Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

str. Stavropoleos nr. 6, sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
tel. +40-21-3104641, tel. +40-21-3104670, fax. +40-21-3104642,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

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...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., formulată de..., cu sediul în..... nr....., înregistrată la... sub nr...., având..., reprezentată legal prin... - administrator, împotriva documentației de atribuire prin care a fost stabilita valoarea estimata a achiziției si a răspunsului la solicitarea de clarificări nr...., elaborată de către ....., *cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii proprii, o*rganizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect servicii de paza si protecție la: - Serviciul social „...” din strada... nr.... ....., - Centru de... din str.... nr..... nr...., s-a solicitat obligarea autorității contractante să adopte *măsurile necesare restabilirii legalității, cu indicarea clară și precisă a operațiunilor care urmează a fi realizate de autoritatea contractantă, respectiv anularea procedurii si estimarea corecta a valorii contractului corelata cu* legislația in v*igoare in materia achizițiilor publice si a Legii nr. 53/... privind Codul muncii, astfel încât sa fie sustenabila din punct de vedere al tarifului orar.*

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... critică documentația de atribuire a procedurii în cauză, solicitând cele menționate în partea introductivă.

Contestatoarea supune atenției faptul că, potrivit documentației de atribuire revizuite, autoritatea contractanta prevede, pentru efectuarea serviciilor de pază umană în număr maxim de... ore, o valoare maximă estimată a contractului de..., însemnând un tarif orar mediu pentru toate tipurile de posturi de.../oră.

Reclamanta prezintă o serie de calcule în susținerea faptului că acest tarif propus de către autoritatea contractantă, de.../oră, este cu mult inferior celui necesar pentru a asigura plata legală a personalului implicat, acoperirea cheltuielilor operaționale în executarea viitorului contract, respectiv profitul.

Autoarea contestației adaugă faptul că, în vederea justificării tarifului ofertat în baza salariului minim brut lunar de... este necesar a fi adăugate toate sporurile legale, contribuția asiguratorie pentru muncă, fondul de handicap, cheltuielile directe și indirecte, respectiv profitul.

În opinia reclamantei, răspunsul la solicitarea de clarificări nu este nici pe departe lămuritor, ci extrem de vag, prezentarea aleatorie a unor așa-zise oferte identificate în SEAP, dintre care unele sunt datate anterior momentului majorării salariului minim brut pe economie, nefiind de natură a justifica legalitatea procedurii de achiziție inițiate de către autoritatea contractantă.

Ca mijloace de probă au fost depuse înscrisuri.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., ..., în calitate de autoritate contractantă, a transmis punct de vedere, prin inte*rmediul căruia p*recizează că și-a fundamentat prețul de.../ oră, fără TVA, având în vedere următoarele considerente:

- Încadrarea în bugetul alocat pentru acest capitol de cheltuieli;

Menționăm că subscrisa nu este ordonator principal de credite bugetare și prin urmare pe parcursul unui an bugetar autoritatea dispune doar de creditele bugetare ce ii sunt alocate de către ordonatorul principal.

- Raportarea la tariful actual (modificat cu...) din contractul cu furnizorul de servicii de pază, pe care autoritatea îl are în derulare, respectiv:.../ora, fără TVA.

... a constituit cauțiunea în sumă de..., fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., înregistrată în registrul de evidență al Consiliului sub nr.....

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura proprie privind încheierea acordului-cadru având ca obiect *Servicii de pază și protecție*, prin publicarea anunțului de publicitate ADV... /..., la care a anexat documentația de atribuire, valoarea estimată fiind de..., fără TVA. Data de transmitere a ofertelor a fost stabilită pentru....

Nemulțumită de valoarea estimată stabilită de autoritatea contractantă pentru această procedură... a formulat contestația de față, solicitând cele menționate în partea introductivă.

La acest moment, procedura este *suspendată de drept începând cu data de....toate ofertele primite se află la sediul autorității, sigilate, conform* celor precizate de autoritatea contractantă prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr.....

Examinând susținerile părților, probatoriul aflat la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul constată că, în opinia contestatoarei, tariful orar estimat de către autoritatea contractantă de.../oră fără TVA (...:... ore) nu poate fi ofertat în condițiile în care angajatorul și respectă toate obligațiile față de angajat.

În apărările sale, achizitoarea arată că și-a fundamentat prețul de.../oră având în vedere încadrarea în bugetul local pentru acest capitol de cheltuieli și raportarea la tariful actual din contractul cu furnizorul de servicii de pază pe care îl are în derulare.

Având a verifica, Consiliul are în vedere că în *Anunțul de publicitate, procedură internă privind achiziția publică de Servicii de pază (din categoria celor cuprinse în Anexa 2 din L.98/...) n*r...., s-au consemnat următoarele:

Valoarea estimativa maxima a acordului cadru pe 23 de luni este de... fără TVA, acesta este împărțit in 4 contracte subsecvente.

Prețul serviciilor de paza este determinat in funcție de tariful/ora si de numărul maxim de ore al acordului cadru pe 23 de luni, exprimat in lei fără TVA:

... h (calculat conform anexa 1) pentru..... nr.....

-13440 h (calculat conform anexa 2) pentru Centru de... din str.... nr.....

-3840 h (calculat conform anexa 1).Centru multifuncțional … din str.... nr.....

Total maxim ore:... h

Totodată, potrivit caietului de sarcini dispozitivul de paza se compune din trei obiective, care funcționează:

-24h/24...... nr.....;

-de luni - vineri intre orele... iar sâmbătă, duminica, in zilele de sărbători legale si in zilele declarate libere de către Guvern, 24 de ore **pentru C**entru de... din str.... nr....

-de luni- vineri (zile lucrătoare) intre orele**.. pentru Cen**tru multifuncțional ..... din str.... nr.....

Conform prevederilor art. 1 din HG nr. 146/2026: Începând cu data de..., 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 şi completările ulterioare, se stabileşte în bani, fără a inc**lude sporuri şi alte adaosuri, la suma** de**... lunar, pentru un progr**am normal de lucru în medie de... ore pe lună, reprezentând 25.../oră.

Consiliul apreciază că natura serviciilor solicitate de autoritatea contractantă (ținând cont că serviciile vor fi prestate și în regim de 24 ore din 24, ceea ce înseamnă și munca pe timpul nopții și în zilele libere), impunea luarea în considerare, în stabilirea tarifului, a tuturor cheltuielilor necesare ducerii la îndeplinire a contractului de achiziție publică, cum ar fi de pildă:

- cheltuielile rezultate din prevederile..., cum ar fi spre exemplificare orele suplimentare, sporul de noapte, sporul de sărbători legale, sporul de repaus săptămânal etc.;

- contribuția asiguratorie pentru muncă, prevăzută de Codul fiscal;

- fondul de handicap, obligatoriu pentru agenții economici cu peste 50 de angajați, potrivit dispozițiilor Legii nr....;

- 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, proctecția și securitatea în muncă, costurile de pregătire profesională/instruire a personalului;

- cheltuielile indirecte;

- profit.

În contextul obligațiilor de mai sus, nu doar ofertanții sunt ținuți 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 prevederile legale aplicabile, 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, inclusiv orice asociere temporară formată între două ori mai multe dintre aceste entități, care oferă în mod licit pe piață executarea de lucrări, furnizarea de produse ori prestarea de servicii, și care este/sunt stabilită/stabilite în:....).

Însăși autoritatea contractantă a indicat în caietul de sarcini justificarea obligatorie a tarifului cu luarea în considerare a următoarelor:

Justificarea detaliata a tarifului este obligatorie si va avea minim următoarele componente:
A. Cheltuieli directe
a) Cheltuieli salariale
Salariu de încadrare (brut);
Salariu brut orar;
Spor de noapte;
Ore suplimentare;
Spor ore lucrate in zile libere legale;
Spor ore lucrate in zile de weekend;
Concedii de odihna;
Bonusuri;
Tichete de masa;
Contribuția asiguratorie pentru munca;
Contribuție fond de handicap.
b) Cheltuieli instruire formare profesionala
c) Cheltuieli servicii medicale personal
B. Cheltuieli indirecte
Uniforme;
Logistica;
Combustibil.
C. Profit.

Raportarea la contractul aflat în derulare, este lipsită de relevanță, întrucât există posibilitatea ca respectivul tarif să fi fost diminuat prin utilizarea unor subvenții obținute conform Legii nr..... 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.

De asemenea, constrângerile bugetare ale unei autorități locale nu exonerează instituția de obligația de a respecta drepturile salariale minime garantate prin lege și costurile asociate (contribuții, sporuri obligatorii, echipament, marjă de profit etc.). Autoritatea are obligația de a stabili valoarea estimată a contractului astfel încât aceasta să reflecte prețul real al pieței și să asigure respectarea obligațiilor din domeniul dreptului muncii.

În condițiile în care tariful minim legal este de 25.../oră, este limpede că un tarif de.../oră nu poate include toate sporurile și contribuțiile obligatorii, precum și cota de cheltuieli indirecte și profit.

Concluzionând, Consiliul apreciază că estimarea unei valori care nu asigură toate costurile pe care le implică cerințele documentației de atribuire, prezintă elemente de risc pentru autoritatea contractantă, fiind evident că pentru a se încadra în această valoare, ofertanții 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.

Or, este împotriva logicii a accepta stabilirea unei valori estimate având la bază costuri care nu vor putea fi respectate și care la momentul inițierii procedurii erau, sau trebuiau cunoscute de autoritatea contractantă.

Raportat la aceste aspecte, Consiliul va reține faptul că autoritatea contractantă nu a determinat cu maximă rigurozitate valoarea estimată a acordului-cadru în discuție prin raportare la cerințele documentației de atribuire precum și la drepturile și obligațiile ce decurg din dispozițiile legale la care s-a făcut trimitere și a salariului minim brut garantat, motiv pentru care va obliga ..... la refacerea calculului valorii estimate.

Pentru considerentele enunțate, Consiliul va admite contestația formulată de... și va obliga autoritatea contractantă la remedierea actelor procedurii în sensul de mai sus, prin aducerea la cunoștința operatorilor interesați.

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..., în contradictoriu cu ....., în calitate de autoritate contractantă și obligă achizitoarea la remedierea actelor procedurii prin refacerea calculului valorii estimate, cu respectarea celor dispuse în motivare, în termen de 10 zile de la data primirii prezentei. Modificările vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici interesați și stabilirea unui nou termen de depunere a ofertelor, care să permită elaborarea ofertelor în mod corespunzător.

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

Împotriva prezentei 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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

..., MEMBRU, MEMBRU,
... ...