

D E C I Z I E
BO2012_0074
Data: ■.2012

Prin contestația nr. ■/22.02.2012, transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. ■/22.02.2012, și în original, înregistrată la Consiliu sub nr. ■/27.02.2012, formulată de SC ■ SRL, cu sediul în ■, înregistrată la ORC sub nr. ■, având CUI ■, împotriva adreselor nr. ■/17.02.2012 și nr. ■/21.02.2012 privind clarificările nr. 3 și nr. 4, aduse documentației de atribuire elaborată în cadrul procedurii de atribuire, prin „licitație deschisă” a încheierii unui acord – cadru cu un singur agent economic, având ca obiect „Servicii de curățenie”, cod CPV: 90910000-9 (Rev.2), organizată de autoritatea contractantă ■, cu sediul în ■, s-a solicitat „obligarea autorității contractante la eliminarea următoarei cerințe din caietul de sarcini: «preluarea și asigurarea continuității pentru minim cinci ani a contractelor personalului calificat preluat, în conformitate cu legislația muncii în vigoare, și păstrarea tuturor drepturilor salariale prevăzute în Contractul colectiv de muncă la nivel național, ramura sanitară și unitate, 40 de posturi ocupate», ... sau anularea procedurii de licitație deschisă mai sus menționată”.

În baza documentelor depuse de părți, CNSC

DECIDE:

Admite în parte, contestația formulată de către SC ■ SRL, cu sediul în ■, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ■, cu sediul în ■ și dispune anularea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie, în conformitate cu dispozițiile art. 280 din OUG 34/2006, aprobată prin Legea 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

MOTIVARE

Prin contestația nr. ■/22.02.2012, transmisă prin fax, înregistrată la Consiliu sub nr. ■/22.02.2012, și în original, înregistrată la Consiliu sub nr. ■/27.02.2012, formulată de către SC ■ SRL, împotriva adreselor nr. ■/17.02.2012 și nr. ■/21.02.2012 privind clarificările nr. 3 și nr. 4, aduse documentației de atribuire elaborată

În cadrul procedurii de atribuire, prin „licitație deschisă” a încheierii unui acord – cadru cu un singur agent economic, având ca obiect „Servicii de curățenie”, cod CPV: 90910000-9 (Rev.2), organizată de autoritatea contractantă ■, s-a solicitat „obligarea autorității contractante la eliminarea următoarei cerințe din caietul de sarcini: «preluarea și asigurarea continuității pentru minim cinci ani a contractelor personalului calificat preluat, în conformitate cu legislația muncii în vigoare, și păstrarea tuturor drepturilor salariale prevăzute în Contractul colectiv de muncă la nivel național, ramura sanitară și unitate, 40 de posturi ocupate», ... sau anularea procedurii de licitație deschisă mai sus menționată”.

În susținerea contestației sale, SC ■ SRL, arată că în cadrul procedurii de atribuire în cauză, autoritatea contractantă a solicitat prin caietul de sarcini: „preluarea și asigurarea continuității pentru minim cinci ani a contractelor personalului calificat preluat, în conformitate cu legislația muncii în vigoare, și păstrarea tuturor drepturilor salariale prevăzute în Contractul colectiv de muncă la nivel național, ramura sanitară și unitate, 40 de posturi ocupate”, și a impus ca cerință obligatorie: „Costul serviciilor prestate va include: a) materiale de curățenie (detergenți, etc.), consumabile (saci polietilenă negri pentru colectarea deșeurilor asimilabile celor menajere, etc.), biocide (dezinfectante, etc.), ustensile și echipamente necesare îndeplinirii obiectului contractului în locația menționată pe perioada derulării acestuia; b) manopera prestată”.

În continuare, contestatoarea arată că urmare a solicitărilor de clarificări ale operatorilor economici, autoritatea contractantă răspuns acestora cu adresele nr. ■/09.02.2012, nr. ■/17.02.2012 și nr. ■/21.02.2012, în cadrul cărora a precizat atât faptul că, fondul de salarii pe semestrul I 2011 este de ■ lei, iar valoarea estimată fără TVA pentru întreaga durată de 5 ani a acordului - cadru este de ■ ron, care ar trebui să includă și fondul de salarii, precum și materialele necesare efectuării serviciilor de curățenie, cât și faptul că „nu poate aproba solicitarea de nepreluare a numărului de 40 de persoane”, deoarece condițiile impuse în caietul de sarcini au fost aprobate de: „Comitetul Director al unității, Consiliul de Administrație și Consiliul Local al orașului ■”.

De asemenea, autoritatea contractantă a specificat că, „fundamentarea valorii estimate a contractului avut în vedere diminuarea cu 15 % a cheltuielilor salariale și materiale în momentul întocmirii documentației de atribuire și a fost aprobată prin Consiliul Local al Orașului ■”.

În acest sens, contestatoarea susține că autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 25 al. 1 și art. 26 din OUG 34/2006 și art.

36 lit. e și e¹ din HG 925/2006, deoarece: „Valoarea totală pentru perioada de 5 ani, doar a drepturilor salariale ce se impun a fi respectate, ... depășește cu 34 % valoarea estimată fără TVA a acordului – cadru (■ ron), fără a mai include și costurile cu materialele și consumabilele de curățenie”.

În dovedirea contestației sale, SC ■ SRL, a depus un set de documente.

Autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere nr. ■/29.02.2012, înregistrat la Consiliu sub nr. ■/01.03.2012, însoțit de o parte din documentele aflate în dosarul achiziției publice prezentate în copie, conform cu originalul.

Referitor la contestația formulată de SC ■ SRL, autoritatea contractantă susține că, la fundamentarea valorii estimate a „contractului”, a avut în vedere diminuarea cu 15 % a cheltuielilor salariale și materiale realizate în semestrul I 2011, conform studiului de fundamentare anexat la documentația de atribuire.

Astfel, autoritatea contractantă arată că, pentru a proteja personalul care desfășoară această activitate, a impus, în conformitate cu prevederile art. 39 din OUG 34/2006, modificată, cerința preluării a 40 de posturi ocupate, cu respectarea pentru o perioadă de 5 ani a tuturor drepturilor salariale, conform art. 65 din Contractul colectiv de muncă ■/2011 la nivel de Grup de unități al Ministerului Sănătății, precum și cel la nivel de unitate, eliminarea acestei cerințe neputând fi acceptată, deoarece în aceste condiții nu s-ar mai justifica achiziționarea acestui serviciu.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul reține următoarele:

Autoritatea contractantă a inițiat procedura de atribuire, prin „licitație deschisă” a încheierii unui acord – cadru cu un singur agent economic, având ca obiect „Servicii de curățenie”, cod CPV: 90910000-9 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ■/■.01.2012, stabilind data deschiderii ofertelor la 05.03.2012, criteriul de atribuire fiind „prețul cel mai scăzut”, iar valoarea estimată fără TVA de ■ ron.

Urmare a analizării criticilor contestatoarei, cuprinse în prezenta cauză, Consiliul constată că acestea sunt întemeiate.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a suspendat procedura de atribuire la 24.02.2012, decizie care a fost publicată în SEAP la aceeași dată.

Din verificarea documentației depusă la dosarul cauzei de către autoritatea contractantă, Consiliul reține că prin Studiul de fundamentare pentru achiziționarea serviciului de curățenie, având nr. ■/21.10.2011, aceasta a prevăzut la pct. 5 ca achiziționarea acestei

categorii de servicii să se facă, prin „preluarea și asigurarea continuității contractelor de muncă a personalului pentru o perioadă de minim 5 ani de către prestator, în conformitate cu legislația muncii în vigoare, precum și păstrarea tuturor drepturilor salariale prevăzute în Contractul colectiv de muncă la nivel de ramură sanitară și unitate”, în acest sens, făcându-se referire la art. 65 din Contractul de muncă nr. ■/2011, în care la al. 1 se prevede obligația ca „angajatorul care preia să asigure continuitatea pentru minimum 5 ani a contractului individual de muncă al personalului preluat”, în timp ce la al. 2 se prevede că: „Schimbarea persoanei juridice care angajează nu dă dreptul la o salarizare sub nivelul prevăzut de legislația în vigoare pentru funcția și gradul profesional respective, indiferent de sursa de finanțare”.

Având în vedere aspectele anterior reținute, Consiliul constată că impunerea de către autoritatea contractantă, în cadrul caietului de sarcini și ulterior prin răspunsurile la solicitările de clarificări a cerinței privind „păstrarea tuturor drepturilor salariale prevăzute în Contractul colectiv de muncă la nivel național, ramură sanitară și unitate”, pentru cele 40 de posturi ocupate, apare ca fiind restrictivă și nejustificată, mai ales în condițiile în care aceasta și-a fundamentat calculul valorii estimate luând în considerare „o scădere cu cel puțin 15 %”.

Având în vedere aspectele din documentația de atribuire arătate, coroborate cu valoarea estimată, Consiliul reține că autoritatea contractantă a procedat la stabilirea unei valori estimate a acordului – cadru ce urmează a fi încheiat în cadrul prezentei proceduri de atribuire, cu încălcarea dispozițiilor art. 25 al. 1, art. 26 și art. 31 din OUG 34/2006.

Astfel, așa cum autoritatea contractantă a comunicat operatorilor economici interesați prin clarificările publicate în SEAP cu referire la salarizarea personalului ce ar trebui preluat și menținut pe întreaga durată a acordului – cadru, rezultă că salariul tarifar este de ■ lei/lună, ceea ce încalcă dispozițiile HG 1225/2011 privind stabilirea salariului de bază minim brut pe țară garantat în plată. Pe de altă parte acestui salariu, conform aceleiași cerințe trebuie să i se adauge diferite sporuri, din care unele sunt variabile în raport de condiții cunoscute exclusiv de autoritatea contractantă, dar care ajung la un total de minim 41 %, și cărora trebuie să li se adauge pentru fiecare salariat ■ lei/lună, rezultând un salariu brut de ■ lei căruia trebuie să i se adauge obligațiile de plată ale angajatorului, care pentru activitatea în discuție sunt de 27,629%, rezultând deci valoarea de ■ lei pentru fiecare salariat în fiecare lună, fără a lua în calcul costurile

tichetelor de masă care de asemenea apar ca fiind obligatorii. Acest cost multiplicat cu numărul de angajaților – 40 și apoi cu numărul lunilor pentru care se încheie acordul – cadru, totalizează ■ lei, adică mai mult decât valoarea estimată de către autoritatea contractantă.

Consiliul reține că aceste cheltuieli cu forța de muncă, ce asigură manopera ce trebuie prestată, trebuie majorate la nivelul prevăzut de HG 1225/2011, dar și cu prețul tichetelor de masă, iar costul total trebuie corectat cu valoarea materialelor de curățenie, consumabile, biocide, ustensile și echipamente necesare îndeplinirii contractului, care vor fi suportate tot de către autoritatea contractantă, așa cum s-a menționat în caietul de sarcini.

Nu în ultimul rând Consiliul reține că autoritatea contractantă a prevăzut în principalele clauze contractuale publicate în SEAP și obligația operatorilor economici de a menține prețul ofertat pe toată durata îndeplinirii acordului – cadru, adică 60 de luni.

În raport de cele constatate Consiliul reține că prin obligația impusă operatorilor economici participanți de a menține un sistem de salarizare în parte netransparent, dar a cărui aplicare la nivel minim depășește valoarea estimată, și nu ia în calcul toate sumele plătitibile de către autoritatea contractantă pentru îndeplinirea contractelor subsecvente, a fost încălcat atât principiul transparenței, prevăzut de art. 2 al. 2 lit. d din OUG 34/2006, cât și dispozițiile privind modul de determinare a valorii estimate, ceea ce restricționează participarea și nu pot fi luate măsuri corective, astfel încât în temeiul dispozițiilor art. 278 al. 4 și 6 din OUG 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite în parte, contestația formulată de către SC ■ SRL și va dispune anularea procedurii de atribuire.

PREȘEDINTE COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

MEMBRU COMPLET

■

Redactat în 4 exemplare originale, conține 5 (cinci) pagini