,49 lei/oră

Cheltuieli concediu odihnă au fost calculate astfel: -20 zile C.O./an : 12 luni = 1,66 zile C.O./luna -1,66 zile C.O./luna x 8 ore - 13, 28 ore/luna C.O.

3, 28 ore/luna x 11,40 lei/h = 151,392 lei; rotunjit= 151 lei

151 lei/luna/agent:159,737 ore/luna/agent = 0,945 lei/ora, rotunjit la 0,95 lei/ora

Contribuții: Contribuția asiguratorie pentru munca s-a calculat astfel:

1.900 lei salariu +230 lei/luna sporuri (C.O - 151, Sărbători legale - 78, sâmbăta și duminica

2.130 lei cheltuieli de salarizare/ luna x 2,25% = 47,925 lei/luna, rotunjit Ia 48 lei/luna

48 lei/luna contribuție : 159,737 ore/luna/agent(conform HG 846/2017) = 0,29 lei/ora Contribuția pentru fondul de handicap s-a calculat astfel:

VIGILENT SECURITY S.R.L. are angajaţi un nr.de 13 persoane cu handicap la un total mediu de 700 angajați(copii după certificatele de încadrare în grad de handicap și după extrasele REVISAL pentru personalul cu handicap pentru care nu se plăteşte contribuție au fost ataşate la oferta financiară). Rezultă:

700 x4% = 28 persoane cu handicap pentru care trebuie să platească contribuția 28 persoane cu handicap pentru care trebuie plătită contribuția - 13 persoane cu handicap

angajate = 15 persoane pentru care se plăteşte contribuția cf. Lg.448/2006

15 persoane x 1.900 lei/persoana =28.500 lei/luna/societate contribuție cf.Lg.448/2006.

28.500 lei/luna contribuție :700 angajaţi = 40,714 lei de achitat/angajat; rotunjit la 41 lei

41 lei/luna/angajat: 159,737 ore/luna/angajat = 0,256 lei/ora, rotunjit la 0,26 lei/ora Pentru cheltuielile directe s-a prevăzut un procent de 0,72% din totalul cheltuielilor salariale,

respectiv suma de 16 lei/luna/angajat: 159,737 ore/angajat = 0,10 lei/ora care au fost repartizați astfel:

0,08 lei/ora pentru dotarea cu echipament si mijloacele din dotare necesare executării serviciului de paza

0,01 lei/ora cheltuieli pentru comunicații

0.01 lei/ora cheltuieli pentru examenele medicale periodice

Pentru cheltuielile indirecte(alte costuri ale societății) s-a prevăzut un procent de 0,27% totalul cheltuielilor salariale, respectiv suma de 6 lei/lună

6 lei/lună/angajat: 159,737 ore/luna/angajat - 0,037 lei/ora, rotunjit la 0,04 Pentru profit s-a prevăzut un procent de 0,13% din totalul cheltuielilor, respectiv suma de 3 lei/luna/angajat (Politica VIGILENT SECURITY SRL este de a stabili un procent mai mic al profitului/ contract in vederea derulării a cat mai multe contracte, astfel crescând valoarea totala a profitului general)

3 lei/luna/angajat: 159,737 ore = 0,018 lei/ora, rotunjit la 0,02 lei/oră. Atașat prezentei este anexat:

- o calculație a tarifului/agent securitate, a tarifului/post si a tarifului orar in care au fost incluse
- toate cheltuielile conform Codului Muncii si Codului Fiscal.
- extras din Contractul Colectiv de Munca al VIGILENT SECURITY S.R.L. prin care se prevede sporul pentru zilele de sâmbătă și duminică. În această situație salariații vor beneficia de un spor la salariu de 0,1%.

Ca urmare a solicitării unor noi clarificări, VIGILENT SECURITY SRL a transmis următoarele:

- avându-se în vedere că Nota de calcul - calculația tarifului anexată în cadrul Ofertei financiare este raportată la cheltuielile lunare/angajat, contribuția asiguratorie pentru muncă s-a stabilit la valoare lunară și având-se în vedere că tariful/lună/post i tariful/oră s-a calculat la un număr de 4,57 agenți (respectiv 2.244 lei/agent de securitate x 4,57 agenți/post = 10.255,08 lei/lună/post; 10.255,08 lei/luna/post; 730 ore/lună = 14,048 - rotunjit la 14,05 lei/oră) , pentru stabilirea tarifului orar conform Anexei la Formularul de oferta(Determinarea tarifului orar), valoarea orara pentru aceasta contribuție s-a calculat prin raportarea valorii lunare la numărul de ore/luna conform HG 846/2017, in adresa numărul 2282/09.11.2018, fiind o greşeală de redactare a calculului, acesta fiind astfel:48 lei/luna contribuție : 166,666 ore/luna/agent(conform HG 846/2017) = 0,288 lei/ora, rotunjit la 0,29 lei/ora.

Referitor la solicitarea privind documente din care sa reiasă numărul total de angajați ofertantul a prezentat Extrasul REVISAL cu întregul personal al societății, din care reiese ca societatea are 636 salariați.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura de licitație deschisă a fost inițiată de ..., prin ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „SERVICII DE PAZĂ UMANĂ LA SEDIILE SUBUNITĂȚILOR ... – LOT 1, SEDII AFLATE ÎN JUDEȚELE CONSTANȚA ȘI TULCEA, LOT 2, SEDII AFLATE ÎN JUDEȚELE IALOMIȚA, CĂLĂRAȘI ȘI BRĂILA”, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. SCN .... Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „cel mai bun raport calitate-preț”, valoarea estimată totală a acordului-cadru fiind de 8.565.177,60 lei, fără TVA din care 4.588.488 lei pentru Lotul 1 și 3.976.689,6 lei pentru Lotul 2.

... a formulat contestația nr. 4465/ 12.10.2018, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 41940/12.10.2018, soluționată prin Decizia nr. .../3086/31.10.2018, prin care s-a dispus: ” Admite contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ..., anulează raportul procedurii de atribuire nr. 58192/02.10.2018 și raportul procedurii de atribuire nr. 58205/ 02.10.20182 și actele subsecvente acestora și obligă autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, pentru considerentele expuse în motivare, la reluarea procedurii de atribuire, cu formularea de solicitări de clarificări și confirmări ale prețurilor din propunerile financiare ale ofertanților situați pe locurile 1-5 pentru lotul 1 și pe locurile 1-4 pentru lotul 2”.

Consiliul constată că ... a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 205211051/1 emisă de CEC Bank – Sucursala Alexandria, în data de 30.01.2019, prevăzută de art. 61^1 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de 85.651,78 lei. Restituirea acestei cauțiuni se va face în condițiile art. 61^1 alin. (5) și următoarele din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Conform raportului procedurii de atribuire nr. 2761/16.01.2019, ofertele contestatoarei pentru cele 2 loturi au fost declarate admisibile, situându-se, în urma aplicării criteriului de atribuire, pentru primul lot, pe locul 3 și pentru lotul 2, pe locul 2.

Prin prezenta contestație, ... formulează critici cu privire la modul de evaluare a ofertelor situate pe primele 2 loturi pentru lotul 1 și cu privire la oferta situată pe primul loc la lotul 2, susținând că autoritatea contractantă a încălcat principiile nediscriminării, al tratamentului egal, al proporționalității și al transparenței, prin faptul că nu a afectat verificări

detaliate ale modului de stabilire a prețului unitar ofertat de respectivii operatori economici, respectiv faptul că asocierea ALFARO SECURITY SRL – DIALFA SECURITY SRL a luat în calcul un număr de ore ce nu corespunde caietului de sarcini, deși a utilizat, în justificare, convenții pentru 142 de persoane, a transmis un tabel nominal cu persoane încadrate în muncă prin convenții cu 110 persoane, iar cheltuielile de transport și cazare nu sunt acoperite de suma disponibilizată, iar VIGILENT SECURITY SRL nu a introdus în tariful orar costul aferent sporului de noapte și cheltuielile de transport și cazare.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a respectat Decizia nr. ..../3086/31.10.2018, în sensul că a solicitat ofertanților clarificări și justificări legate de prețurile ofertate, a analizat răspunsurile primite și a stabilit ofertele admisibile.

Consiliul reține că ofertantul câștigător a prezentat 2 tabele nominale cu persoane încadrate în muncă prin convenții, câte unul pentru fiecare dintre membrii asociației, totalizând 142 persoane, precum și convențiile încheiate cu AJOFM Galați, din care rezultă că mai are de încasat suma utilizată pentru a diminua tariful orar ofertat în prezenta procedură de atribuire.

Diferența de ore față de numărul de ore total aferent contractului de atribuire în cauză, nu poate constitui motiv de respingere a unei oferte, deoarece, din punct de vedere valoric, eroarea respectivă, având în vedere valoarea nesemnificativă, poate fi încadrată ca eroare aritmetică, valoarea unitară fiind cunoscută, rectificarea acesteia neconducând la schimbarea clasamentului ofertelor admisibile.

Contestatoarea susține că, în cazul în care un ofertant utilizează în justificarea tarifului orar sume încasate ca urmare a unor convenții cu agențiile județene de muncă, acesta are obligația de a utiliza personalul angajat ca urmare a respectivelor convenții în cadrul contractului de achiziție publică în care a utilizat sumele obținute și, pe cale de consecință, trebuie să aibă în vedere și cheltuielile de transport și cazare ale acestui personal, care nu se regăsesc în oferta declarată câștigătoare.

Consiliul apreciază că acest raționament este eronat, deoarece, pe de o parte, nu există în cadrul prevederilor legale o astfel de impunere, sumele fiind acordate operatorului economic ca stimulent pentru angajarea unor categorii de persoane defavorizate, acesta având dreptul de a le gestiona după cum crede de cuviință, iar, pe de altă parte, convențiile sunt încheiate de către un operator economic numai în cazul și, în mod cert, ulterior semnării unui contract unde va utiliza personalul respectiv, existând posibilitatea de a nu-l folosi în prezentul contract, unde sunt utilizate numai sumele rămase de încasat, nu personalul pentru care au fost acordate, reținându-se faptul că nici autoritatea contractantă nu a avut în vedere cheltuieli de transport și cazare la stabilirea valorii estimate.

Consiliul constată că analiza criticilor acesteia privind oferta situată pe locul 2 la lotul 1 nu este necesară, deoarece susținerile contestatoarei privind oferta situată pe primul lot au fost respinse, iar aplicarea criteriului de atribuire a fost făcută prin raportare la valoarea ofertei care conține 4,57 oameni/post nu la tariful orar.

Consiliul constată că autoritatea contractantă a făcut aplicarea considerentelor Deciziei nr. .../3086/31.10.2018, cu respectarea principiilor ce stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, nefiind necesare remedieri ale procedurii de atribuire.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (6) 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, Consiliul urmează să respingă, ca nefondată, contestația formulată de către ... în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părți potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de către ... în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă. Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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

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

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 15 (cincisprezece) pagini.