

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1008/C9/917

Data: 17.05.2021

Prin contestația nr. 710/14.04.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 19606/15.04.2022, depusă de în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului având ca obiect *Servicii de pază: Lot 2 - Servicii de pază pentru Direcția de Administrare a Domeniului Public și Privat al Județului Cluj*, cod CPV 79713000-5 – *Servicii de pază (Rev. 2)*, contestatoarea a solicitat admiterea, în tot, ca fondată a contestației; anularea adresei nr. 14086/07.04.2022, privind comunicarea rezultatului procedurii și a actelor subsecvente, în care oferta a fost declarată câștigătoare cu valoarea de 16,89 lei/oră, fără TVA, respectiv 99.313,20 lei, fără TVA, respectiv a operatorului clasat pe locul 2 a cărei ofertă sau denumire nu i s-a comunicat, pe care le consideră netemeinice și nelegale; obligarea autorității contractante să dispună măsurile de remediere în vederea restabilirii legalității în procedura de atribuire inițiată prin anunțul de publicitate nr. ADV1276828, postat în SICAP în data de 14.03.2022, prin raportare la prevederile în vigoare în materia achizițiilor publice și în conformitate cu prevederile legale referitoare la respectarea obligațiilor salariale de plată care sunt în sarcina oricărui angajator și declararea câștigătoare dintre ofertele admisibile, cu respectarea criteriului de atribuire; accesul la dosarul cauzei.

**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 ... atacă rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea prezintă situația de fapt și precizează că, în urma evaluării ofertelor și aplicării criteriului de atribuire "prețul cel mai scăzut", oferta sa a fost clasată pe locul 3, cu tariful orar de 18,29 lei/oră, fără TVA, pe locul 2 un operator economic necunoscut, cu un preț ofertat, cert inferior celui de 18,29 lei/oră, fără TVA, respectiv locul 1 .. a fost declarată câștigătoare, cu tariful de 16,89 lei/oră, fără TVA, respectiv 99.313,20 lei, fără TVA.

Suține că a solicitat acces la documentele și informațiile din cadrul documentelor de calificare, propunerii tehnice și financiare ale operatorilor participanți, precum și la raportul procedurii, autoritatea contractantă transmițând în acest sens o invitație la sediul său. Din cauza distanței de aproximativ 500 km între sediul său București, respectiv sediul Consiliului Județean Cluj, a solicitat transmiterea prin e-mail a raportului procedurii, solicitare care însă a rămas fără răspuns.

În ceea ce privește ofertantul clasat pe locul 1 ..-16,89 lei/oră, fără TVA, respectiv locul 2, operator economic necunoscut de către contestatoare, precum și prețul ofertat, cert un tarif inferior celui de 18,29 lei/oră, fără TVA ofertat, arată următoarele:

Pentru desfășurarea contractului conform documentației de atribuire se vor presta 5880 ore: 24 luni (întreaga perioadă contractuală): 167,333 ore (medie orară conf. HG 1071 din 04.10.2021) = 4,39 agenți/post 24 h:

Salariul de bază 5880 ore : 8 luni (întreaga perioada contractuală): 167,333 ore (medie orară conf. HG 1071 din 04.10.2021) = 4,39 agenți - 15,239 lei/oră;

Sporul de noapte 8 ore noapte x 245 zile contract x 15,239 lei/oră x 25% x 1 post(uri) = 7467,11 lei; 7467,11 lei : 5880 ore = 1,27 lei/oră;

Sporul de weekend - în perioada contractuală de 8 luni sunt 70 zile de weekend astfel: 70 zile x 24 ore x 15,239 lei/ora x 1% spor conf. CCM= 256,02 lei; 256,02 lei : 5880 ore = 0,04 lei/oră;

Sărbători legale - 9 sărbători legale x 24 ore x 15,239 lei x 1 post(uri) = 3291,62 lei, 3291,62 lei : 5880 total ore= 0,56 lei/oră;

Orele prestate suplimentar, în funcție de nr. de agenți folosiți, mai exact dacă se folosesc 4,39 agenți/post nu se plătesc sporuri în acest sens;

Concediul de odihnă - Concediu de odihnă 21 zile/an conf. art 150/Codul muncii 2.550 lei: 12 luni = 212,50 lei/lună, 212,50 lei/lună: 167,333 ore/lună = 1,27 lei/oră. Total salarii - 18,38 lei/oră.

Fondul de handicap conform art. 78 din Legea nr. 448/2006, să fie evidențiat separate de cheltuielile directe și indirecte. - 4% - pentru desfășurarea contractului sunt necesari 4,39 agenți 15,239 lei/oră x 4% = 0,61 lei/oră.

În cazul persoanelor cu handicap angajate cu timp parțial de muncă, numărul acestor persoane se calculează fracționat, proporțional

cu timpul efectiv lucrat precizat în raportul/salariat sau în contractul individual de muncă, pentru care operatorul economic era obligat să depună decizia privind gradul de încadrare în handicap, raportul/salariat Revisal, astfel: pentru 8 ore lucrate, se stabilește persoana cu grad de handicap; pentru 4 ore lucrate se stabilește 0,50 persoane cu grad de handicap; pentru 2 ore lucrate se stabilește 0,25 persoane cu grad de handicap; pentru 1 oră lucrată se stabilește 0,125 persoane cu grad de handicap.

Contribuție asiguratorie pentru muncă - 2,25% din total salarii (Salariul de bază + Sporul de noapte+ Sporul de weekend+ Sărbători legale+ Orele prestate suplimentar+ Concediul de odihnă) = 0,41 lei/oră.

Cheltuieli indirecte Cheltuieli cu echipamentele/Logistică - Echipament de lucru pentru agenții implicate în contract - 5 echipamente complete (pantaloni, tricou, bluzon, bocanci, geacă, etc); Logistică - tonfa, spray iritant-lacrimogen, centura etc; Mijloace de comunicare - telefoane/abonament/cartela etc.; Consumabile - registre (6 buc + rezerva), ecusoane, pixuri etc.; Medicina muncii pentru un nr. de 5 agenți; Cheltuieli privind combustibil control agenți; Cheltuieli conform Codul Muncii art. 44, transport, diurnă, cazare agenți subvenționați; Cheltuieli conform art. 44 alin. (4) din HG nr. 301/2012, pentru un număr de 20 ore anual/14 agenți/grupă (conducătorii societăților specializate de pază sunt obligați să asigure pregătirea profesională continuă a agenților de securitate prin societăți autorizate în domeniul pregătirii și formării profesionale a acestora); Cheltuieli privind asigurarea serviciului de intervenție rapidă (conform caiet de sarcini, cap IV, pct. 1).

Profit: Total lei/oră = 19,40, fără TVA.

Totodată, în eventualitatea în care cei doi operatori economici au indicat folosirea a 5 agenți de securitate pentru îndeplinirea contractului era necesară acoperirea cheltuielilor: salariale conf. HG nr. 1071/04.10.2021 ($2550 \times 5 \times 8 \text{ luni} = 102.000 \text{ lei}$ - cheltuieli pentru asigurarea salariului minim brut); a concediului de odihnă raportat la cei 5 agenți (conf. art 150 Codul muncii $2.550 \text{ lei} : 12 \text{ luni} = 212,50 \text{ lei/lună}$ $212,50 \text{ lei/lună} \times 5 \text{ agenți} \times 8 \text{ luni} = 8.500 \text{ lei}$ - concediu de odihnă).

Astfel tariful ofertat de cei doi operatori economici: OK Guard SRL- 16,89 lei/oră, fără TVA, respectiv locul 2, operator economic necunoscut de contestatoare, precum și prețul ofertat, cert un tarif inferior decât 18,29 lei/ora, fără TVA nu poate fi considerat unul legal având în vedere fundamentarea tarifului mai sus reiterată, care este în cuantum de 19,40 fără TVA lei, fără a include profitul și cheltuielile indirecte.

În cazul în care cei doi operatori economici clasați pe primele două locuri, au folosit personal subvenționat în vederea diminuării tarifului ofertat, în baza Legii nr. 76/2002, avea obligația de a depune toate documentele doveditoare ale acestor facilități fiscale, conform art. 85 din

Legea nr. 76/2002 și OG nr. 60/2018, astfel era necesar a depune următoarele documente în demonstrarea acestora: Convenția încheiată cu AJOFM unde își are sediul operatorul; decizia de intrare în plată a convenției cu suma aferentă; Prezentarea Anexei nr. 5 pentru demonstrarea că subvențiile propuse mai sunt în plată, ce poartă viza ANOFM ce se depune ca și decont lunar cu un nr. de înregistrare cel târziu cu o lună înaintea datei limite de depunere a ofertei.

Totodată, în eventualitatea în care operatorul economic clasat pe locul 2 este, se arată că ofertanții nu pot folosi Convențiile pe care le încheie cu AJOFM în toate procedurile de atribuire la care participă în justificarea unor prețuri neobișnuit de scăzute oferite și să se aibă în vedere faptul că societatea comercială obține în baza Legii nr. 76/2002 un singur ajutor, valoare care justifică doar prețul tarifului contractului de pază unde prestează respectivul salariat muncă; aceste convenții prin care statul oferă anumite facilități fiscale, nu pot constitui motiv de reducere a tarifelor orare pentru mai multe contracte care urmează a fi încheiate de operatori, având în vedere că acestea se acordă pentru anumite persoane care vor presta munca și care nu pot încălca prevederile Codului muncii.

a folosit următoarele subvenții în contractele ce au fost încheiate, respectiv în proceduri ce au fost declarați câștigători în baza diminuării tarifelor oferite, astfel:

- convențiile încheiate cu AJOFM Ialomița, așa cum a reținut și autoritatea .. București în raportul procedurii nr. Pagina 8 din 11 - 164/21.01.2022 la pag. 7, convențiile nr. 206/22.09.2021, nr. 244/27.09.2021, nr. 314/07.10.2021, conform Deciziei Consiliului nr. 454 /C9/249 - ADV1253195 din 09.11.2021, în care Dragostal Security a fost declarată câștigătoare;

- convențiile .. încheiate cu AJOFM Ialomița nr.314/07.10.2021 - 15 șomeri utilizată în vederea diminuării tarifului în procedura organizată de către ONRC, în care a fost declarată câștigătoare, aceste informații regăsindu-se în dosarele nr. 687/681/652 - Complet 1 aflate pe rolul Consiliului;

- convențiile .. cu AJOFM Ialomița nr. 208/22.09.2021 - 22 șomeri utilizată în vederea diminuării tarifului în procedura organizată de către ONRC, în care a fost declarată câștigătoare, aceste informații regăsindu-se în dosarele nr. 687/681/652 - Complet 1 aflate pe rolul CNSC;

Direcția Generală Regională a Finanțelor Publice Craiova conf. anunț SCN1099553/ 04.01.2022; nr. 768/C11/599:

convenția nr. 208/22.09.2021 - 22 șomeri;
200/20.09.2021.

... folosit următoarele subvenții în contractele ce au fost încheiate în baza diminuării tarifelor oferite:

Gradina Zoologică (SCN1097699) Dispoziția/Convenția nr. 102 din 04.11.2021 - 46 șomeri = personalul alocat contractului ;

DGRFP BUCURESTI ce a făcut obiectul dosarului nr. 3399/C2 înregistrat la CNSC unde Decizia a rămas definitivă, iar Integra a rămas câștigătoare în urma folosirii personalului subvenționat:

convenția nr 61/26.10.2021 - 24 șomeri; convenția nr. 45/19.10.2021 - 6 șomeri; convenția nr. 36/15.10.2021 - 20 șomeri; convenția nr. 33/15.10.2021 - 11 șomeri.

Sunt invocate prevederile art. 137 din HG nr. 395/2016, precum și practica instanței de judecată, principiile prevăzute de Legea nr. 98/2016.

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, iar în urma verificărilor se constată că oferta are în continuare un preț neobișnuit de scăzut pentru ceea ce urmează a fi prestat, astfel încât nu se poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini, comisia de evaluare, în conformitate cu prevederile art. 136 alin. (3) și art.137 alin. (2) lit. g) din HG nr. 395/2016, era obligată să declare oferta ca inacceptabilă și neconformă.

În concluzie, contestatoarea solicită admiterea, în tot, ca fondată a contestației.

Prin adresa nr. 15254/19.04.2022, înregistrată la Consiliu cu nr. 20424/20.04.2022, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca neîntemeiată, motivat de următoarele:

Autoritatea contractantă prezintă situația de fapt și precizează că, în urma evaluării ofertelor depuse și a aplicării criteriului de atribuire prețul cel mai scăzut în lei, fără TVA, a fost declarată câștigătoare oferta depusă de .., ofertă care a fost clasată pe primul loc în clasamentul rezultat după aplicarea criteriului de atribuire, cu o propunere financiară aferentă de 99.313,20 lei, fără TVA, respectiv 16,89 lei/oră, fără TVA.

Apreciază ca nefondate criticile contestatoarei referitoare la ofertantul clasat pe locul 1 .. având un tarif ofertat la procedură de 16,89 lei/oră, fără TVA, respectiv pentru locul 2 la care s-a prezentat asocierea .. cu un tarif de 17,62 lei/oră, astfel:

Ofertantul declarat câștigător a depus toate documentele care dovedesc îndeplinirea cerințelor din documentația de atribuire, iar în cadrul contestației, nu aduce nicio dovadă a susținerilor sale în ceea ce privește exercitarea atribuțiilor comisiei de evaluare, prevăzute de art. 127 alin. (1) din HG nr. 395/2016, ci s-a limitat la susțineri generice, la calcule speculative privind ofertele financiare, care nu demonstrează în nicio manieră cele susținute, întrucât acesta nu cunoaște conținutul ofertelor criticate.

Din cuprinsul contestației nu rezultă și nu se prezintă dovezi privind neconformitatea ofertei câștigătorului depusă la procedură și nici faptul că, în exercitarea atribuțiilor sale, comisia de evaluare ar fi efectuat o

analiză necorespunzătoare a ofertei transmise .. în condițiile în care contestatoarea nu aduce probe care să demonstreze cele susținute și calculele efectuate.

În cadrul procesului-verbal de evaluare nr. 13.838/06.04.2022 au fost consemnate de către comisia de evaluare solicitările de clarificări adresate ofertanților și rezultatul evaluării răspunsurilor la acestea, iar astfel cum rezultă din procesele-verbale de evaluare, criticile contestatoarei privind nelegalitatea evaluării ofertei declarate câștigătoare sunt nefondate.

În vederea evaluării corecte a ofertei tehnice și financiare depuse de către OK Guard SRL, autoritatea contractantă arată că a transmis, prin adresa nr. 12248/25.03.2022 și adresa nr. 13194/01.04.2022, solicitări de clarificări.

Sunt redată solicitările de clarificări adresate .. răspunsurile primite.

Față de cele de mai sus, autoritatea contractantă susține că răspunsurile primite la clarificările trimise către . au fost concludente, iar evaluarea efectuată de către comisia de evaluare a fost corectă.

Consideră ca neîntemeiată solicitarea contestatoarei de încuviințare a accesului la dosarul achiziției publice, întrucât i-a asigurat accesul la informațiile cuprinse în documentele care nu au fost declarate confidențiale de către ofertanți și a permis accesul contestatoarei la documente în care informațiile nu au fost declarate confidențiale în data de 08.04.2022, ora 11:00, la sediul .. În concluzie, solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Documentele necesare soluționării cauzei, au fost întregenerate la Consiliu sub nr. 21178/27.04.2022.

Cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 22868/05.05.2022... a depus concluzii scrise.

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

.. atribuirii contractului având ca obiect *Servicii de pază: Lot 2 - Servicii de pază pentru Direcția de Administrare a Domeniului Public și Privat al Județului Cluj*, cod CPV 79713000-5 – *Servicii de pază (Rev. 2)*, prin publicarea anunțului publicitar nr. ADV1276828/ 14.03.2022. Din informațiile anunțului publicitar, Consiliul a reținut că valoarea estimată a contractului care urmează a fi atribuit este de 218.265,60 lei, fără TVA, iar termenul limită pentru depunerea ofertelor a fost 17.03.2022, ora 23:30.

.. a investit Consiliul cu soluționarea contestației care formează obiectul prezentei cauze. Societatea contestatoare a constituit cauțiunea în sumă de 2.190,00 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. a) și alin. (2¹) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă recipisa de consemnare nr. 208005978/1 din 20.04.2022, eliberată de CEC Bank SA, Sucursala Victoria.

Trecând la analiza contestației, Consiliul constată că aceasta este îndreptată împotriva ofertelor clasate pe locurile 1 și 2, pentru lotul 2 contestat.

Potrivit raportului procedurii de atribuire nr. 14068/07.04.2022, pe primul loc s-a clasat oferta .. cu un tarif orar de 16,89 lei, pe locul 2 ...17,62 lei/oră, pe locul 3 fiind clasată oferta contestatoarei cu 18,29 lei/oră.

Analizând propunerea financiară a operatorului economic OK Guard SRL, se constată că, pentru fondul de handicap, au fost prevăzute costuri 0 lei, iar pentru cheltuielile cu spor de ore lucrate noaptea, sărbători legale și spor pentru ore lucrate peste norma de lucru legală au fost prevăzute reduceri de 25%, 100% sau 75%, pe motivul înlocuirii cu echipa mobilă.

Prin adresa nr. 12248/25.03.2022, autoritatea contractantă a solicitat următoarele clarificări:

1. În caietul de sarcini pentru lot 2, la cap. VIII Cerințe privind întocmirea ofertei financiare la pagina 10, Nota B, este prevăzută următoarea cerință: *...în cazul în care personalul nominalizat nu are domiciliul în județul Cluj se prezintă următoarele: justificări în ceea ce privește eventualele modalități și costuri de transport al agenților/agentului care nu au/are domiciliul în județul Cluj, respectiv în cazul în care personalul desemnat (agentul) nu are domiciliul în județul Cluj, cum va parcurge distanța până la obiectivul de pază și retur, în cât timp și cu ce costuri, cine plătește aceste costuri, cine plătește costurile de transport local, va fi detașat, va fi cazat local și cine plătește chiria, costurile de transport cine le suportă, algoritmul de calcul intern (cu privire la deplasare, transport, etc.), dacă agentul este de acord cu deplasarea până la obiectivul de pază și retur (se va prezenta declarația pe propria răspundere).*

Din documentele depuse de dumneavoastră (atestatele de pază), pentru personalul nominalizat, respectiv Husar Vasile - născut în localitatea Sârmașu, județul Mureș, nu rezultă îndeplinirea acestei cerințe.

2. În cadrul documentelor depuse de dumneavoastră, respectiv la completarea Anexei nr. 2 la Formularul de ofertă Lot 2 - Determinarea tarifului orar, la rubrica „Fond handicap” este trecută sintagma „Nu este cheltuială salarială” și suma de 0 lei. Având în vedere prevederile art. 78 din Legea nr. 448 din 6 decembrie 2006 (***republicată***) privind protecția și promovarea drepturilor persoanelor cu handicap*), vă solicităm să clarificați cum îndepliniți cerințele menționate la acest articol și să depuneți documentele aferente.

3. În cadrul documentelor depuse de dumneavoastră, respectiv la completarea Anexei nr. 2 la Formularul de ofertă Lot 2 - Determinarea tarifului orar, la rubrica „spor sărbători legale 100%” este trecută sintagma „100 % - se înlocuiește cu echipa mobilă” și suma de 0 lei. Având în vedere cele menționate, vă solicităm să detaliați modalitatea de constituire a acestui tarif și justificarea aferentă cu documente specifice.

4. În cadrul documentelor depuse de dumneavoastră, respectiv la completarea Anexei nr. 2 la Formularul de ofertă Lot 2 - Determinarea tarifului orar, la rubrica „spor ore suplimentare 75%” este trecută sintagma „75 % - se înlocuiește cu echipa mobilă” și suma de 0 lei. Având în vedere cele menționate, vă solicităm să detaliați modalitatea de constituire a acestui tarif și justificarea aferentă cu documente specifice.

5. În formularul de ofertă pentru lotul 2, la punctul 4 v-ați angajat să mențineți oferta valabilă pentru o durată de 90 de zile, respectiv până în data de 16.05.2022.

Clarificați neconcordanța privind valabilitatea ofertei.

... a răspuns la clarificările solicitate prin adresa înregistrată la registratura achizitoarei cu nr. 12683/29.03.2022 și a retransmis Anexa 2 la formularul de ofertă-Determinarea tarifului orar, corectat.

Răspunsurile operatorului economic la solicitarea de clarificări au fost:

1. Vă menționăm că toți angajații propuși pentru derularea contractului au domiciliul în localitatea Cluj-Napoca sau în localitățile limitrofe și pentru care nu sunt necesare costuri suplimentare privind asigurarea transportului. Pentru dl Husar Vasile atașam spre exemplificare extrasul REVISAL care dovedește acest aspect.

2. Referitor la faptul că fondul de handicap nu este cheltuială salarială și este prevăzută în Legea nr. 448/2006, art. 78, în categoria cheltuielilor indirecte.

a) Fondul pentru persoanele cu handicap, nu este datorat de toți angajatorii, ci numai de aceia care au un număr de personal de peste 50 de angajați și nu au respectat obligația de a angaja un procent de 4% persoane cu handicap, aplicat la numărul total al angajaților.

b) Faptul că nu toți angajatorii participanți la licitație sunt plătitori ai acestui fond, iar dintre plătitori suma este diferită în funcție de numărul de personal și de numărul de personal cu handicap angajați, ar duce la un regim inegal în aprecierea cheltuielilor salariale ale fiecărui participant la licitație;

c) În conformitate cu prevederile Codului Fiscal aprobat prin Legea nr. 227/2015, cu modificările și completările ulterioare, referitor la veniturile persoanelor salariate se face referire numai la elementele care intră în venitul salarial brut (salariul de încadrare, orele suplimentare, orele de noapte, primele, alte avantaje în bani sau în natura acordate salariatului, sporuri de orice fel), din care se scad contribuția de asigurări sociale, contribuția de asigurări sociale de sănătate și impozitul pe venit.

d) Pentru declararea salariilor brute, a contribuțiilor sociale, a impozitului pe venit și a contribuției asiguratorii pentru muncă, lunar, se întocmește și se depune la ANAF, declarația D112, care centralizează situația fiecărui angajat, prevede în clar fondul de salarii lunar realizat de angajator și în baza căruia se calculează și se rețin contribuțiile sociale, impozitul pe venit și contribuția asiguratorie pentru muncă. În acesta declarație, specifică salariilor, NU se calculează și se declară fondul pentru handicapăți.

e) Fondul pentru handicapăți, se declară lunar la ANAF, numai în lunile în care este datorat (pot fi luni în care acest fond nu se datorează, în funcție de numărul total de personal și de persoanele cu handicap angajate), prin declarația D100, care privește celelalte impozite și taxe datorate bugetului de stat, exclusiv datoriile salariale.

f) Prin OMFP 1802/2014 pentru aprobarea Reglementărilor contabile privind situațiile financiare anuale individuale și situațiile financiare consolidate, la Capitolul 16 Funcțiunea conturilor, se prevede înregistrarea în contul 635 "Cheltuieli cu impozite și taxe" - datoriile și vărsămintele de efectuat către alte organisme publice, potrivit legii (447), așa cum este cazul pentru vărsămintele efectuate către Fondul de handicapăți, și nu în conturile utilizate pentru evidențierea fondului de salarii ct.641 "Cheltuieli cu personalul".

g) Prin OMFP 1802/2014 menționat anterior se prevede și structura Situațiilor financiare anuale, respectiv a formularelor de Bilanț FIO și a Contului de profit și pierdere F20; Formularul F20 Contul de profit și pierdere cuprinde la punctul 9, Col.1 și Col.2.Cheltuieli cu personalul (rd.22), total format din rd.23 Salarii și indemnizații (ct.641+642+643+644) plus rd.24 Cheltuieli cu asigurările și protecția socială (ct.645+646), deci NU cuprinde în cheltuielile de personal, cheltuielile cu fonduri datorate în baza unor legi speciale. În Contul de profit și pierdere formular F20 pct.II

Alte cheltuieli de exploatare, figurează la pct.11.2, Col.1 și Col.2 Cheltuieli cu alte impozite, taxe și vărsăminte asimilate; cheltuieli reprezentând transferuri și contribuții datorate în baza unor acte normative speciale (ct.635+6585).

3-4. Pentru sporurile privitoare la sărbătorile legale, sporuri pentru ore suplimentare și spor de noapte, se acordă zile libere echivalente, iar agenții sunt înlocuiți de către echipa mobilă. Cu privire la echipa mobilă vă menționăm următoarele: echipele mobile au fost prevăzute în Regulamentul de ordine interioară a societății și se regăsesc la nivelul fiecărei regiuni, fiind formate din agenți care înlocuiesc agenții din posturi, în zilele de sărbători legale. Cheltuielile cu agenții echipei mobile sunt incluse în cheltuielile indirecte. Retransmitem Anexa 2 la Formularul de oferta Lot 2 în care am corectat procentele acestea fiind trecute inițial dintr-o eroare materială.

Menționăm că ne menținem oferta valabilă pentru o perioadă de 90 zile respectiv până la data de 16.06.2022.

Din analiza răspunsurilor primite comisia de evaluare a considerat că este necesar să se solicite operatorului economic prin adresa nr. 13194/ 01.04.2022 și următoarele clarificări suplimentare:

1. în cadrul documentelor depuse de dumneavoastră (dar și în răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 12.248/25.03.23022, cu excepția sintagmei „25%” și „25% - 1/2 se va înlocui de către echipa mobilă”), la completarea Anexei nr. 2 - Lot 2 Determinarea tarifului orar, la rubrica „spor noapte”, este trecută suma de 0,68 lei pentru 8 ore (22.00 pm - 06.00 am).

Având în vedere cele 1960 ore de noapte până în 31.12.2022, vă solicităm să detaliați (cu respectarea prevederilor art. 126 din Codului Muncii), aceste costuri și să depuneți documentele justificative (acolo unde este cazul).

2. în cadrul documentelor depuse de dumneavoastră (dar și în răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 12.248/25.03.23022), respectiv la completarea Anexei nr. 2 - Lot 2 Determinarea tarifului orar, este trecută sintagma „costuri directe” și suma de 0,20 lei.

Vă solicităm să detaliați aceste costuri și să depuneți documentele justificative (acolo unde este cazul).

3. Având în vedere:

în cadrul documentelor depuse de dumneavoastră, respectiv la completarea Anexei nr. 2 - Lot 2 Determinarea tarifului orar, este trecută sintagma „costuri indirecte (administrative)” și suma de 0,19 lei;

în răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 12.240/25.03.23022 (pag. 2 și 5) este trecută sintagma „costuri indirecte (administrative)” (pag.5) - suma de 0,19:

la pagina 2 din răspuns ați menționat „cheltuielile cu agenții echipei mobile sunt incluse în cheltuielile indirecte”;

Vă solicităm să detaliați aceste costuri și să depuneți documentele justificative (acolo unde este cazul).

4. Având în vedere următoarele :

în cadrul caietului de sarcini pentru LOT 2 se menționează la pag. 4 la rubrica IV. CERINȚE SPECIFICE: Condiții de eligibilitate, înregistrare, capacitate tehnică care trebuie îndeplinite pentru calificarea ofertanților sunt: Prezentarea în copie a atestatelor profesionale pentru persoanele angajate în condițiile legii și care sunt propuse pentru a efectua activitățile de pază și protecție la obiectiv;

din documentele depuse de dumneavoastră, la pag. 16 din propunerea tehnică apare tabelul nominal cu 5 persoane propuse pentru îndeplinirea contractului, iar în răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 12.248/ 25.03.23022 pag. 2, punctul 3-4 se menționează că (...) se acordă zile libere echivalente iar agenții sunt înlocuiți de către echipa mobilă. Cu privire la echipa mobilă vă menționăm următoarele: echipele mobile

au fost prevăzute în regulamentul de ordine interioară a societății și se regăsesc la nivelul fiecărei regiuni, fiind formate din agenți care înlocuiesc agenții din posturi, în zilele de sărbători legale (...).

Din documentele prezentate nu rezultă atestarea profesională a persoanelor din echipa mobilă care înlocuiesc agenții din posturi, propuși pentru a efectua activitățile de pază și protecție la obiectiv.

Ofertantul a răspuns în termen la solicitările de clarificări prin adresa înregistrată la registratura autorității contractante cu nr. 13745/05.04.2022:

Detalierea sporului de noapte este următoarea:

$2.550 \text{ lei} / 167,333 \text{ lei} \times 25 \% \times 56 \text{ ore noapte} = 1,28 \text{ lei/ora}$

50 % din orele de noapte vor fi efectuate de către agenții echipei mobile astfel încât agenții din post vor efectua jumătate din orele de noapte ($1,28 \text{ lei/ora} / 2 = 0,64 \text{ lei}$).

2. Calculul costurilor directe este de 0,20 lei/ora ($1,2195 \% \times 16,40 \text{ cost salarial}$) ca o pondere de aproxim. 30% din total de 34.420 lei cheltuieli directe lunare (comunicații, echipamente de proiecție, medicina muncii). Având în vedere că unele costuri nu sunt lunare (echipamentele de protecție sunt deja pe stoc iar medicina muncii este efectuată anual).

Cu privire la valoarea cheltuielilor indirecte, unde sunt incluse și cheltuielile cu agenții de rezervă modul de calcul din care rezultă valorile totale înscrise, este următorul: din totalul cheltuielilor salariale, cheltuielile indirecte reprezentând salariile angajaților indirect productivi (agenți de rezervă) și alte cheltuieli, reprezintă o mică pondere din fondul total de salarii astfel:

cifra de afaceri lunare a companiei noastre este de 1.300.000,00;

totalul cheltuielilor lunare ale companiei este de 1.150.000,00 lei. Din acestea cheltuielile indirecte reprezintă 103.580,65 lei respectiv 136,80 lei/post permanent. Tariful orar fiind de 0,19 lei/h ($136,80 : 720 = 0,19$), cheltuielile salariale ale ultimei luni au fost de 1.012.000,00 lei.

ponderea lunară a cheltuielilor salariale cu angajații indirect productivi (agenți de rezervă) a fost de 50.600,00 lei, reprezentând 5% din totalul cheltuielilor salariale lunare ($1.012.000,00 \times 5 \% = 50.600,00 \text{ lei}$);

aceste cheltuieli cu agenții de rezervă reprezintă 59,9 % totalul cheltuielilor indirecte, respectiv 81,94 lei pentru un post permanent ($136,80 \text{ lei} \times 59,9\% = 81,94 \text{ lei}$). Tariful orar pentru agenții echipei mobile fiind de 0,11 lei/h ($81,94 : 720 = 0,11$).

Regăsiți atașat atestatele pentru agenții din echipa mobilă.

În urma evaluării răspunsurilor la clarificări, oferta .. a fost declarată admisibilă, devenind câștigătoare a procedurii pentru lotul 2, ulterior aplicării criteriului de atribuire.

Analizând cele de mai sus, Consiliul constată că achizițarea a verificat detaliat prețul ofertat de . și-a diminuat costurile prin asigurarea prestării serviciilor de către echipa de intervenție mobilă.

Explicațiile ofertantei au fost că acele cheltuieli cu echipa mobilă se asigură din cheltuieli indirecte.

Comisia de evaluare trebui să constate că o astfel de modalitate de calcul precum cea propusă de câștigătoarea procedurii nu este conformă dispozițiilor legale, în sensul că aceasta a diminuat cheltuielile cu salariile prin apelarea la echipa mobilă, însă fiind costuri salariale acestea nu pot fi considerate ca făcând parte din cheltuieli indirect, cum în mod greșit a susținut ofertanta.

Indiferent de alegerea operatorului economic de a presta anumite servicii prin intermediul unor alte echipe de intervenție mobilă, serviciile prestate trebuie cuantificate, existând costuri salariale care nu pot fi incluse în cheltuieli indirecte, pentru agenții din echipa mobilă.

Diminuarea artificială a tarifului orar pe motivul includerii cheltuielilor salariale în cheltuielile indirecte nu poate fi acceptată.

Este, de altfel, cunoscut că, la nivelul contractului, trebuie incluse *toate costurile* neputând fi acceptată transferarea cheltuielilor dintr-un contract într-un alt contract.

Tariful orar trebuie să reflecte toate cheltuielile pe care ofertanta le are la nivelul respectivului contract, neavând vreo relevanță cheltuielile din alte contracte aflate în derulare.

Așadar, tariful orar ofertat de .. a fost în mod corect fundamentat.

Relativ la procentul de 4% pentru fondul de handicap, se reține că ofertanta a prezentat justificări asupra modului de aplicare a dispozițiilor legale, fără însă a depune documente la care făcea referire în susținerile sale. Autoritatea contractantă nu a cerut documente din care să rezulte că .. are sub 50 de angajați, astfel încât fondul de handicap să fie 0 și nici declarațiile din care să rezulte lunile în care fondul de handicap a fost datorat sau nu a fost datorat, aspecte la care se face referire în răspunsul la clarificări.

Se constată față de cele de mai sus că în mod greșit a fost declarată câștigătoare oferta ..., deși aceasta nu a justificat în mod corect tariful orar ofertat. Prin urmare, în cauză erau aplicabile dispozițiile art. 137 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 (1) Comisia de evaluare are obligația de a respinge ofertele inacceptabile și neconforme. (...)

(3) În condițiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situații: (...)

c) conține în cadrul propunerii financiare prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe și care nu pot fi justificate.

Trecând în continuare la analiza ofertei clasate pe locul 2, pentru lotul 2, aparținând asocierii, Consiliul constată că tariful orar este de 17,62 lei, rezultat urmare aplicării reducerilor din subvenții.

Prin adresa nr. 12246/25.03.2022, autoritatea contractantă a solicitat asocierii următoarele clarificări:

2. În Caietul de sarcini pentru LOT 2, la capitolul VIII Cerințe privind întocmirea ofertei financiare la pagina 10, Nota B, este prevăzută următoarea cerință : În cazul în care personalul nominalizat nu are domiciliul în județul Cluj se prezintă următoarele: justificări în ceea ce privește eventualele modalități și costuri de transport al agenților/ agentului care nu au/are domiciliul în județul Cluj, respectiv în cazul în care personalul desemnat (agentul) nu are domiciliul în județul Cluj, cum va parcurge distanța până la obiectivul de pază și retur, în cât timp și cu ce costuri, cine plătește aceste costuri, cine plătește costurile de transport local, va fi detașat, va fi cazat local și cine plătește chiria, costurile de transport cine le suportă, algoritmul de calcul intern (cu privire la deplasare, transport. etc. dacă agentul este de acord cu

deplasarea până la obiectivul de pază și retur (se va prezenta declarația pe propria răspundere)."

Din documentele depuse de dumneavoastră (atestatele de pază), pentru personalul nominalizat, respectiv ... - născut în ..., nu rezultă îndeplinirea acestei cerințe.

Vă solicităm să clarificați.

Ofertanta a răspuns cu adresa nr. 12682/29.03.2022, în care a explicat următoarele:

2. In ceea ce privește personalul propus, menționam faptul ca acesta **se va transporta individual si prin mijloace proprii, asumandu-si in totalitate costurile legate de transport, diurna si alte costuri suplimentare ocazionate de acestea. In cazul de fata, nu se aplica costuri legate de transport din partea societatii.**

Dat fiind faptul ca, la momentul actual, nu exista niciun contract angajant intre institutia Dumneavoastra si subcrisa si niciun ordin de incepere, prin care agenții de securitate menționați: .., sa presteze servicii de paza, menționam ca, in cazul in care, din imprejurari independente de voința subscrisei, parte din personalul propus in documentația inițiala nu poate fi pus la dispoziție pentru prestarea serviciilor aferente contractului, **ACESTA VA FI ÎNLOCUIT DOAR CU PERSOANE IN ACELEAȘI CONDIȚII - DE ATESTARE SI BENEFICIARI AI PROGRAMULUI DE SUBVENȚIONARE, IN ASA FEL INCAT BUGETUL DE REDUCERE IN BAZA SUBVENȚIILOR SA FIE RESPECTAT** - alocandu-se resurse disponibile de subvenții in vederea menținerii prețului redus.

Totodata, menționam ca subcrisa dispune de un număr foarte mare de agenți de securitate in cadrul efectivului desfasurat in diverse obiective contractate in funcție de necesitati punctuale, cu justificare economica.

Pentru a răspunde la solicitarea dumneavoastră prin prezenta declarăm disponibilitatea de a pune la dispoziție pentru prestarea serviciului de paza in obiectivele aferente procedurii de licitație, persoanele mentionate in documentația de licitație - ulterior semnării contractului dintre parti si primirii ordinului de incepere a lucrărilor, sau dupa caz inlocuirea personalului propus cu persoane in aceleași condiții.

Toate angajamentele mai sus mentionate se refera la data imediat ulterioara semnării contractului si începerii prestării efective a serviciului de paza deoarece ,ih lipsa unui contract intre parti o angajare de personal si buget din partea subscrisei ar fi nefireasca din punct de vedere juridic si fiscal si mai ales antieconomica din -punct de vedere al unui calcul simplu matematic - neputand exista persoane alocate unui contract inexistent, angajate si pontate cu norma intreaga si in proces de subvenționare din partea unei institutii a statului.

In anexa la prezenta se regăsesc atașate declarațiile de disponibilitate ale agenților menționați in oferta depusa, menționând faptul ca acesta **se va transporta individual si prin mijloace proprii, asumandu-si in totalitate costurile legate de transport, diurna si alte costuri suplimentare ocazionate de acestea.**

In cadrul fundamentării, nu au fost surprinse costuri legate de prestări ore suplimentare, diurne, cazari, sau alte costuri, deoarece agenții de securitate si-au asumat conform declarației, ca vor ajunge prin mijloace proprii.

Totodata, subcrisa dispune de un număr foarte mare de agenți de securitate in cadrul efectivului desfasurat in diverse obiective contractate in funcție de necesitati punctuale, cu justificare economica.

Menționam ca prin expunerea prezenta au fost atinse toate punctele solicitate in cererea de clarificari in ordine aleatoare.

Documentele justificative au fost puse la dispoziție odata cu documentația inițiala a licitației. Pentru solicitări punctuale suplimentare putem răspunde punctual, in limita confidentialitatii datelor.

Analizând documentele depuse și răspunsul transmis, Consiliul constată că, deși ofertanta a utilizat pentru reducerea tarifului orar o convenție în care sunt prevăzute două persoane cu domiciliul în județul Bihor, aceasta a adus explicații în sensul că respectivii agenți vor suporta cheltuielile cu cazări, deplasări etc. S-a menționat expres că **In cadrul fundamentării, nu au fost surprinse costuri legate de prestări ore suplimentare, diurne, cazari, sau alte costuri, deoarece agenții de securitate si-au asumat conform declarației, ca vor ajunge prin mijloace proprii.**

Or, o astfel de explicație nu putea fi acceptată ca fiind concludentă de către autoritatea contractantă, având în vedere următoarele dispoziții legale din Codul Muncii:

- art. 41 alin. (1) Contractul individual de muncă poate fi modificat numai prin acordul părților.

(2) Cu titlu de excepție, modificarea unilaterală a contractului individual de muncă este posibilă numai în cazurile și în condițiile prevăzute de prezentul cod.

(3) Modificarea contractului individual de muncă se referă la oricare dintre următoarele elemente:

- a) durata contractului;
- b) locul muncii;
- c) felul muncii;
- d) condițiile de muncă;
- e) salariul;
- f) timpul de muncă și timpul de odihnă.

- art. 42 alin. (1) Locul muncii poate fi modificat unilateral de către angajator prin delegarea sau detașarea salariatului într-un alt loc de muncă decât cel prevăzut în contractul individual de muncă.

(2) Pe durata delegării, respectiv a detașării, salariatul își păstrează funcția și toate celelalte drepturi prevăzute în contractul individual de muncă.

- art. 43 alin. (1) Delegarea reprezintă exercitarea temporară, din dispoziția angajatorului, de către salariat, a unor lucrări sau sarcini corespunzătoare atribuțiilor de serviciu în afara locului său de muncă.

- art. 44 alin. (1) Delegarea poate fi dispusă pentru o perioadă de cel mult 60 de zile calendaristice în 12 luni și se poate prelungi pentru perioade succesive de maximum 60 de zile calendaristice, numai cu acordul salariatului. Refuzul salariatului de prelungire a delegării nu poate constitui motiv pentru sancționarea disciplinară a acestuia.

(2) Salariatul delegat are dreptul la plata cheltuielilor de transport și cazare, precum și la o indemnizație de delegare, în condițiile prevăzute de lege sau de contractul colectiv de muncă aplicabil.

- art. 45 alin. (1) Detașarea este actul prin care se dispune schimbarea temporară a locului de muncă, din dispoziția angajatorului, la un alt angajator, în scopul executării unor lucrări în interesul acestuia. În mod excepțional, prin detașare se poate modifica și felul muncii, dar numai cu consimțământul scris al salariatului.

- art. 46 alin. (1) Detașarea poate fi dispusă pe o perioadă de cel mult un an.

(2) În mod excepțional, perioada detașării poate fi prelungită pentru motive obiective ce impun prezența salariatului la angajatorul la care s-a dispus detașarea, cu acordul ambelor părți, din 6 în 6 luni.

(3) Salariatul poate refuza detașarea dispusă de angajatorul său numai în mod excepțional și pentru motive personale temeinice.

(4) Salariatul detașat are dreptul la plata cheltuielilor de transport și cazare, precum și la o indemnizație de detașare, în condițiile prevăzute de lege sau de contractul colectiv de muncă aplicabil.

- art. 47 alin. (1) Drepturile cuvenite salariatului detașat se acordă de angajatorul la care s-a dispus detașarea.

(2) Pe durata detașării salariatul beneficiază de drepturile care îi sunt mai favorabile, fie de drepturile de la angajatorul care a dispus detașarea, fie de drepturile de la angajatorul la care este detașat.

(3) Angajatorul care detașează are obligația de a lua toate măsurile necesare pentru ca angajatorul la care s-a dispus detașarea să își îndeplinească integral și la timp toate obligațiile față de salariatul detașat.

(4) Dacă angajatorul la care s-a dispus detașarea nu își îndeplinește integral și la timp toate obligațiile față de salariatul detașat, acestea vor fi îndeplinite de angajatorul care a dispus detașarea.

(5) În cazul în care există divergență între cei doi angajatori sau niciunul dintre ei nu își îndeplinește obligațiile potrivit prevederilor alin. (1) și (2), salariatul detașat are dreptul de a reveni la locul său de muncă de la angajatorul care l-a detașat, de a se îndrepta împotriva oricăruia dintre cei doi angajatori și de a cere executarea silită a obligațiilor neîndeplinite.

- art. 48 Angajatorul poate modifica temporar locul și felul muncii, fără consimțământul salariatului, și în cazul unor situații de forță majoră, cu titlu de sancțiune disciplinară sau ca măsură de protecție a salariatului, în cazurile și în condițiile prevăzute de prezentul cod.

În declarațiile de disponibilitate, atașate clarificărilor, agenții cu domiciliul în județul Bihor, și-au asumat cheltuielile legate de transport și diurnă, în condițiile în care astfel de cheltuieli sunt în sarcina angajatorului.

Obligarea personalului la plata acestor cheltuieli conduce la nerespectarea prevederilor privind salariul minim.

Din cele de mai sus rezultă că tariful orar nu a fost calculat cu luarea în considerare a tuturor costurilor necesare prestării serviciilor în mod legal, astfel că oferta asocierii ...

În privința convenției utilizate pentru reducerea tarifului, aceasta este nr. 313/07.10.2022, nefiind dintre cele la care a făcut referire contestatoarea.

Aspectele legate de numărul de ore prestate, aduse prin concluziile scrise, nu vor mai fi analizate, nemaivând relevanță raportat la modul eronat de fundamentare a tarifului.

Prin urmare, și acestei oferte îi erau aplicabile dispozițiile art. 137 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, mai sus citate.

Referitor la asigurarea accesului la dosarul cauzei, Consiliul a făcut aplicarea art. 19 alin. (1) din Legea nr. 101/2016. Nefiind demonstrat caracterul confidențial al documentelor din ofertă, s-a asigurat accesul contestatoarei la ofertele concurente.

În considerarea celor prezentate, fiind întemeiate criticile contestatoarei va fi admisă contestația.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de .. în contradictoriu cu și anulează raportul procedurii de atribuire nr. 14068/07.04.2022, în partea ce privește lotul 2, și comunicările privind rezultatul procedurii. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertelor ... procedurii, pentru lotul 2, în termen de 10 zile de la primirea deciziei, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale aplicabile. Rezultatul procedurii, pentru lotul amintit, va fi comunicat operatorilor economici în termenul legal.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei 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, conform art. 29 din Legea nr. 101/2016.

..