CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 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. ...../....., înregistrată la CNSC sub nr. ...../....., formulată de SC ..... SRL cu sediul social în ....., str. ....., jud. ....., având CUI ....., înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr. ....., reprezentată prin administrator, împotriva documentației, întocmită de către ...., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ....., loc. ....., jud. ....., in vederea încheierii unui acord cadru având ca obiect: „.....” Cod CPV: ....., s-a solicitat ..... de achiziție publică.

În luarea deciziei, CONSILIUL, legal investit, a avut în vedere următoarele:

Contestatorul precizează că în urma studierii documentației de atribuire postată în SICAP prin anunțul simplificat ...../ ....., în vederea încheierii unui acord cadru având ca obiect: „.....”, a constatat că valoarea maximă a contractului ce ar urma să fie încheiat este de ..... ron fără TVA, valoare pe care el o consideră nelegală dat fiind faptul că ar trebui să acopere cantitatea serviciilor solicitate, respectiv cantitate maximă acord cadru de 75.000 ore.

Totodată subliniază că în urma calculelor aritmetice, reiese un tarif pentru serviciile de pază în valoare de 13 lei/oră.

Prin urmare solicită ..... de achiziție publică pentru încălcarea legislației achizițiilor publice și a legislației muncii.

Invocând art. 137 lit. d), e), f) și g) din HG nr. 395/2016, contestatorul consideră că se impune verificarea valorii estimate, aceasta reprezentând un barometru utilizat de autoritatea contractantă în vederea evaluării ofertelor financiare neputând fi considerată doar o

valoare orientativă, având în vedere dispozițiile imperative privind obligațiile autorității contractante referitor la estimarea valorii contractelor, respectiv art. 9, 11 și 12 din Legea nr. 98/2016.

Contestatorul critică nerespectarea de către autoritatea contractantă a prevederilor Legii nr. 98/2016 și HG nr. 395/2016, a legislației muncii și Codului Fiscal referitoare la obligațiile de plată către bugetul de stat de către angajator, întocmirea eronată a propriei documentații de atribuire a constructului de prestări servicii de pază.

Acesta subliniază următoarele aspecte contestate:

- estimarea corectă a contractului este responsabilitatea autorității contractante;

- estimarea valorii contractului trebuie să aibă în vedere obligatoriu respectarea prevederilor legislației în vigoare și a prevederilor documentației de atribuire;

- legislația muncii, prevederilor Codului Muncii privind drepturile bănești ale salariaților, sunt prevederi legale obligatorii, imperative ce nu pot fi ignorate și aplicate după bunul plac al unei societăți comerciale;

- ignorarea de către autoritatea contractantă a prevederilor legale și acceptarea unor oferte ce încalcă în mod evident prevederile legale în vigoare între fie sfera neglijentei în serviciu, fie în sfera abuzului de serviciu, infracțiuni prevăzute de către Codul Penal;

- sporurile ce trebuie acordate salariaților prevăzute în Codul Muncii sunt procente exacte, clare, ce nu pot fi interpretate sau aplicate altfel decât prevede legislația;

- este ilegală atribuirea unui contract unui operator economic ce nu respectă legislația muncii;

- obligația funcționarilor de a sesiza organele de urmărire penală cu privire la săvârșirea unei fapte prevăzute de legea penala în legătură cu serviciul în cadrul căruia își îndeplinesc sarcinile, de îndată ce aceștia iau cunoștință de comiterea faptei respective, este statuată prin dispozițiile art. 267 din noul Cod Penal.

Totodată în domeniul achizițiilor publice, valoarea estimată a contractului reprezintă însumarea tuturor sumelor plătibile legale pentru îndeplinirea contractului respectiv, autoritatea contractantă luând în considerare orice forme de opțiuni în măsura în care pot fi anticipate la momentul estimării, orice eventuale suplimentari sau majorări ale valorii contractului.

Față de acest aspect, apreciază că natura permanentă a serviciilor solicitate de autoritatea contractanta impunea luarea în considerare de către aceasta, în stabilirea valorii estimate a tuturor cheltuielilor necesare ducerii la îndeplinire a contractului de achiziție public, cum ar fi:

- salariul brut lunar;

- cheltuielile rezultate din prevederile Codul Muncii cum ar fi spre exemplificare referitoare la orele suplimentare, sporul de noapte, sporul de sărbători legale, sporul de repaus săptămânal;

- contribuțiile privind plățile salariilor cum ar fi spre exemplificare contribuțiile sociale ale angajatului, fondurile special pentru persoane cu handicap etc.;

- cheltuielile directe cum ar fi spre exemplificare dotările (costum, ecuson, tonfă de atac sau apărare, lanternă, pulverizator, mijloc de comunicare, stații portabile pentru emisie-recepție, etc.), costurile de medicina muncii, proiecția și securitatea în muncă, costurile de pregătire profesională/instruirea personalului;

- cheltuielile indirecte;

- profit, etc, conform celor prezentate în cererea de clarificări.

Contestatorul simulează un calcul tarifar ce respectă în opinia sa Codul Muncii art. 112, art. 113, art. 114, art. 125, art. 126, art. 137, art. 139, dispozițiile HG nr. 937/2018 prin care la salarul minim brut pe țară garantat în plată, aplicabil de la 1 ianuarie ....., respectiv 12,43 lei /oră se adaugă și alte obligații de plată ce revin angajatorului, obligații de plată ce revin angajatorului potrivit legii, spor de noapte 25%, spor de week-end sau oricât prevede contractul individual de muncă sau contractul colectiv de muncă, spor de libere declarate oficial 100%, contribuția asiguratorie de muncă 2,25 %, concediu de odihnă obligatoriu, Legea nr. 448/2006 cu modificările și completările ulterioare „fond de handicap" obligatoriu pentru agenții economici cu peste 50 de angajați, în ..... valoarea fiind de 83,20 lei rezultată din 0,4% aplicat la salariul de 2080 lei, acesta ajunge la o valoare de minim 16,15 lei/oră.

Totodată invocă prevederile art. 3 alin (1) lit. l) din Legea nr. 98/2016 care stabilesc caracterul oneros al contractului de prestări servicii coroborat cu art. 1172 din Codul Civil prin care se stabilește faptul că un contract este *„oneros"* dacă fiecare parte urmărește să își procure un avantaj în schimbul obligațiilor asumate, (ex. cheltuieli directe, indirecte și profit diferit de valoarea 0).

Prin urmare, alocând un minim de 5% pentru cheltuieli indirecte (dispecerat, autoturism intervenție, etc), un minim de 5 % pentru cheltuieli directe (ținute, dotare post - registre etc) și un minim de 5 % pentru profit se ajunge la un tarif orar de minim 18,63 lei / oră, luând în calcul salariu minim pe economie de 2.080,00 lei/lună.

Prin urmare, contestatorul consideră că prin modul de stabilire a valorii estimate autoritatea contractantă a încălcat în mod repetat prevederile legale menționate mai sus, un tarif de 13 lei/oră/post fiind evident nelegal și încălcând toate prevederile legale mai sus menționate.

Contractantul precizează că autoritatea contractantă menționează în documentația aferentă achiziției faptul că criteriul de atribuire este *„prețul cel mai scăzut"*, dar se prezumă că orice ofertant și că orice agent economic este obligat să respecte legislația în vigoare, respectiv acordarea cel puțin al salariului minim, care în momentul desfășurării procedurii de achiziție, respectiv în momentul depunerii ofertei financiare în cadrul etapei de licitație electronică era de 2.080,00 lei/lună.

Acesta consideră că autoritatea contractantă nu a făcut o analiză a calculației tarifelor, mulțumindu-se doar să ia act de o anumită valoare, însă raportat la prevederile legale în vigoare cu incidența asupra tarifului orar ofertat, prețul orar calculate al serviciilor solicitate sub tariful de 16,15 lei/ora (fără cheltuieli directe, indirecte și profit), respectiv 18,63 lei/oră (în condițiile de aplicare a procentelor menționate mai sus), este cu mult sub limita minimă a prețului orar calculat conform prevederilor legale incidente în materie.

Chiar dacă criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut, nu este în interesul autorității contractante să încheie un contract cu un operator economic ce nu-l poate duce la îndeplinire.

Față de acest aspect, consideră că natura permanentă a serviciilor solicitate de autoritatea contractantă impunea luarea în considerare, de către ofertant și autoritatea contractantă, în stabilirea prețului orar ofertat a tuturor cheltuielilor necesare ducerii la îndeplinire a contractului de achiziție publică.

..... a prezentat Consiliului dovada respectării dispozițiilor art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, respectiv recipisa de consemnare a cauțiunii nr. ....., tranzacția nr. ..... din data de ....., emisă de CEC Bank Sucursala ....., în valoare de .....,00 RON, constituită pe seama și la dispoziția CNSC.

Prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 11501/27.03....., autoritatea contractantă transmite punctul de vedre cu privire la prezenta contestație precizând expres că „își menține poziția privind valoarea estimată așa cum a fost precizată în documentația de atribuire și nu va lua măsuri de remediere”.

Prin adresa nr. 15040/09.04....., înregistrată la Consiliu sub nr. 13417/10.04....., autoritatea contractantă trimite dosarul achiziției.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

...., în calitate de entitate contractantă, a organizat procedura simplificată, în vederea încheierii unui acord cadru, având drept obiect: „.....” cod CPV ....., elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP, anunțul de participare simplificat ...../....., conform căruia valoarea estimată a procedurii este între ..... ron. Conform cap. II.2.5 din anunț, criteriul de atribuire al contractului este „prețul cel mai scăzut”.

Având în vedere că obiectul contestației formulate îl constituie valoarea estimată maximă stabilită de autoritatea contractantă a acordului cadru de achiziție publică în cuantum de ..... lei fără TVA, valoare pe care contestatorul o consideră nelegală raportat la cerințele caietului de sarcini și cantitatea serviciilor solicitate respectiv maxim ..... ore, Consiliul va soluționa prezenta cauză prin raportare atât la prevederile documentației de atribuire cât și legislația specifică în materie.

Astfel, potrivit documentației de atribuire (fișa de date și caietul de sarcini) autoritatea contractantă are ca scop achiziționarea unor servicii de pază și monitorizare la ..... în baza unui acord cadru în cuantum maxim de ..... ore.

Pentru a fi în măsură a determina dacă valoarea maximă estimată în cuantum de 975.000 lei acoperă volumul și natura cerințelor impuse de autoritatea contractantă în cadrul contractului ce urmează a se atribui, Consiliul apreciază ca fiind relevante următoarele cerințe din caietului de sarcini (pag. 4-10 din dosarul achiziției):

„Obiectivul este Spitalul Județean de Urgență „....." ....., cu 10 (zece) posturi de pază după cum urmează :

*1. 1 post pază interior, la Unitatea de Primire a Urgențelor, str. Marchian, nr. 11, în intervalul **24/24 ore/zi**, (Luni - Duminică) - 744 ore/1 lună;*

2. 1 post pază control în holul principal spital - ....., str. Marchian, nr. 11, în intervalul orar 6:00 - 14:00, (8 ore/ zi – Luni-Vineri) - 184 ore/1 lună;

3. 1 post pază hol lifturi, Spitalul Județean de Urgență „ ....." ....., str. Marchian nr. 11, intervalul 24/24 ore/zi, (Luni - Duminică) - 744 ore/1 lună;

*4. 1 post pază exterior, Secție Obstetrico-Ginecologie, str. George Enescu, nr. 6, intervalul **24/24 ore/zi**, (Luni - Duminică) - 744 ore/1 lună;*

*5. 1 post pază exterior, Secție Pediatrie, Str. M. Eminescu, nr. 12, în intervalul **24/24 ore/zi**, (Luni - Duminică) - 744 ore/1 lună;*

*6. 1 post pază exterior, Secție Psihiatrie, str. I.C. Brătianu, nr. 116, în intervalul **24/24 ore/zi**, (Luni - Duminică) - 744 ore/1 lună;*

*7. 1 post pază exterior, Secție Psihiatrie VI Cronici, str. Parcul Tineretului, nr. 6, intervalul **18:00 - 06:00**, (12 ore/zi), (Luni - Duminică) - 372 ore/1 lună;*

*8. 1 post pază exterior, Secție Boli Infecțioase, str. Ștefan cel Mare, nr. 33, intervalul **18:00 - 06:00**, (12 ore/zi), (Luni - Duminică) - 372 ore/1 lună;*

9. 1 post pază exterior, Secție Săveni, str. Avram Iancu, nr. 6, în intervalul 16:00 - 08:00, (16 ore/zi), (Luni - Duminică) - 496 ore/1 lună;

*10. 1 post pază exterior, Secție Darabani, str. Tudor Vladimirescu, nr. 18, în intervalul orar **16:00 - 08:00,** (16 ore/zi), (Luni - Duminica) - 496 ore/1 lună.*

Autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a suplimenta - diminua numărul de ore/post pază și numărul de posturi.

Prestatorul va asigura intervenția rapidă a echipelor sale mobile în vederea prevenirii unor evenimente deosebite care pot apare, precum și pentru protecția permanentă a personalului prin monitorizarea butoanelor de panică ce vor avea legătură directă cu dispeceratul de monitorizare al prestatorului pentru următoarele locații:

- Unitatea de Primiri Urgențe - str. Marchian, nr. 11;

- Serviciul de Medicină Legală - str. Nicolae Iorga, nr.3;

- Fișier - str. Marchian, nr. 11;

- Compartiment Prosectură (Morgă) - str. Marchian, nr. 11;

- Secția Obstetrică - Ginecologie - str. G. Enescu, nr. 6.

Timpul de reacție al echipajului mobil de la primirea semnalului de alarmare este de 5 minute în timpul zilei și de 2 minute în timpul nopții.

Prestatorul va asigura mentenanța periodică a sistemelor de alarmare.

(...)

Condițiile minimale pentru prestatorul de servicii

Specificații tehnice

Cerințele impuse vor fi considerate ca fiind minimale. În acest sens, orice ofertă prezentată care se abate de la prevederile Caietului de sarcini, va fi luată în considerare, dar numai în măsura în care propunerea tehnică presupune asigurarea unui nivel calitativ superior cerințelor minimale din caietul de sarcini.

Caracteristicile prezentate sunt obligatorii și minimale, acestea putând fi ofertate la un nivel superior.

- Licență eliberată de I.G.P.R. pentru servicii de pază, transport valori și licență I.G.P.R. pentru sisteme tehnice de pază și protecție;

- Personalul de pază angajat, selecționat și instruit profesional conform dispozițiilor Legii nr. 333/2003, ***dotat cu uniformă proprie și însemne distinctive, echipamente de comunicare, mijloace tehnice de autoapărare;***

- Pentru eventualele prejudicii cauzate beneficiarului datorită executării necorespunzătoare a obligațiilor de serviciu, să aibă în nume propriu poliță de asigurare în favoarea beneficiarului;

- Să dețină dispecerat de monitorizare a sistemelor de alarmare înregistrat în Registrul de evidenta a dispeceratelor avizate de Inspectoratul General al Poliției Române, astfel încât să poată opera cu echipaje mobile de intervenție conform Legii nr. 333/2002 art. 33 si HG nr. 301/2012 art. 91.

- Existența unui dispecerat în zona unde se află obiectivul de pază (se va atașa o copie după licență);

- Suplimentarea pentru 2-3 ore, în funcție de necesități, pentru patrularea a unui/unor agenți de intervenție în zonele aglomerate din incinta spitalului;

- În situații deosebite, prestatorul va fi in măsură să intervină în maxim 5 minute cu o echipă de intervenție mobilă formată din minim doi agenți care să asigure soluționarea evenimentului;

- Întocmirea gratuită a planurilor de pază pentru obiectivul autorității contractante și asigurarea cooperării cu organele de poliție în vederea avizării acestora;

- Să asigure paza și securitatea bunurilor și valorilor ce constituie patrimoniul Spitalului Județean de Urgență „.....” ..... conform Planului de Pază;

- Să asigure secretul informațiilor și datelor obținute, a rezultatelor desprinse din studiile și analizele efectuate asupra activității de pază;

- Să informeze periodic societatea beneficiară despre anumite situații, împrejurări sau nereguli constatate în timpul desfășurării serviciului;

- Să asigure instruirea personalului de pază în domeniul securității și sănătății în muncă, situații de urgență prin personal competent;

- Prestatorul întocmește documentele specifice necesare executării și evidenței serviciului de pază și intervenție. Orice intervenție va fi consemnată într-un „Registru” care se va afla la postul fix de pază;

- La încetarea acordului cadru, prestatorul restituie în totalitate și în stare de funcționare, bunurile și echipamentul dat în folosință de către achizitor; eventualele lipsuri se completează cu bunuri noi, de același gen, sau se achită contravaloarea acestora la prețul zilei;

- Prezentarea unui plan de modernizare a sistemului de pază;

- Fiecare factură emisă pentru plata serviciilor, va fi însoțită de graficul de prezență al agenților care și-au desfășurat activitatea în luna respectivă, cu viza responsabilului autorizat al beneficiarului;

- Agenții de pază vor fi verificați zilnic de șeful de obiectiv conform H.G. nr. 301/2012, art. 32, alin. 3.

- Prestatorul are obligația sa respecte legile si normele in vigoare, ce țin de Pază, Protecție și Monitorizare.

Condiții minimale pentru personalul care va efectua paza

- personalul de pază este obligat să cunoască și să respecte îndatoririle ce-i revin, fiind direct răspunzător pentru paza și integritatea obiectivelor, bunurilor și valorilor încredințate;

- firma de pază să facă dovada atestării profesionale a personalului, conform Legii nr. 333/2003 și să depună în copie certificatul de absolvire a cursului de calificare profesională a personalului de pază vizat de organul de poliție și tabelul cu agenții de pază, control acces, ordine și intervenție ce va deservi obiectivele, în care se va menționa forma și numărul actului de angajare;

- să cunoască locurile și punctele vulnerabile din perimetrul obiectivului, respectiv, centrale termice, morga, serverul, arhivele, stația de oxigen și hidrofoare, magazii și bloc alimentar, centrale telefonice, bazinele cu apă, stațiile de clorinare, post-traf-ul, grupurile electrogen, pentru a preveni producerea oricăror fapte de natură să aducă prejudicii unităților păzite;

- agenții de pază din cadrul celor 10 posturi, au obligația să verifice la interval de 30 minute, toate intrările principale și secundare din incinta locației aferente.

- să păzească obiectivul, bunurile și valorile nominalizate în Planul de Pază și să asigure integritatea acestora. Durata serviciului în posturi, destinațiile posturilor de pază, consemnele generale și particulare, obligațiile personalului de pază precum și alte mențiuni legate de acestea vor fi detaliate în Planul de Pază care se întocmește de beneficiar împreună cu reprezentantul prestatorului și se avizează de secția de Poliție pe raza căruia se afla obiectivul;

- să permită accesul în obiectiv numai în conformitate cu reglementările legale și cu dispozițiile interne;

- să oprească și să legitimeze persoanele despre care există date sau indicii că au săvârșit infracțiuni sau alte fapte ilicite în obiectivul păzit, pe cele care încalcă normele interne stabilite prin regulamentele proprii, iar în cazul infracțiunilor flagrante, să oprească și să predea poliției pe făptuitor, bunurile sau valorile care fac obiectul infracțiunii sau altor fapte ilicite, luând măsuri pentru conservarea ori paza lor, întocmind totodată un proces-verbal pentru luarea acestor măsuri;

- în postul de pază mobil, agentul de pază, pe timpul nopții, patrulează în perimetrul postului de pază conform delimitării din schița-anexă la Planul de pază și va colabora cu agenții de pază din celelalte posturi apropiate sprijinindu-se reciproc în rezolvarea problemelor ce pot interveni în timpul executării serviciului;

- să înștiințeze imediat șeful său ierarhic și conducerea unității beneficiare despre producerea oricărui eveniment în timpul executării serviciului și despre măsurile luate;

- în caz de avarii produse la instalații sanitare, încălzire, rețelele electrice sau telefonice și in orice alte împrejurări care sunt de natură să producă pagube, sa aducă imediat la cunoștința celor în drept asemenea evenimente și să ia primele măsuri pentru limitarea consecințelor evenimentului;

- în caz de incendiu, să ia imediat măsuri de stingere și de salvare a persoanelor, a bunurilor și a valorilor, să sesizeze pompierii și să anunțe conducerea unității;

- să ia primele măsuri pentru salvarea persoanelor și de evacuare a bunurilor și a valorilor în caz de dezastre;

- să asigure paza mașinilor parcate în curtea unității;

- la apusul soarelui să aprindă iluminatul de siguranță;

- să sesizeze la 112 orice faptă de natură a prejudicia patrimoniul unității și să-si dea concursul pentru îndeplinirea misiunilor ce revin organelor în drept pentru prinderea infractorilor;

- să poarte în timpul serviciului ***mijloacele tehnice de apărare*** *și de* ***protecție cu care este dotat (spray iritant lacrimogen, baston de cauciuc, lanternă și telefon mobil sau radiotelefon)*** *și să facă uz de ele numai în cazurile și condițiile prevăzute de lege;*

*- să poarte **uniforma în funcție de sezon și starea vremii**, conform licenței și legislației în vigoare, având însemnele distinctive ale firmei de pază cu denumirea agentului prestator și codul de identificare personal;*

- în timpul serviciului nu se va antrena in discuții cu alte persoane, nu are voie să citească ziare, cărți, etc sau să aibă alte ocupații care l-ar sustrage de la serviciul de pază;

- să nu se prezinte la serviciu sub influenta băuturilor alcoolice și nici să nu consume astfel de băuturi în timpul serviciului;

- predarea turelor se va face numai pe paza de proces verbal de predare-primire serviciu de paza;

- să execute întocmai dispozițiile șefilor ierarhici, cu excepția celor vădit nelegale și să fie respectuos în raporturile de serviciu;

- să execute, în raport de specificul obiectivului, orice alte sarcini care i-au fost încredințate, potrivit planului de pază;

- să respecte consemnul general și particular al postului".

Din analiza cerințelor mai sus iterate impuse de autoritatea contractantă în cadrul caietului de sarcini, Consiliul reține ca fiind relevant faptul că ofertanții au obligația să asigure servicii de pază în regim de 24/24 ore/zi, 16/24 ore/zi sau 12/24 ore/zi, în funcție de locațiile stabilite, inclusiv sâmbătă și duminică sau sărbătorile legale. De asemenea, ofertanții trebuie să asigure personal specializat, dotat cu uniformă proprie și însemne distinctive, echipamente de comunicare, mijloace tehnice de autoapărare, mijloacele tehnice de apărare și de protecție (spray iritant lacrimogen, baston de cauciuc, lanternă și telefon mobil sau radiotelefon).

Consiliul reține că, în această cauză sunt incidente următoarele dispoziții legale:

-art. 9 alin. (1) din Legea nr. 98/2016: *„Autoritatea contractantă calculează valoarea estimată a unei achiziții având în vedere valoarea totală de plată, fără TVA, estimată de autoritatea contractantă, luând în considerare orice eventuale forme de opțiuni și prelungiri ale contractului menționate în mod explicit în documentele achiziției";*

-art. 11 alin. (1) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016: *„Autoritatea contractantă nu are dreptul de a utiliza metode de calcul al valorii estimate a achiziției cu scopul de a evita aplicarea procedurilor de atribuire prevăzute de prezenta lege. Autoritatea contractantă nu are dreptul de a diviza contractul de achiziție publică în mai multe contracte distincte de valoare mai mică și nici de a utiliza metode de calcul care să conducă la o subevaluare a valorii estimate a contractului de achiziție publică, cu scopul de a evita a aplicarea procedurilor de atribuire reglementate de prezenta lege".*

Rezultă așadar că autoritatea contractantă la momentul inițierii procedurii trebuie să se asigure că valoarea estimată calculată a achiziției ce urmează a se realiza acoperă toate cerințele menționate în mod explicit în cadrul documentației de atribuire și nu are dreptul de a utiliza metode de calcul care să conducă la o subevaluare a valorii estimate a contractului de achiziție publică.

Mai mult, în cazul în care autoritatea contractantă nu poate estima valoarea contractului ce urmează a se atribui, are la îndemână dispozițiile art. 139 alin. (1) și (2) din Legea nr.98/2016 care stipulează

că*: „(1) Înainte de inițierea procedurii de atribuire, autoritatea contractantă are dreptul de a organiza consultări ale pieței în vederea pregătirii achiziției, prin raportare la obiectul contractului de achiziție publică, și pentru a informa operatorii economici cu privire la planurile de achiziție și cerințele avute în vedere în legătură cu acestea, făcând cunoscut acest lucru prin intermediul SEAP, precum și prin orice alte mijloace. (2) În cadrul consultărilor prevăzute la alin. (1), autoritatea contractantă are dreptul de a invita experți independenți, autorități publice sau operatori economici, inclusiv organizații reprezentative ale acestora",* precum și dispozițiile art. 18 din HG nr. 395/2016 care stabilesc condițiile și modalitatea de consultare a pieței.

Or, din analiza referatului de necesitate având nr. 12080/14.03..... (fila 3 din dosarul achiziției), Consiliul reține că justificarea valorii estimate a contractului în cauză este una sumară fără nici o raportare la cerințele/necesitățile exprese ale autorității contractante incluse în cadrul documentației de atribuire, rezumându-se la o formulă simplă de calcul: .....0 lei.

Conform prevederilor art. 1 alin. (1) din HG nr.937/2018: „Începând cu data de 1 ianuarie ....., 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 2.080 lei lunar, pentru un program normal de lucru în medie de 167,333 ore pe lună, reprezentând 12,43 lei/oră".

Altfel spus, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă avea obligația de a stabili valoarea estimată a achiziției în cauză, prin raportare nu doar la salariul minim garantat, ci la toate cerințele din caietul de sarcini și să verifice dacă fundamentarea valorii estimate include cel puțin prevederile legale în vigoare, cum ar fi spre exemplificare: salariul minim pe economie cu taxele și impozitele aferente (conform HG nr. 937/2018), sporurile legale **(spor de noapte, spor de weekend, sărbători legale)** cheltuielile directe **(mijloacele tehnice de apărare și de protecție cu care este dotat, uniforme, spray iritant lacrimogen, baston de cauciuc, lanterna si telefon mobil sau radiotelefon)** și indirecte inclusiv fondul de handicap. De asemenea, având în vedere că natura contractului de achiziție publică ce urmează a se încheia este unul oneros, este evident că, la stabilirea valorii estimate trebuie avut în vedere și o cotă de profit.

Prin urmare, în condițiile în care autoritatea contractantă a stabilit valoarea estimată a achiziției fără a avea în vedere toate costurile pe care le implică cerințele documentației de atribuire, este evident că, potențialii ofertanți pentru a se încadra în valoarea estimată, fie nu vor respecta cerințele caietului de sarcini, fie vor vicia rezultatul procedurii prin ofertarea unor prețuri nesustenabile care nu sunt rezultatul liberei concurențe sau care nu pot fi justificate decât în baza unei simple decizii comerciale.

Mai mult, Consiliul constată o discrepanță între cantitatea maximă a acordului cadru menționat la pct. II.2.4 din fișa de date, unde s-a menționat că aceasta este de 75.000 ore de pază și pct. IV.4.2 din aceeași fișă, unde s-a menționat că prețul ofertei se va raporta la cantitatea maximă a acordului, respectiv 70.000 ore, această eroare fiind de natură a vicia modul de întocmire a ofertelor și implicit de evaluare a acestora.

Având în vedere că în cadrul procedurii au fost depuse oferte, potrivit procesului verbal nr. 14720/01.04..... publicat în SEAP în anexa anunțului de participare sub identificatorul „[...../ 00034] PROCES VERBAL EV.G.P.+DUAE PS PAZA .....pdf.p7s”, autoritatea contractantă procedând în data de 01.04..... la evaluarea ofertelor, Consiliul constată că nu mai pot dispuse măsuri de remediere fără a fi încălcate principiile consacrate de legea achizițiilor publice și, pe cale de consecință, va dispune ..... de atribuire în cauză.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de SC ..... SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă .... și va dispune ..... ce atribuire în cauză.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite contestația depusă de către SC ..... SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă .... și dispune ..... de atribuire.

Obligatorie.

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