

**În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (2) 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. ....**

**Data: ....**

Prin contestația nr. 767/10.04.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. ...., formulată de .....SRL, cu sediul în municipiul ....., cu punct de lucru și sediu procesual în municipiul ....., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ...., având CF ....., reprezentată legal de ..... – director general, împotriva documentației de atribuire, elaborată de ....., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ....., în cadrul procedurii de atribuire simplificate proprii, a contractului de achiziție publică de având ca obiect *Servicii de pază și protecție a obiectivului .... pentru perioada 01.05.2024 – 31.12.2024*, s-a solicitat obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere în vederea restabilirii legalității în procedură 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, prin modificarea valorii estimate a contractului.

**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 .....SRL critică documentația de atribuire, elaborată de ....., în calitate de autoritate contractantă, solicitând cele ante-menționate.

În motivarea contestației, .....SRL arată că modul de estimare al tarifului de 17,01 lei/oră (rezultat din împărțirea valorii de

149.007,60 lei la 8760 ore) încalcă salariul de bază minim brut garantat în piață stabilit conform HG nr. 900/2023, precum și dispozițiile Legii nr. 53/2003.

Susține contestatoarea că organizatoarea procedurii este într-o gravă eroare de calcul a valorii estimate, având în vedere elementele ce intră în calculația prețului: sporul de noapte, sporul de weekend, sporul de sărbători legale, concediul de odihnă, CAM, fondul de handicap, cheltuielile indirecte, profitul, precum și structura postului: permanent 24/24h.

Ca mijloace de probă, au fost depuse înscrisuri.

Prin *întâmpinarea* comunicată prin adresa nr. 3487/17.04.2024, înregistrată la CNSC sub nr. ...., ....., în calitate de autoritate contractantă, solicită respingerea contestației formulată de .....SRL întrucât la determinarea calculului de către s-au avut în vedere măsurile fiscal bugetare pentru asigurarea sustenabilității financiare a României pe termen lung, măsuri menite a asigura o utilizare eficientă a resurselor fiscale ale statului român, de a înlătura risipa de fonduri publice și în vederea instituirii unei discipline fiscale pe termen lung.

Față de tariful contestat, arată autoritatea, acesta a fost calculat în funcție de sumele aprobate prin Bugetul de stat de către ordonatorul principal de credite.

Achizitoarea susține că, la momentul actual, derulează serviciile de pază și protecție cu societatea contestatoare, contract încheiat în anul 2023 cu prețul de 14,80 lei/ora/post fără TVA, ajustat conform legislației la 17,01 lei/ora/post fără TVA.

Singura modalitate în care instituția poate obține o suplimentare a bugetului la nivel de instituție o reprezintă rectificarea bugetară care se efectuează în general în ultimul trimestru din an.

În acest sens, consideră autoritatea contractantă că prețul poate fi considerat justificat, având în vedere condițiile și, de asemenea nu contravine principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, neîngrădind posibilitatea participanților de bună credință la depunerea ofertelor conform prevederilor art. 2, alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Ca mijloace de probă, au fost depuse înscrisuri.

Prin adresa nr. 824/19.04.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. ...., .....SRL a răspuns punctului de vedere comunicat de către achizitoare, reiterând solicitările contestației.

.....SRL a constituit cautiunea, în cuantum de ... lei, prin recipisa de consemnare nr. ... din data de .., eliberată de CEC Bank –

Sucursala ...., fiind înregistrată în Registrul de evidență al CNSC sub nr. ....

*Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:*

....., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată proprie a contractului de achiziție publică având ca obiect *Servicii de pază și protecție a obiectivului .... pentru perioada 01.05.2024 – 31.12.2024*, prin publicarea pe site-ul propriu a anunțului de intenție nr. 2920/08.04.2024.

Valoarea estimată a contractului este de 149.007,60 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*.

Nemulțumit de modul în care autoritatea contractată a stabilit valoarea estimată a procedurii, .....SRL a formulat contestația de față, solicitând cele menționate în partea introductivă.

Conform informațiilor existente la dosarul cauzei, autoritatea contractantă a comunicat prin adresa nr. 3405/17.04.2024 suspendarea procedurii de atribuire.

Cu titlu preliminar, se impune a fi precizat că procedura de față, fiind una proprie, intră sub incidența dispozițiilor art. 111 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, potrivit căroră: (1) Procedura de atribuire prevăzută la art. 68 alin. (1) [lit. h](#)), aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice prevăzute în anexa [nr. 2](#), este o procedură proprie, autoritatea contractantă având obligația respectării principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2).

Principiile prevăzute la art. 2 alin. (2) din același act normativ, la care se face trimitere, sunt următoarele:

- nediscriminarea;
- tratamentul egal;
- recunoașterea reciprocă;
- transparența;
- proporționalitatea;
- asumarea răspunderii.

Așadar, autoritatea contractantă este obligată să organizeze și să deruleze procedura cu respectarea principiilor enunțate, drept care și verificarea ce va fi efectuată în cele ce urmează, va fi subsumată aceluiași principii.

Examinând susținerile părților, probatoriul aflat la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul reține că, în opinia contestatoarei, tariful de 17,01 lei/oră (149.007,60 lei:8.760 ore) nu respectă legislația incidentă, ce stabilește un tarif de 19,96 lei/oră.

În apărările sale, achizitoarea arată că tariful a fost calculat în funcție de sumele aprobate prin bugetul de stat de către ordonatorul principal de credite.

Din explicațiile prezentate, se trage, astfel, concluzia, că pentru 1 post de pază permanent 24/24 ore (respectiv 5.880 ore), valabil până la 31 decembrie 2024, cu prelungirea contractului inițial, prin act adițional, până la 30.04.2025 (respectiv 2.880 ore), autoritatea contractantă a avut în vedere o valoare totală de 149.007,60 lei, și, care împărțită la numărul total de ore de 8.760 a condus la un tarif orar de 17,01 lei/oră.

Această valoare, subliniază Consiliul, în acord cu susținerile contestatoarei, nu respectă dispozițiile HG nr. 900/2023 care stabilește că, începând cu 1 octombrie 2023, salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată se stabilește la nivelul de 3.300 lei/lună, respectiv 19,960 lei/oră. Totodată, tariful fixat trebuie să aibă în vedere toate costurile necesare derulării acestui tip de contract, costuri impuse de legislația muncii, legislația fiscală, la care se adaugă și o categorie de costuri indirecte și a unui profit din partea prestatorului.

Pretextul sumelor aprobate prin bugetul de stat de către ordonatorul principal de credite nu este în măsură să îi permită achizitoarei să stabilească un tarif de 17.01 lei/oră/angajat, Codul muncii și Hotărârea Guvernului nr. 900/2023 fiind deopotrivă aplicabile și .....

Autoritatea contractantă este ținută să estimeze valoarea contractului luând în considerare toate costurile pe care acesta le presupune și pe care, ulterior, le va suporta chiar autoritatea prin plățile către prestator, iar ofertanții sunt nevoiți să se raporteze și la valoarea estimată, întrucât propunerea unui preț al ofertei cu depășirea acesteia poate avea drept consecință respingerea ofertei.

Valoarea estimată și indicată de autoritate este foarte importantă în cazul contractelor în care marja de ofertare este extrem de redusă, cum este și cazul contractelor de achiziție de servicii de pază, în care principalul cost este dat de salarizarea personalului, pe care ofertanții sunt tentați să o coteze la minimul legal, pentru a avea șanse cât mai mare de câștigare a contractului.

Tariful minimal impus de lege trebuie respectat atât de autoritatea contractantă, cât și de ofertanți.

De asemenea, având în vedere tipul posturilor pentru care trebuie să se asigure paza, serviciile vor fi prestate și în regim de 24 ore din 24, ceea ce înseamnă și munca pe timpul nopții și în zilele libere (la sfârșit de săptămână ori sărbători legale), context în care devin incidente prevederile Codului Muncii conform cu care:

- art. 125

(1) Munca prestată între orele 22,00-6,00 este considerată muncă de noapte.

(2) Salariatul de noapte reprezintă, după caz:

- a) salariatul care efectuează muncă de noapte cel puțin 3 ore din timpul său zilnic de lucru;
- b) salariatul care efectuează muncă de noapte în proporție de cel puțin 30% din timpul său lunar de lucru.

(4) Durata normală a timpului de lucru pentru salariații de noapte a căror activitate se desfășoară în condiții speciale sau deosebite de muncă nu va depăși 8 ore pe parcursul oricărei perioade de 24 de ore decât în cazul în care majorarea acestei durate este prevăzută în contractul colectiv de muncă aplicabil și numai în situația în care o astfel de prevedere nu contravine unor prevederi exprese stabilite în contractul colectiv de muncă încheiat la nivel superior.

(5) În situația prevăzută la alin. (4), angajatorul este obligat să acorde perioade de repaus compensatorii echivalente sau compensare în bani a orelor de noapte lucrate peste durata de 8 ore.

- 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. 137

(1) Repausul săptămânal este de 48 de ore consecutive, de regulă sâmbăta și duminica.

(2) În cazul în care repausul în zilele de sâmbătă și duminică ar prejudicia interesul public sau desfășurarea normală a activității, repausul săptămânal poate fi acordat și în alte zile stabilite prin contractul colectiv de muncă aplicabil sau prin regulamentul intern.

(3) În situația prevăzută la alin. (2) salariații vor beneficia de un spor la salariu stabilit prin contractul colectiv de muncă sau, după caz, prin contractul individual de muncă.

(4) În situații de excepție zilele de repaus săptămânal sunt acordate cumulat, după o perioadă de activitate continuă ce nu poate depăși 14 zile calendaristice, cu autorizarea inspectoratului teritorial de muncă și cu acordul sindicatului sau, după caz, al reprezentanților salariaților.

(5) Salariații al căror repaus săptămânal se acordă în condițiile alin. (4) au dreptul la dublul compensațiilor cuvenite potrivit art. 123 alin. (2).

- art. 139

Zilele de sărbătoare legală în care nu se lucrează sunt:...

- art. 141

Prevederile art. 139 nu se aplică în locurile de muncă în care activitatea nu poate fi întreruptă datorită caracterului procesului de producție sau specificului activității.

- art. 142

(1) Salariaților care lucrează în unitățile prevăzute la [art. 140](#), precum și la locurile de muncă prevăzute la [art. 141](#) li se asigură compensarea cu timp liber corespunzător în următoarele 30 de zile.

(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.

Rezultă din cele expuse, faptul că potrivit legii, angajatorul are și obligația respectării dispozițiilor legislației muncii, iar contravaloarea prestației sale trebuie să reflecte toate categoriile de cheltuieli pe care le

avansează. Pe lângă acestea, operatorii economici trebuie să prevadă și contribuția asiguratorie pentru muncă, prevăzută de Codul fiscal, dar și așa numitul „fond de handicap”, obligatoriu pentru agenții economici cu peste 50 de angajați, potrivit dispozițiilor Legii nr. 448/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În contextul obligațiilor de mai sus, nu doar ofertanții sunt ținuti la a oferta tarife care să respecte legislația aplicabilă, ci și autoritatea contractantă este ținută, la rândul ei, la stabilirea unei valori estimate calculată prin raportare la toate aceste prevederi legale, astfel încât rezultatul procedurii să nu fie viciat de către operatorii economici prin propunerea unor prețuri care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate, cu atât mai mult cu cât operatorul economic trebuie să ofere licit pe piață prestarea de servicii, potrivit art. 3 lit. jj) din Legea nr. 98/2016 (operator economic - orice persoană fizică sau juridică, de drept public ori de drept privat, sau grup ori asociere de astfel de persoane, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări și/sau a unei construcții, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități).

Era necesară detalierea unui calcul complet din care să rezulte că au fost avute în vedere toate tipurile de costuri/cheltuieli (sporuri și contribuții obligatorii), precum și salariul minim garantat în plată (3.300 lei/lună conform HG nr. 900/2023), ori, o asemenea notă de determinare a valorii estimate nu a fost identificată nici în dosarul achiziției și nici în apărările punctului de vedere.

Nici raportarea la tariful orar pe care actualul prestator îl folosește în asigurarea posturilor de pază, nu poate fi primită în condițiile în care, din probatoriul administrat, se observă că respectivul tarif a fost diminuat prin utilizarea unor subvenții obținute conform Legii nr. 76/2002.

Or, autoritatea nu poate avea pretenția ca participanții la procedură să se regăsească într-o atare situație, în privința beneficiilor de care dispun, o asemenea ipoteză reprezentând, în mod evident, o restricționare nepermisă a accesului la procedură.

Mai mult, trebuie avut în vedere că tariful calculat trebuie să acopere și cota de cheltuieli indirecte dar și profitul, contractul de achiziție publică fiind un contract cu titlu oneros, încheiat în vederea obținerii de profit.

Concluzionând, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a determinat cu maximă rigurozitate valoarea estimată a contractului, fiind necesară recalcularea acesteia în acord cu cele anterior expuse și remediarea corespunzătoare a actelor procedurii.

Pentru considerentele enunțate, Consiliul va admite contestația și va dispune remediarea actelor procedurii în sensul de mai sus, prin aducerea la cunoștința operatorilor interesați, conform regulilor aplicabile

prezentei proceduri și decalarea datei limită de depunere a ofertelor, în termen de 10 zile de la primirea prezentei.

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, admite contestația formulată de .....SRL, în contradictoriu cu ....., în calitate de autoritate contractantă, și dispune remedierea actelor procedurii în sensul de mai sus, prin aducerea la cunoștința operatorilor interesați, conform regulilor aplicabile prezentei proceduri și decalarea datei limită de depunere a ofertelor, în termen de 10 zile de la primirea prezentei.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii 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.