



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et. 4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

DECIZIE

Nr. 03D-35-22 Data: 24.01.2022

privind soluționarea contestației formulate de către „Securitate FGM” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/1090/21 la data de 31.12.2021, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/1090/21 din 31.12.2021, depusă de către „Securitate FGM” SRL, adresa: mun. Chișinău, str. Uzinelor 11, număr de identificare (IDNO): 1010600029562, tel.: 022429848, e-mail: securitatefgm@mail.ru, pe marginea rezultatului desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021, privind achiziția „Servicii pază fizică”, inițiată de către Oficiul Avocatului Poporului, adresa: mun. Chișinău, str. Sfatul Țării 16, număr de identificare (IDNO): 13264016, tel.: 060002669, e-mail: ombudsman@ombudsman.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 14.01.2022, ora 10:00, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului, ai autorității contractante și ai operatorului economic desemnat câștigător.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021, „Securitate FGM” SRL formulează următoarele pretenții:

„La 24.12.2021 s-a desfășurat licitația publică nr. MD1639146606883, 21048504 privind achiziționarea serviciilor de pază fizică pentru anul 2022 la 1 post de pază cu regim de lucru 24 ore din 24, în cadrul căreia a participat și operatorul economic „Securitate FGM” SRL.

La 28.12.2021 prin poșta electronică securitatefgm@mail.ru a fost recepționată scrisoarea cu nr.12-10/288-3298 din 28.12.2021 prin care am fost informați „că în cadrul procedurii de achiziții COR nr.21048504 privind paza fizică pentru anul 2022 cea mai mică ofertă depusă este a DVS SERVICE, în valoare de 218500,00 lei fără TVA, respectiv este desemnată oferta câștigătoare”.

Deoarece oferta câștigătoare are un preț neobișnuit de scăzut, „Securitate FGM” SRL a intervenit către Oficiului Avocatului Poporului cu un demers (nr 64/21 din 29.12.21), prin care am solicitat informația privind descrierea calculelor ce au format oferta câștigătoare.

La 30.12.2021 pe portalul achiziții publice SIA RSAP a fost publicată scrisoarea DVS SERVICE, din care am aflat ca operatorul economic câștigător a solicitat anularea ofertei depuse de ei din motiv ca valoarea ofertei este mai mică decât necesitățile pentru a acoperi cheltuielile salariale.

La 31.12.21 pe poșta electronică securitatefgm@mail.ru a parvenit scrisoarea nr.12-10/238-3349 prin care am fost informați ca oferta ALFIN-PROTECT în valoare de 219000,0 lei fără TVA a fost desemnată câștigătoare, adică diferența între următorul participant (după DVS SERVICE) – constituie 500 lei.

Noi nu suntem de acord cu decizia grupului de lucru, o contestăm și considerăm că ea este abuzivă din următoarele considerente:

1) - oferta „ALFIN PROTECT” în valoare de 219000,00 lei, fără TVA este anormal de scăzută și nu poate acoperi cheltuieli salariale, adaosurile și impozitele, prevăzute de Codul Muncii și Legislația Fiscală.

Autoritatea contractantă a luat în considerare o oferta care, pe de o parte, are un preț neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi prestat, iar, pe de altă parte, prețul ofertat nu cuprinde toate sporurile și contribuțiile, iar unele dintre acestea nu sunt calculate corect.

Ca urmare a analizei efectuate constatăm faptul că pentru serviciile prestate, „ALFIN PROTECT” va încasa lunar 18250,00 lei fără TVA, dintre care va avea următoarele cheltuieli lunare:

- 11740,00 lei vor fi destinate pentru cheltuieli salariale (4 gardieni x 2935,00 conform H.G. nr.232 din 24.04.2019).

- 2108,54 lei vor fi destinate pentru ore nocturne (243,33ore/lunare x 8,67 lei tariful de noapte).

- 526,93 lei adaos pentru zile de sărbători (13 sărbători/an x 8 ore lucrate în timp de noapte x tariful 26,06 + 13 sărbători/an x 16 ore lucrate în timp de zi x tariful 17,37 lei /12 luni).

- 1118,09 lei pentru concediale.

Fondul salarial constituie – 15493,57 lei lunar, la care se adaugă impozite obligatorii de stat în mărime de 3718,46 lei (15493,57 lei x 24%).

Astfel, cheltuieli salariale pentru 1 post de pază fizică cu program de lucru 24 de ore din 24, constituie – 19212,03 lei pe lună (15493,57 lei + 3718,46 lei), iar pentru 12 luni – 230544,37 lei, ce depășește cu mult valoarea ofertei luate în considerare în mărime de 219000,00 lei, fără TVA.

După cum se vede, în valoarea ofertei câștigătoare nu sunt incluse cheltuielile suplimentare (uniforma, mijloace speciale, mijloace de comunicare), beneficiul, de altfel, prevăzute de lege.

Totodată, alin. (1) art. 43 din Legea nr. 131/2015, prevede că autoritatea contractantă va indica în caietul de sarcini organismele de la care ofertanții pot obține informații pertinente privind obligațiile referitoare la impozite, la protecția mediului, privind dispozițiile referitoare la protecția muncii și la condițiile de muncă în R.

Moldova, care vor fi aplicate lucrărilor efectuate sau serviciilor prestate în decursul perioadei de executare a contractului”. Iar, conform alin.(2) din același articol, autoritatea contractantă care furnizează informațiile prevăzute la alin.(1) solicită ofertanților să menționeze că, la elaborarea ofertei au ținut seama de obligațiile și dispozițiile privind protecția muncii și condițiile de muncă în vigoare în locul în care urmează a fi prestate serviciile.

Conform art.72 din Legea nr. 131/2015 contractul de achiziții publice se atribuie în temeiul principiului selectării ofertei celei mai avantajoase, dar în același timp și în temeiul respectării legii și ordinii de drept.

Având în vedere cele expuse, „Securitate FGM” SRL consideră că oferta câștigătoare are un preț neobișnuit de scăzut în raport cu ceea ce urmează a fi prestat, iar prețul ofertat nu cuprinde toate sporurile, adaosurile și contribuțiile. Considerăm că autoritatea contractantă nu a examinat cu atenție calculul formării prețurilor ofertei câștigătoare sub prisma respectării Codului Muncii, Legislației în domeniul Financiar, Legii nr.131 din 03 iulie 2015, iar ofertantul nu a prezentat informațiile solicitate de către autoritatea contractantă în scopul demonstrării îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție prevăzute în documentația de atribuire, ceea ce presupune că oferta depusă de „ALFIN PROTECT” SRL trebuie respinsă, ca fiind inacceptabilă și nu declarată câștigătoare.

Ca urmare a celor menționate solicităm:

Anularea Deciziei Grupului de lucru referitor la desemnarea „ALFIN PROTECT” SRL ca câștigător în cadrul licitației publice nr. 21048504, reevaluarea ofertelor participanților și desemnarea învingătorului a cărui ofertă corespunde criteriilor stabilite în anunțul de participare și documentația standard.”

Argumentele autorității contractante:

Oficiul Avocatului Poporului, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 12-10/4-44 din 06.01.2022, în susținerea deciziei sale, comunică următoarele:

„La solicitarea dvs. nr. 05/3329/21 din 30.12.2021 privind prezentarea părerii referitor la contestația depusă de către „Securitate FGM” SRL asupra Deciziei Grupului de lucru privind achiziții publice din cadrul Oficiului Avocatului Poporului, în procedura de achiziții Cererea Ofertelor de Preț pentru servicii de pază fizică pentru anul 2022, № ocds-b3wdp1-MD-1639146606883-PN-1639146606883, link: <https://mtender.gov.md/tenders/ocds-b3wdp1-MD-1639146606883>, Vă comunicăm următoarele:

Grupul de lucru pentru achiziții publice din cadrul Oficiului Avocatului Poporului a desemnat oferta câștigătoare conform criteriului stabilit în documentația de atribuire și anume prețul cel mai scăzut.

Ofertanții la procesul de achiziție în cauză, inclusiv operatorul economic desemnat câștigător, au depus declarație de valabilitate a ofertei prin care își asumă responsabilitatea pentru oferta depusă. De asemenea în formularul DUAЕ au indicat

pe propria răspundere că nu au încălcat legislația muncii și fiscală. După preț, oferta desemnată câștigătoare este apropiată celorlalte oferte, este mai mare decât oferta câștigătoare pentru anul precedent, respectiv grupul de lucru nu a putut sesiza faptul dacă aceasta este anormal de scăzută.

Mai mult decât atât, tenderul pentru servicii pază pentru anul 2021 a fost câștigat de către contestatar, respectiv Oficiul Avocatului Poporului pentru anul 2021 a încheiat contract cu „Securitate FGM” SRL. Tenderul fiind organizat în aceeași formă și criterii, cu prezentarea acelorași documente, respectiv pentru anul 2021 contestatarul a prezentat cel mai mic preț și a fost declarat câștigător, link.: <https://mtender.gov.md/tenders/ocds-b3wdp1-MD-1608120036962?tab=awards>.

În aceeași ordine de idei, conform Hotărârii Guvernului nr. 922 din 22.12.2020, pentru modificarea punctului 1 din Hotărârea Guvernului nr.165/2010 cu privire la cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real „Începând cu 1 ianuarie 2021, cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real (la întreprinderi, organizații, instituții cu autonomie financiară, indiferent de tipul de proprietate și forma de organizare juridică, în continuare – unități) se stabilește în mărime de 17,37 lei pe oră, sau 2935 de lei pe lună, calculat pentru un program complet de lucru în medie de 169 de ore pe lună.”

Calculul prezentat de către „Securitate FGM” SRL în contestație e valabil și pentru anul precedent -2021, iar oferta câștigătoare prezentată de către „Securitate FGM” SRL a fost de 179500,00 lei pe când tot ei indică că pentru aceste servicii este nevoie de minim 230544,37 lei. În atare circumstanțe apare întrebarea cum și-au onorat oferta dacă indică în formularul DUAE că nu au încălcat legislația muncii.

Mai mult ca atât, pe portalul guvernamental pentru transparență decizională: <https://particip.gov.md/ro/document/stages/proiectul-hotararii-cu-privire-la-modificarea-punctului-1-din-hotararea-guvernului-nr1652010/8786>, este publicat un proiect de Hotărâre de Guvern prin care se stabilește că „Începând cu 1 februarie 2022, cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real (la întreprinderi, organizații, instituții cu autonomie financiară, indiferent de tipul de proprietate și forma de organizare juridică, în continuare – unități), se stabilește în mărime de 20,71 lei pe oră, sau 3500 lei pe lună, calculat pentru un program complet de lucru în medie de 169 de ore pe lună”.

Prin aceste modificări urmează să crească cu aproximativ 19 % cuantumul minim garantat al salariului în sectorul real, deci calculul prezentat de către „Securitate FGM” SRL de $230544,37 + 19 \% = 274347,80$ lei.

În această ordine de idei, după raționamentul contestatarului toate ofertele mai mici de această sumă urmează a fi respinse, inclusiv oferta depusă de către „Securitate FGM” SRL.

Grupul de lucru pentru achiziții publice din cadrul Oficiului Avocatului Poporului nu are de unde cunoaște care sunt raporturile de muncă în cadrul

operatorului economic și mizează la buna credință a operatorilor economici când depun ofertele.

De asemenea am informat, inclusiv contestatarul dacă cunoaște despre anumite încălcări ale operatorului economic a legislației muncii, fiscale, să sesizeze organele competente.

În temeiul celor menționate, grupul de lucru pentru achiziții publice din cadrul Oficiului Avocatului Poporului, solicită o soluție optimă pentru a putea încheia un contract de achiziții publice conform cadrului normativ în domeniu.”.

Referința operatorului economic desemnat câștigător:

„Alfin-Protect” SRL, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea nr. 14 din 06.01.2022, în susținerea ofertei sale, relatează următoarele:

„La data de 31.12.2021, OPP „Alfin-Protect” SRL, a fost informat prin scrisoarea electronică nr. 12-10/298-3349 din 31.12.2021, cu privire la faptul că în urma desfășurării procedurii de achiziție publică „Cererea Ofertelor de Prețuri”, nr. ocds-b3wdp1-MD-1639146606883 din 10 decembrie 2021, luând în considerație ca DVS SERVICE și-a retras oferta, următorul operator economic este „Alfin-Protect” SRL, fiind desemnat câștigător al acestei proceduri de achiziție cu oferta de participare – 219000 lei (fără TVA).

Tot la data de 31.12.2021 am primit și Contestația depusă de către operatorul economic „OP Securitate FGM” SRL, prin care s-au expus asupra faptului că oferta operatorului economic „Alfin-Protect” SRL este anormal de scăzută și nu poate acoperi cheltuielile salariale, adaosurile și impozitele, prevăzute de Codul Muncii și Legislația Fiscală.

Operatorul economic, OPP „Alfin-Protect” SRL declară că prețul oferit cuprinde toate sporurile și contribuțiile, fiind calculate corect. Pentru serviciile prestate „Alfin-Protect” SRL va încasa lunar 18250,00 lei (fără TVA), care va cuprinde următoarele cheltuieli lunare:

1. 11740,00 lei for fi destinate pentru cheltuieli salariale (4 gardieni x 2935,00 conform H.G. nr. 232 din 24.04.2019).

➤ 2108,54 lei vor fi destinate pentru ore nocturne (243,33 ore/lunare x 8,67 lei tariful de noapte) ➤ 526,93 lei adaos pentru zile de sărbători (13 sărbători/an x 8 ore lucrate în timp de noapte x tariful 26,06 + 13 sărbători/an x 16 ore lucrate în timp de zi x tarif 17,37 lei / 12 luni)	Aceste cheltuieli vor fi asigurate din venitul general al întreprinderii.
--	--

Însă reușind din situația creată, și luând în considerație că serviciile prestate vor fi la o instituție de stat, compania de Securitate „Alfin-Protect” SRL, a decis ca suma de 31628,64 lei, care se formează anual sau lunar – 2635,72, să fie asigurate de

venitul general al companiei de pază, în așa caz noi vom avea următoarele cheltuieli lunare:

1. 11740 lei (4 gardieni x 2935,00 conform H.G. nr. 232 din 24.04.2019);
2. 2108,54 lei pentru ore nocturne (243,33 ore/lunare x 8,67 lei tariful de noapte) și 526,93 lei adaos pentru zile de sărbătoare (13 sărbători/an x 8 ore lucrate în timp de noapte x tariful 26,06 + 13 sărbători/an x 16 ore lucrate în timp de zi x tariful 17,37 lei / 12 luni) (cheltuieli asigurate de companiei de pază)

3. 1118,09 lei pentru concediale;

4. 3718,09 lei (24%) achitare fondul social

Cheltuielile salariale pentru 1 post de pază fizică cu program 24/24, constituie 11740,00 lei pe lună + 1118,09 + 3718,46 = 16576,55 lei.

Suma de 2635,47 (din contul companiei de pază).

În așa fel 18250,00 lei – 16576,55 = 1673,45 – 50 lei pentru telefon – 100 lei pentru uniformă - 100 lei pentru mijloace special și de protecție = 1423,45 lei (venitul companiei de pază).

Conform art. 26, alin (1) și (2) al Legii nr. 131 din 03.07.2015, care prevede următoarele: „Fără a aduce atingere dispozițiilor legale sau administrative privind prețul anumitor bunuri ori remunerarea anumitor servicii, autoritatea contractantă atribuie contractul de achiziții publice/acordul cadru ofertantului care a depus oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic.

(2) În sensul prevederilor alin. (1), autoritatea contractantă stabilește oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere economic pe baza criteriului de atribuire a factorilor de evaluare prevăzuți în documentația de atribuire.

Potrivit art. 72 din Legea nr. 131/2015 este prevăzut expres că contractul de achiziții publice se atribuie în temeiul principiului selectării ofertei celei mai avantajoase, dar în același timp și în temeiul respectării legii și ordinii de drept în colaborare cu principiul asigurării concurenței în domeniul achizițiilor publice.”

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămât un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Analizând pretențiile formulate de către contestator, Agenția reține că „Securitate FGM” SRL își exprimă dezacordul cu decizia grupului de lucru de a desemna în calitate de câștigător operatorul economic „Alfin-Protect” SRL, or în opinia acestuia, oferta respectivă este anormal de scăzută și nu poate acoperi cheltuielile salariale, adaosurile și impozitele prevăzute de legislația din domeniul salarizării muncii și fiscale.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția constată că Oficiul Avocatului Poporului a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul

guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 10.12.2021, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021, privind achiziția „Servicii pază fizică”, potrivit căruia, relevant speței, la pct. 8, la rubrica „Specificarea tehnică deplină solicitată, Standarde de referință” au fost precizate următoarele condiții:

„I. Descrierea obiectului achiziției:

Servicii de pază fizică la sediul Oficiului Avocatului Poporului format din:

- 1 clădire administrativă – 2 etaje.
- Curtea pe tot perimetrul, atribuită în gestiunea economică Oficiului Avocatului Poporului, inclusiv bunurile mobile aflate pe teritoriul acesteia.

Prestarea serviciilor de pază pentru sediul OAP din mun. Chișinău str. Sfatul Țării 16 se va efectua prin paza fizică, control acces și protecție, cu instituirea unui post fix de gardian 24 ore pe zi, 7 zile pe săptămână (luni – duminică, inclusiv în zilele nelucrătoare sau de sărbătoare). [...]”.

Astfel, în ceea ce privește pretențiile contestatorului cu referire la oferta desemnată câștigătoare, precum că aceasta este „anormal de scăzută”, Agenția va lua în considerare prevederile art. 70 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit căruia ofertă anormal de scăzută poate fi oferta de vânzare a bunurilor, de executare a lucrărilor sau de prestare a serviciilor la un preț semnificativ mai scăzut în comparație cu ofertele altor ofertanți sau în raport cu bunurile, lucrările sau serviciile care urmează a fi furnizate, executate sau prestate, în situația în care ofertantul nu reușește să demonstreze accesul său la o tehnologie specială sau la condiții de piață mai avantajoase care i-ar permite să ofere un asemenea preț scăzut al ofertei. Potrivit alin. (3) din articolul menționat, autoritatea contractantă este obligată să asigure operatorului economic posibilitatea de justificare a prețului anormal de scăzut, iar în conformitate cu alin. (4) din același articol, aceasta are obligația de a lua în considerare justificările primite de la ofertant, îndeosebi cele care se referă, relevant speței, la:

„- lit. a) fundamentarea economică a modului de formare a prețului, aferent procesului de producție, metodelor de execuție utilizate sau serviciilor prestate;

- lit. d) respectarea dispozițiilor privind protecția muncii și condițiile de muncă aplicabile pentru executarea lucrării, prestarea serviciului sau furnizarea produselor”.

În acest sens, relevante speței sunt prevederile art. 131 din Codul Muncii nr. 154 din 28.03.2003 care stabilesc că, orice salariat are dreptul la un salariu minim garantat, care reprezintă mărimea minimă a retribuției evaluată în monedă națională, mărime stabilită de către stat pentru o muncă simplă, necalificată, sub nivelul căreia angajatorul nu este în drept să plătească pentru norma de muncă pe lună sau pe oră îndeplinită de salariat. În salariul minim nu se includ adaosurile, sporurile, plățile de stimulare și compensare, iar cuantumul salariului minim este obligatoriu pentru toți angajatorii persoane juridice sau fizice care utilizează munca salariată, indiferent de tipul de proprietate și forma juridică de organizare. Acest cuantum nu poate fi diminuat nici prin contractul colectiv de muncă, nici prin contractul individual de muncă.

Totodată, în conformitate cu Hotărârea Guvernului nr. 922/2020 privind modificarea pct. 1 din Hotărârea Guvernului nr. 165 din 09.03.2010 cu privire la quantumul minim garantat al salariului în sectorul real, **(prevederi valabile la data depunerii ofertelor, inclusiv la data emiterii prezentei decizii)**, începând cu 1 ianuarie 2021, quantumul minim garantat al salariului în sectorul real (la întreprinderi, organizații, instituții cu autonomie financiară, indiferent de tipul de proprietate și forma de organizare juridică, în continuare – unități) se stabilește în mărime de 17,37 lei pe oră, sau 2935 de lei pe lună, calculat pentru un program complet de lucru în medie de 169 de ore pe lună”, iar potrivit pct. 3 din aceeași Hotărâre, în cazul aplicării de către unități a sistemului tarifar de salarizare sau în cazul aplicării sistemului netarifar de salarizare quantumul lunar total al salariului unui angajat nu poate fi mai mic decât quantumul minim garantat al salariului în sectorul real menționat, stabilit de Guvern, după consultarea cu partenerii sociali.

Subsecvent, la caz urmează de reținut că potrivit art. 16 alin. (1) din Legea salarizării nr. 847 din 14.02.2002, cu modificările și completările ulterioare, normele specifice de salarizare (pentru munca prestată peste orele de program; în zilele de odihnă și de sărbătoare; în timp de noapte, etc.) și garanțiile pentru salariați (plata concediilor anuale; etc.), precum și alte norme, garanții și compensații pentru salariați se stabilesc de Codul muncii al Republicii Moldova nr. 154 din 28.03.2003, cu modificările și completările ulterioare și de alte acte normative. Concomitent, alin. (2) din articolul menționat, stabilește că normele specifice și garanțiile de salarizare, prevăzute la alin. (1) și în Codul muncii, reprezintă garanții minime stabilite de stat. Mai mult, art. 28 alin. (2) din Legea salarizării nr. 847 din 14.02.2002, dispune expres că subiecții organizării salarizării nu au dreptul să adopte în mod unilateral hotărâri în probleme de salarizare, care înrăutățesc condițiile stabilite de legislație și de contractele colective de muncă.

De asemenea, conform art. 158 din Codul Muncii, cu condiția plății salariului mediu conform art. 111 alin. (1), munca prestată în zilele de repaus și în cele de sărbătoare nelucrătoare este retribuită:

a) salariaților care lucrează în acord – cel puțin în mărime dublă a tarifului în acord;

b) salariaților a căror muncă este retribuită în baza salariilor tarifare pe oră sau pe zi – cel puțin în mărimea dublă a salariului pe oră sau pe zi;

c) salariaților a căror muncă este retribuită cu salariu lunar – cel puțin în mărimea unui salariu pe unitate de timp sau a remunerației de o zi peste salariu, dacă munca în ziua de repaus sau cea de sărbătoare nelucrătoare a fost prestată în limitele normei lunare a timpului de muncă și cel puțin în mărime dublă a salariului pe unitate de timp sau a remunerației de o zi peste salariu, dacă munca a fost prestată peste norma lunară.

Totodată, Codul Muncii reglementează la art. 103 munca de noapte, care, potrivit acestuia, se consideră munca prestată între orele 22:00 și 6:00, iar conform art. 159 din

codul menționat pentru munca prestată în program de noapte se stabilește un adaos în mărime de cel puțin 0,5 din salariul de bază pe unitate de timp stabilit salariatului.

Concomitent, art. 112 din Codul Muncii stabilește că dreptul la concediu de odihnă anual plătit este garantat pentru toți salariații și nu poate fi obiectul vreunei cesiuni, renunțări sau limitări. Orice înțelegere prin care se renunță, total sau parțial, la acest drept este nulă. Conform art. 113 din Codul menționat tuturor salariaților li se acordă anual un concediu de odihnă plătit, cu o durată minimă de 28 de zile calendaristice, cu excepția zilelor de sărbătoare nelucrătoare, iar potrivit art. 117 din același cod pentru perioada concediului de odihnă anual, salariatul beneficiază de o indemnizație de concediu care nu poate fi mai mică decât valoarea salariului mediu lunar pentru perioada respectivă.

În acest context, este de menționat că prevederile normative din domeniul achizițiilor publice se aplică în coroborare cu prevederile normative în vigoare care reglementează anumite domenii specifice și sunt relevante obiectului achiziției publice, respectiv, normele din domeniul salarizării muncii, inclusiv în partea ce ține de munca pe timp de noapte, în zilele de sărbătoare nelucrătoare, prevederile cărora au fost citate supra, sunt imperative la stabilirea de către angajatori a salariului minim ce trebuie să fie achitat, inclusiv, urmează a fi luat în calcul și la întocmirea ofertelor de către operatorii economici participanți la procedurile de achiziții publice, a căror obiect de achiziție este unul specific, în concluzie, aceste cheltuieli urmează a fi incluse în mod obligatoriu în propunerea financiară.

Astfel, referitor la pretențiile invocate de către contestator precum că ofertantul desemnat câștigător „*a ofertat un preț anormal de scăzut în raport cu serviciul prestat care nu cuprinde toate sporurile și contribuțiile*”, reprezentantul „Alfin-Protect” SRL atât în referința sa, cât și în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, a menționat că „*oferta depusă a cuprins toate sporurile și contribuțiile, iar referitor la cheltuielile în sumă de 2635,72 lunar sau anual în sumă de 31628,64 **pentru orele nocturne și zile de sărbători** acestea vor fi asigurate din venitul general al companiei*”, argumente ce nu pot fi reținute de către Agenție, reieșind din considerentele normative citate supra, inclusiv din perspectiva art. 7 lit. a) din Legea nr. 131/2015 potrivit căruia, reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza următoarelor principii: a) utilizarea eficientă a banilor publici și **minimizarea riscurilor autorităților contractante**.

Prin urmare, în considerarea circumstanțelor de fapt și de drept menționate supra, Agenția conchide că la evaluarea ofertelor depuse în cadrul prezentei proceduri de achiziții publice de servicii de pază, grupul de lucru avea obligația de a verifica dacă ofertantul, la întocmirea ofertei sale a ținut cont, inclusiv și de toate prevederile legale din domeniul dreptului muncii, în caz contrar, în temeiul art. 70 din Legea nr. 131/2015 oferta dată urmează a fi apreciată ca fiind anormal de scăzută, respectiv, respinsă drept neconformă, or, potrivit art. 1 din Legea nr. 131/2015, **ofertă neconformă** – ofertă care nu corespunde cerințelor indicate în documentația descriptivă sau documentația

de atribuire, care a fost primită cu întârziere, care este rezultatul unor acțiuni anticoncurențiale sau de corupție, stabilite în modul prevăzut de legislație, sau **care a fost considerată de autoritatea contractantă ca fiind anormal de scăzută**.

La acest aspect, urmează de menționat că art. 72 din Legea nr. 131/2015 prevede expres că contractul de achiziții publice se atribuie în temeiul principiului selectării ofertei celei mai avantajoase, dar în același timp și în **temeiul respectării legii și ordinii de drept**, iar în coroborare cu principiul asigurării concurenței și combaterii concurenței neloiale în domeniul achizițiilor publice și principiul minimizării riscului autorității contractante, prevăzut la art. 7 din aceeași lege, acesta împiedică autoritățile contractante să atribuie contracte de achiziții publice operatorilor economici care oferă, în cadrul procedurilor de achiziții publice, prețuri mai mici din contul nerespectării legislației în vigoare, în speță în domeniul muncii, viciind, astfel, procedura de achiziție, or, în cadrul procedurii de achiziție publică operatorii economici participanți sunt obligați să indice în propunerea sa financiară toate cheltuielile prevăzute de legislația muncii, astfel încât prețul ofertei să poată fi justificat, în consecință autoritatea contractantă să se asigure de sustenabilitatea prețului propus.

Generalizând, Agenția va admite pretențiile contestatorului cu privire la oferta desemnată câștigătoare, or autoritatea contractantă nu a examinat cu diligența necesară oferta financiară a operatorului economic „Alfin-Protect” SRL, respectiv a ignorat faptul că cheltuielile aferente domeniului salarial, cum ar fi adaosurile pentru orele de lucru pe timp de noapte și cele pentru zilele de sărbătoare nelucrătoare, nu au fost incluse în oferta financiară, fapt confirmat de către operatorul economic desemnat câștigător atât în referința sa, cât și în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației unde a comunicat că aceste cheltuieli vor fi suportate din venitul general al companiei, precizând în acest sens că venitul general al companiei se formează din cumulul contractelor aflate în derulare și nu doar din cel ce urmează a fi încheiat cu oficiul Avocatului Poporului, ceea ce nu poate fi reținut, or, potrivit art. 1 din Legea nr. 131/2015, **contract de achiziții publice** – contract cu titlu oneros, încheiat în scris între unul sau mai mulți operatori economici și una sau mai multe autorități contractante, care are ca obiect achiziția de bunuri, executarea de lucrări sau prestarea de servicii.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/1090/21 din 31.12.2021, depusă de către „Securitate FGM” SRL, pe marginea rezultatelor desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021, privind achiziția „Servicii pază fizică”, inițiată de către Oficiul Avocatului Poporului;

2. Se anulează decizia nr. 2 din 31.12.2021 de atribuire a contractului, aprobată în rezultatul desfășurării procedurii de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021, în partea ce ține de evaluarea ofertei operatorului economic „Alfin-Protect” SRL, inclusiv toate actele subsecvente acesteia;

3. Se obligă Oficiul Avocatului Poporului, ca măsură de remediere, în termen de până la 10 zile de la primirea prezentei decizii, să reevalueze oferta operatorului economic „Alfin-Protect” SRL primită în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1639146606883 din 24.12.2021, în vederea stabilirii caracterului neconform al acesteia, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

4. Se obligă Oficiul Avocatului Poporului, în termen de 3 zile din data adoptării măsurilor de remediere dispuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora, cu anexarea actelor confirmative în acest sens.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Alexandru CIUȘ

Membru

Petru OPREA

Membru

Iacob PLĂMĂDEALĂ