

Către,

Către,

Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

București, str. Savropoleos, nr. 6, Sector 3, email: office@cnscl.ro

Subscrisa _____, cu sediul în _____, județul _____, nr. 86, Jud. Maramureș, cod IBAN nr. _____ deschis la **VENETO BANCA SPA ITALIA** Agenția _____ Baia Mare, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. _____, CUI RO _____ email: _____ în temeiul prevederilor Legii 101/2016 formulăm prezenta

CONTESTAȚIE

În contradictoriu cu autoritatea contractantă **URBIS SA BAI A MARE**, Cod de identificare fiscală: 10250004, Adresa: Str. 8 Martie, nr. 3, Localitate Baia Mare, Jud. Maramureș, Adresa de e-mail: urbis@urbisbaiamare.ro; Nr de telefon: +40.262.213.825; Fax: +40.262.213.034,

cu referire la - **Procedura de achiziție directă pentru "Servicii de pază și protecție la obiectivele din cadrul SC URBIS SA Baia Mare, cod CPV — 79713000-5" - Invitație de participare: Nr. 6987/07.12.2021**

Prin care va solicităm:

1. **Anularea răspunsului la solicitarea de clarificări nr. 7027 din data de 09.12.2021, emis de către autoritatea contractantă URBIS SA BAI A MARE cu privire la solicitarea de clarificări efectuată de către subscrisa, nr. 920/08.12.2021 și înregistrată la autoritatea contractantă sub nr. 7027/08.12.2021, ca fiind nelegal și neîntemeiat;**
 2. **Obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere în sensul stabilirii prețului de prestare a serviciilor, în conformitate cu prevederile legale, astfel încât tariful orar să includă cerințele minime legale referitoare la salariul minim brut, timpul de muncă și sporurile legale aferente muncii de noapte și în zilele de sâmbătă și duminică;**
- pentru următoarele

MOTIVE

În fapt,

Autoritatea contractantă a publicat pe site-ul propriu invitația de participare nr. 6987/07.12.2021 (<https://www.urbisbaiamare.ro/index.php?mod=licitatii>), împreună cu întreaga documentație de atribuire aferente procedurii de achiziție, în vederea atribuirii contractului de prestări Servicii de pază și protecție la obiectivele din cadrul SC URBIS SA Baia Mare.

Prin Solicitarea de clarificări nr. 920/08.12.2021, subscrisa a evidențiat faptul că valoarea estimată a achiziției încalcă principiile instituite de Art. 2 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, respectiv principiile tratamentului egal și al nediscriminării:

"Art. 2

(1) Scopul prezentei legi îl constituie asigurarea cadrului legal necesar pentru a realiza achiziționarea de bunuri, servicii și lucrări în condiții de eficiență economică și socială.

(2) Principiile care stau la baza atribuirii contractelor sectoriale și a organizării concursurilor de soluții sunt:

- a) nediscriminarea;
- b) tratamentul egal;
- c) recunoașterea reciprocă;
- d) transparența;
- e) proporționalitatea;
- f) asumarea răspunderii"

Astfel, conform prevederilor legale în vigoare, salariul minim brut pe economie este de 2300 RON, respectiv 13,583 lei/oră, raportat la o medie lunară de 169,333 ore, la care se adaugă costul angajatorului de 2.25%. Astfel, rezulta un cost orar de 13.89 lei.

Conform documentație de atribuire prestarea serviciului implică 2 posturi de paza, 365 zile x 24 ore/zi = 8760 ore de pază/an, respectiv 17.520 ore de paza/an/2 posturi. Pentru plata acestor servicii rezulta un cost de 243.352,8 RON (17,520 ore de paza*13,89 RON/ora = 243.352,8 RON);

Conform documentației de atribuire, se prestează 2920 de ore de noapte/post/an (365 zile x 8 ore de noapte/zi), respectiv 5840 ore de noapte pentru 2 posturi de pază, pentru 1 an. Conform prevederilor legale, sporul de noapte este de 25% aplicat la salariul minim brut garantat, de 13,89/oră. Astfel, costul cu sporul de noapte este de 3,47 RON/ora/agent.

În aceste condiții costul cu sporul de noapte este de 20.264,8 RON (5840 ore de noapte/an x 3,47 RON/ora = 20.264,8 RON)

Conform prevederilor legale, într-un an sunt 15 zile de sărbători legale, care sunt plătite dublu. Astfel: (24 ore x 13,89 RON/ora salariu minim brut garantat) + (8 ore de noapte x 3,47 RON/ora spor de noapte) = 333,36 RON + 27,76 RON = 361,12 spor pentru 1 post de paza/24 de ore într-o zi de sărbătoare legală. Astfel: 15 zile sărbători legale x 361,12 RON (spor de sărbătoare legală) x 2 posturi de pază = 10.833,6 RON costuri cu plata sporurilor pentru sărbătorile legale .

Astfel, 243.352,8 RON (costuri cu salariul minim brut garantat) + 20.264,8 RON (costuri cu sporurile de noapte) + 10.833,6 RON (costuri cu plata sporurilor pentru sărbătorile) = 274.451,2 RON cost pentru 2 posturi de paza pentru 365 zile. **La acest costuri trebuie adăugate costurile directe, indirecte, alte sporuri în materie de salarizare, precum și profitul.**

Faptul că operatorii economici sunt singurii responsabili de modul în care își administrează activitatea și de respectarea legislației, este adevărat, însă acest lucru nu îi dă dreptul autorității contractante de a obliga operatorii economici să își diminueze tarifele oferite pentru a putea participa la procedura de atribuire prin utilizarea ajutorului de stat.

Acest ajutor de stat poate fi deținut în cantumuri diferite de către operatorii economici sau chiar poate să fie deținut. Este dreptul ofertanților de a-și diminua tarifele prin invocare ajutorului de stat, facilitate care presupune îndeplinirea unor condiții și care poate fi utilizată doar în anumite condiții, dar

este obligația autorității contractante ca valoarea estimată să nu fie calculată decât pe baza costurilor legale necesare pentru prestarea serviciilor și nu pe alte criterii.

Astfel, considerăm că, având în vedere că valoarea estimată a contractului, chiar dacă în discuție este o procedură proprie, trebuie să cuprindă toate costurile necesare pentru prestarea serviciilor conform condițiilor stabilite prin caietul de sarcini.

În aceste condiții se impune ca la stabilirea valorii estimate a contractului supus achiziției să fie luate în calcul toate costurile necesare pentru prestarea acestor servicii în condiții normale fără o presupusă utilizarea a acestui ajutor de stat. Acest ajutor de stat poate diferi de la prestator la prestator și presupunerea utilizării lui conduce la stabilirea unei valori estimate care poate conduce la limitarea accesului oricărui operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire, fapt ce constituie o încălcare a principiilor care stau la baza achizițiilor publice stipulate la art. 2 alin. (2) de Legea nr. 99/2016. Ori respectarea acestor principii și stabilirea în condiții de legalitate a tarifului orar ofertat sunt obligatorii și în cazul unei proceduri simplificate proprii.

În aceste condiții, considerăm că este necesară stabilirea măsurii în care tariful orar este unul sustenabil pentru a se asigura derularea contractului supus achiziției în condițiile stabilite prin caietul de sarcini.

Prin urmare, autoritatea contractantă trebuie să adauge la salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată, de 2.300 lei lunar, pentru un program normal de lucru în medie de 169,333 ore pe lună, reprezentând 13,583 lei/oră și sporul de noapte, de weekend, pentru sărbători legale, indemnizație de concediu de odihnă, cota asiguratorie pentru muncă (CAM) de 2,25%, costurile legate de fondul de handicap, cheltuielile legate de dotarea personalului, precum și cheltuielile indirecte și cota de profit.

Ori, dacă numai tariful orar rezultat din salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată este de 13,538 lei/oră, este evident că valoarea rămasă, nu poate cuprinde toate aceste costuri.

Așa cum am specificat anterior, la acest tarif orar trebuie adăugate sporurile legale menționate, doar sporul de noapte fiind unul care demonstrează că tariful orar luat în calcul de autoritatea contractantă nu permite prestarea serviciilor în mod legal: $13,358 \times 25\% \times 33\% = 1,1$ lei/oră. Ori $13,358 + 1,1 = 14,458$ lei/oră, peste tariful orar luat în considerare de achizitoare și fără a fi cuprinse sporul de weekend, pentru sărbători legale ori indemnizația de concediu de odihnă.

Totodată este obligatorie includerea cotei asiguratorii pentru muncă, de 2,25%, care la total costuri salariale ajunge la valoarea de 0,37 lei.

De asemenea, contractul supus achiziției este unul oneros și trebuie să includă cota de profit, și chiar dacă aceasta are valori infime la nivel de tarif orar, aceasta nu poate fi nulă și nici cheltuielile indirecte nu pot fi nule.

Considerăm răspunsul autorității contractante la solicitarea de clarificări ca fiind unul neîntemeiat, având în vedere următoarele considerente:

În conformitate cu prevederile HG 4/13.01.2021, salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată, prevăzut la art. 164 alin. (1) din Legea nr. 53/2003 - Codul muncii, republicată, cu modificările și completările ulterioare, se stabilește în bani, fără a include sporuri și alte adaosuri, la suma de 2.300 lei lunar, pentru un program normal de lucru în medie de 169,333 ore pe lună, reprezentând 13,583 lei/oră. La această sumă se adaugă, contribuția angajatorului de 2,5%, rezultând așadar, un cost orar de 13.89 lei.

insa, așa cum rezulta din caietul de sarcini, **serviciile trebuie prestate inclusiv noaptea, în weekend și în zilele de sărbătoare legală, fapt ce obligă prestatorul să respecte următoarele prevederi ale Codului Muncii:**

- **art. 112 alin. (1):** Pentru salariații angajați cu normă întreagă normală a timpului de muncă este de 8 ore pe zi și de 40 de ore pe săptămână;

- **art. 113 alin. (2):** În funcție de specificul unității sau al muncii prestate, se poate opta și pentru o repartizare inegală a timpului de muncă, cu respectarea duratei normale a timpului de muncă de 40 de ore pe săptămână;

- **art. 114 alin. (1):** Durata maximă legală a timpului de muncă nu poate depăși 48 de ore pe săptămână, inclusiv orele suplimentare;

- **art. 115 alin. (2):** Durata zilnică a timpului de muncă de 12 ore va fi urmată de o perioadă de repaus de 24 de ore;

- **art. 122 alin. (1):** Munca suplimentară se compensează prin ore libere plătite în următoarele 60 de zile calendaristice după efectuarea acesteia;

- **art. 123: (1):** În cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în termenul prevăzut de art. 122 alin. (1) în luna următoare, munca suplimentară va fi plătită salariatului prin adăugarea unui spor la salariu corespunzător duratei acesteia.

(2) Sporul pentru munca suplimentară, acordat în condițiile prevăzute la alin. (1), se stabilește prin negociere, în cadrul contractului colectiv de muncă sau, după caz, al contractului individual de muncă, și nu poate fi mai mic de 75% din salariul de bază;

- **art. 125:** Munca prestată între orele 22,00-6,00 este considerată muncă de noapte;

- **art. 126:** Salariații de noapte beneficiază: a) fie de 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; b) fie de un spor pentru munca prestată în timpul nopții de 25% din salariul de bază, dacă timpul astfel lucrat reprezintă cel puțin 3 ore de noapte din timpul normal de lucru;

- **art. 142 alin. (2)** În cazul în care, din motive justificate, nu se acordă zile libere, salariații beneficiază, pentru munca prestată în zilele de sărbătoare legală, de un spor la salariul de bază ce nu poate fi mai mic de 100% din salariul de bază corespunzător muncii prestate în programul normal de lucru.

Așadar, pentru a justifica salariul în cauză, pentru un post de pază de 24 ore, operatorii economici trebuie să oferteze o sumă mai mare decât cea aferentă salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată, respectiv să includă spor de noapte sau spor de 75% pentru salariații care execută ore suplimentare, în condițiile art. 123 alin. (2) din codul muncii, spor de weekend, spor de zile libere declarate oficial, Concediul de odihna obligatoriu, Contribuția asigurătorie pentru muncă 2.25 %.

De altfel, jurisprudența, atât a CNSC, cât și a instanțelor de judecată, este constantă în a aprecia că la fundamentarea prețului, autoritatea contractantă este obligată să țină cont de prevederile legale obligatorii prevăzute în legislația muncii. Astfel, într-o decizie recentă, CNSC (decizia 1076/C9/1030) a reținut că *"Din cheltuieli nu trebuie să lipsească sporul de noapte, sporul de weekend, sporul de sărbători*

rt.G. nr. 301/2012, precum și a prezentului regulament de organizare și funcționare.

CAPITOLUL II STRUCTURA ORGANIZATORICĂ A DISPECERATULUI

(2) SOCIETATEA, prin dispeceratul de la alin.(1) prestează servicii de monitorizare a sistemelor de alarmare împotriva efracției în localitățile prevăzute în anexa nr. 1b). CAPITOLUL VII DISPOZIȚII FINALE

Art. 24. – La modificarea dispozitivului de intervenție se actualizează datele din Anexa nr.1b și se comunică în scris la DGPMB sau IPJ unde va acționa echipajul de intervenție, înainte de operaționalizarea echipajelor”.

Pentru toate aceste motive, solicităm admiterea contestației, așa cum a fost formulată.

Anexat prezentei contestații:

- 1. Caiet de sarcini nr. 6965/06.12.2021**
- 2. Anunt de participare nr. 6987/07.12.2021**
- 3. Solicitare de clarificari nr. 920/08.12.2021**
- 4. Raspuns la solicitarea de clarificare nr. 7027/09.12.2021**

Cu deosebit respect,

Ștefan ȘUGAN

