

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. 917/C9/871

Data: 04.05.2022

Prin contestația nr. 297/08.04.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 18508/08.04.2022, depusă, în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului având ca obiect *Servicii de pază și protecție pentru obiectivul Serviciul Municipal de Utilități Publice Bacău*, cod CPV 79713000-5 *Servicii de pază (Rev.2)*, s-a solicitat admiterea contestației ca temeinică și legală; anularea comunicării privind rezultatul procedurii nr. 1018/01.04.2022, precum și a tuturor actelor subsecvente prin care oferta sa a fost declarată admisibilă, dar necâștigătoare, aceasta clasându-se pe locul 2 în clasamentul final întocmit la finalizarea evaluării ofertelor; obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei declarate câștigătoare ținând cont de criticile menționate; accesul la dosarul achiziției publice, în vederea formulării de concluzii scrise.

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, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

După ce prezintă situația de fapt, contestatoarea susține că tariful ofertat de către ofertanta declarată câștigătoare, ...în valoare de 119.749,20 lei, este nejustificat de mic având în vedere următoarele:

Aceasta nu îndeplinește condițiile minime ale ofertei tehnice conform caietului de sarcini, respectiv art. 5 alin. (4) lit. a): intervenția în cazuri de necesitate, cu echipe specializate, în cel mai scurt timp și informarea dacă este cazul a organelor competente (poliție, salvare, pompieri)" , în sensul că nu dispune de dispecerat propriu, conform Registrului național privind evidența dispeceratelor avizate de către IGPR actualizat la data de 15.02.2022.

La întocmirea ofertei financiare nu s-a calculat corect fondul de handicap având în vedere ca ..., avea la nivelul anului 2020 un număr mediu de 61 salariați, ceea ce impune plata unui fond de handicap echivalent cu 4% din salariul minim brut.

În fișa de calcul a ofertei financiare, ... nu a calculat corespunzător sporul de noapte pentru 1/3 din orele lucrate efectiv conform Codului muncii, în valoare de 25%, și aplicat la orele lucrate în intervalul 22.00 - 06.00, respectiv 212,5 lei/agent. Referitor la sporul de sărbători legale acesta este calculat necorespunzător, nerespectând următoarea formulă de calcul:

15 zile sărbători legale x 24 ore/zi = 360 ore/an

360 ore/an : 12 luni = 30 ore/lună

30 ore/lună : 4.36 agenți/post = 6,88 ore

15,24 lei/oră x 100% = 15,24 lei/oră

15,24 lei x 6,88 ore = 104,86 lei/agent.

.. nu a evidențiat în fișa sa de calcul, sporul pentru lucru în zilele de repaus săptămânal conform art. 137 din Codul muncii, acest fapt conducând la inadmisibilitatea ofertei financiare.

Pentru justificarea unui tarif atât de mic ca cel al ... s-a luat în calcul existența unor subvenții de care acesta dispune, subvenții acordate pentru angajații acestuia în decursul anului 2021. Aceste subvenții au fost folosite de către societate în diferite proceduri de achiziție, uzitând de aceleași subvenții la diferite proceduri pentru a justifica o scădere a tarifului real necesar pentru acoperirea tuturor cheltuielilor, atât cele salariale cât și cele directe și indirecte, prin aplicarea la acesta a unei sume din subvenția acordată.

Contestatoarea menționează că subvenția luată în calcul pentru diminuarea tarifului nu a fost calculată corect, ea trebuind să fie proporțională cu numărul de luni efectiv rămase în plată, respectiv cu numărul de agenți prezenți pe acea convenție și nerepartizați în alte contracte.

Agenții evidențiați în convenție necesită de asemenea cheltuieli pentru delegare/detașare la obiectivul din municipiul Bacău, aceștia fiind domiciliați în altă localitate, față de cea în care se află obiectivul la care se solicită serviciul de pază, cheltuieli care nu au fost evidențiate în calculul ofertei financiare.

În concluzie, contestatoarea solicită admiterea contestației ca fiind temeinică și legală.

... a transmis punctul său de vedere nr. 1103/11.04.2022, înregistrat la Consiliu sub nr. 18873/ 12.04.2022, prin care solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Prezintă pe scurt situația de fapt și susține că a respectat principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016,

Înainte de a proceda la inițierea și derularea procedurii, autoritatea contractantă a efectuat toate analizele în ce privește întocmirea documentației luând în calcul modul de formare al prețului, astfel încât determinarea valorii estimate, s-a realizat pornind de la costurile directe salariale, fixe, pentru furnizarea serviciilor de pază cu asigurarea resurselor pentru plata angajaților, folosind nivelul salariului minim garantat în plată în anul 2022, stabilit conform HG nr. 1071/4 octombrie 2021, respectiv 2550 lei, la care se adaugă taxa asiguratorie de muncă și fundamentarea economică a unui tarif orar minim de bază pentru un post permanent de pază 24h/24h, 7 zile/7 zile, cu respectarea tuturor obligațiilor minime și imperative stabilite în sarcina oricărui angajator prin Legea nr. 53/2003.

De asemenea, autoritatea menționează că, în ce privește îndeplinirea condițiilor tehnice de către ...ntervenția în cazuri de necesitate nu face parte din obiectul achiziției, a fost menționată în caietul de sarcini ca o remarcă evidențiată în cuprinsul obligațiilor minime ale prestatorului, această solicitare nefiind adăugată la formarea prețului unitar pe obiectul achiziției. Prin documentele achiziției nu s-a solicitat ca ofertantul să dețină echipa specializată pentru intervenție, astfel a fost utilizată în mod generic noțiunea de „intervenție în cazuri de necesitate....și informarea dacă este cazul o organelor competente (poliție, salvare, pompieri)", nu s-a solicitat ca ofertantul să dispună de dispecerat propriu și nici de echipa de intervenție.

Tariful ofertat de către ... este calculat pe baza dispozițiilor legale solicitate a fi respectate în justificarea prețului și acoperă cheltuielile presupuse de prestarea acestor servicii; în cuprinsul calculației de preț însoțită de anexe este menționat că se pornește de la salariul de bază minim brut valabil. De asemenea, toate sporurile (fondul de handicap, spor de noapte, spor de sărbători legale, spor de repaus saptamanal) au fost aplicate corect și legal.

... a respectat prevederile documentației de atribuire cu privire la calculația de preț pentru postul de pază cu program de 24/24 h pentru 7/7 zile, se observă că autoritatea contractantă a solicitat ofertarea unui preț care să acopere toate costurile aferente postului permanent de pază, în acest sens s-a introdus în documentație două formulare spre a fi completate de către ofertanții participanți la procedura, respectiv: formular de ofertă; anexa- centralizator de prețuri

Astfel, ... a completat toate formularele puse la dispoziție de autoritatea contractantă, fiind îndeplinite exigențele prevăzute de documentația de atribuire.

Ofertantul a prezentat corect și pe larg tariful ofertat de noapte și de zi, raportându-se la prevederile legale incidente, cât și la facilitățile

legale de care poate beneficia în temeiul legii, prezentând argumentat și prin calcule sustenabile tariful oferat.

În calculația tarifului a fost luat în considerare fondul de handicap, raportat la numărul total de angajați stabilit la data depunerii ofertei în procedură, cum este reglementat de legislația în vigoare și de Legea nr. 448/2006, oferind explicații și calcule privind stabilirea fondului de handicap, care prin raportare la prevederile legale incidente sunt aritmetic corecte și întemeiate.

A justificat corect și complet că tariful este calculat în baza HG nr. 1071/2021 și acoperă cheltuielile presupuse de prestare a acestor servicii, respectiv au fost avute în vedere dispozițiile Codului Muncii cu privire la sporurile minime legale stabilite pentru orele lucrate de noapte, în zile de sărbători legale și în zile de sâmbătă și duminică, iar calculele și explicațiile oferite în detaliu sunt aritmetic corecte și întemeiate respectându-se numărul minim de persoane de pază.

Totodată, se constată că, în cuprinsul propunerii financiare, ofertantul clasat pe primul loc și declarat câștigător, se regăsesc, pe lângă formularele de justificare a prețului și convențiile cu anexele acestora emise de AJOFM Bacău, verificate de membrii comisiei de evaluare în privința modului de efectuare a calculelor și din care rezultă: respectarea Codului Muncii în vigoare în legătură cu plata salarială a angajaților de paza; modul de formare a tarifului orar de zi și de noapte, fiind precizate, deopotrivă, toate sporurile acordate agenților de pază, contribuțiile, indemnizațiile, inclusiv costurile indirecte aferente prestației și marja de profit.

Analizând fundamentarea prețului prezentat de către ofertant, înainte de diminuarea legală în baza convențiilor încheiate cu AJOFM, în condițiile Legii nr. 76/2002, comisia de evaluare a constatat că ofertanta câștigătoare a ținut cont în cadrul ofertei de toate sporurile legale, ajungând la un tarif orar/zi de 17,93 lei, fără TVA, și de 19,04 lei, fără TVA, pentru noapte, sumă ce asigură respectarea tuturor obligațiilor minime și imperative stabilite în sarcina oricărui angajator de Legea nr. 53/2003; acesta are încheiate cu AJOFM convenții în baza art. 85 din Legea nr. 76/2002, pentru care i se acordă subvenții pe care, în mod legal, le poate folosi pentru diminuarea tarifelor prezentate în cadrul ofertelor financiare depuse în cadrul procedurilor de achiziții publice de pază.

În cadrul convențiilor prezentate, încheiate cu AJOFM Bacău, sunt incluși angajați șomeri peste 45 de ani, care își au domiciliu în județul în care este înregistrat ofertantul câștigător, respectiv Bacău. Din calcul, doar pentru 5 subvenționați declarați prin convenția nr. 187/15.12.2021 și convenției nr. 166/04.10.2021, cu valabilitate pentru 8 luni, a rezultat subvenția diminuată din oferta prezentată, atât pentru tariful de noapte, cât și pentru tariful de zi.

Totodată, se arată că oferta contestatoarei este aproximativ egală cu cea câștigătoare, raportată la tariful de noapte și cel de zi înainte de a fi diminuat cu subvențiile depuse, astfel:

..

valoarea ofertată, lei, fără TVA :119.749,20 -tarif de zi: 17,93 lei, fără TVA -tarif de zi, cu subvenție, 13,54 lei, fără TVA

-tarif de noapte: 19,04 lei, fără TVA -tarif de noapte, cu subvenție 13,93 lei, fără TVA;

BPCT Solution SRL:

valoarea ofertată, lei, fără TVA : 157.504,80 - tarif de zi: 17,55 lei, fără TVA

-tarif de noapte: 18,84 lei, fără TVA.

Astfel, sporurile legale au fost calculate corect de către ofertanta declarată câștigătoare.

De asemenea, autoritatea contractantă arată că, în cadrul ofertei declarate câștigătoare, a fost depusă declarația potrivit căreia ofertantul ține cont de obligațiile referitoare la condițiile de muncă și de protecție a muncii, costurile aferente îndeplinirii acestei obligații fiind incluse în ofertă, astfel cum acestea sunt indicate în prețul contractului conform propunerii financiare.

În concluzie, comisia de evaluare și-a exercitat atribuțiile potrivit art. 127 din HG nr. 395/2016, procedând corect la evaluarea ofertelor și desemnarea ofertei câștigătoare, respectând pe tot parcursul procedurii dispozițiile legale în domeniul achizițiilor publice.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost înregistrate la Consiliul sub nr. 19456/14.04.2022.

Accesul contestatoarei la dosarul cauzei a fost asigurat în data de 28.04.2022, cu respectarea prevederilor art. 19 din Legea nr. 101/2016, nefiind demonstrat caracterul confidențial al ofertei ... SRL.

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

... contractului având ca obiect *Servicii de pază și protecție pentru obiectivul Serviciul Municipal de Utilități Publice Bacău*, cod CPV 79713000-5 *Servicii de pază (Rev.2)*, prin publicarea în SEAP a anunțului de publicitate nr. ADV1277301/ 15.03.2022. Data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 21.03.2022, ora 15⁰⁰. Valoarea estimată a contractului este de 164.804,80 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*.

Nemulțumită de rezultatul procedurii, ... a depus contestația în analiză. Societatea a constituit cautiunea în sumă de 3.296,10 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 207980782/1 din 11.04.2022, eliberată de CEC Bank, Sucursala Bacău.

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că sunt formulate critici împotriva deciziei de desemnare câștigătoare a ofertei ...

considerându-se că prețul ofertat nu respectă dispozițiile legale aplicabile.

Analizând propunerea financiară a societății .. SRL, Consiliul constată că, în fundamentarea prețurilor, s-a pornit de la salariul de bază minim garantat în plată de 2550 lei, conform Hotărârii Guvernului nr. 1071/2021, la care s-au adăugat sporurile pentru ore lucrate noaptea, week-end, sărbători legale, ore lucrate peste norma de lucru, contribuție asiguratorie pentru muncă, fond de handicap, cheltuieli indirecte, profit.

Pentru tariful de zi este 17,93 lei/oră, în urma aplicării subvențiilor fiind 13,54 lei, iar tariful orar de noapte este 19,04 lei/oră, în urma aplicării reducerilor din subvenții fiind 13,93 lei.

Societatea contestatoare a ofertat 17,54 lei/oră pentru tariful orar de zi și 18,83 lei/oră pentru tariful orar de noapte. Nu au fost aplicate subvenții.

Se observă din cele de mai sus că tarifele celor două societăți, anterior aplicării subvențiilor nu prezintă diferențe semnificative, astfel că nu se poate considera că a fost fundamentat greșit tariful ofertantei desemnate câștigătoare.

În ceea ce privește subvențiile aplicate de .. SRL, se constată că acestea au privit un angajat pentru tariful de noapte și un angajat pentru tariful de zi. Perioadele aplicate au fost de 8 luni, respectiv 6 luni. A fost prezentată Convenția nr. 187/15.12.2021, pentru 4 șomeri, persoanele din anexa la Convenție regăsindu-se în tabelul cuprinzând agenții care vor presta serviciile.

Față de cele de mai sus, în lipsa unor alte argumente concrete aduse de contestatoare, în referire la oferta .., se constată a fi nefondate criticile formulate, contestația urmând a fi respinsă în consecință.

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

În temeiul 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația formulată de..., în contradictoriu cu ...

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.

Redactată în 4 exemplare conține 6 pagini