



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) și ale art. 27 alin. (1) 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr.

Data:

Prin contestația nr. 2266/20.07.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 29097/21.07.2020, depusă de SA, cu sediul în, str. Ankara nr. 3, ..., având CUI RO, număr de înregistrare în Registrul Comerțului, reprezentată prin director general, cu sediul procesual ales la Societatea Civilă Profesională, din, împotriva răspunsurilor la solicitările de clarificări publicate în data de 08.07.2020, în cadrul procedurii de licitație deschisă, online, organizată de, cu sediul în, str., ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru privind Serviciile de reciclare a deșeurilor, CPV 90514000-3 Servicii de reciclare a deșeurilor menajere (Rev. 2), contestatoarea a solicitat, în principal, ... de atribuire, potrivit art. 26 alin. (2) lit. c) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu art. 212 alin. (1) lit. c) și cu art. 212 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 și, în subsidiar, obligarea autorității contractante la modificarea documentației de atribuire, inclusiv a clauzelor acordului-cadru și a contractului subsecvent într-o manieră care să facă posibilă din punct de vedere legal implementarea clarificărilor publicate în SEAP la data de 08.07.2020, cu stabilirea în mod legal și adecvat a noului termen de depunere a ofertelor.

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 SA critică documentația de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea face un scurt istoric al procedurii, precizând că, față de răspunsurile autorității contractante la solicitările de clarificări cu privire la documentația de atribuire, a mai formulat două contestații asupra cărora Consiliul s-a pronunțat prin deciziile nr.

Nemulțumită de modul în care autoritatea contractantă a înțeles să aplice dispozițiile deciziilor anterior emise de Consiliu și de răspunsurile la solicitările de clarificări, publicate în data de 08.07.2020, a formulat contestația de față, solicitând

Prin răspunsurile 1 și 2 din Clarificarea 1, publicate în 08.07.2020, ca urmare a celor stabilite prin cea de-a doua decizie, autoritatea contractantă a anunțat intenția de modificare a acordului-cadru și a contractelor subsecvente după cum urmează: includerea practic în obiectul achiziției a serviciilor „conexe” de depozitare pentru o cantitate maximă de 15% din cantitățile ridicate de la achizitor, constând inclusiv în fracția contaminată, nesupusă compostării, pentru care este permisă devierea la depozitare; suplimentarea valorii maxime a contractului cu cel mult 25% din valoarea declarată câștigătoare, incluzând costurile aferente serviciilor conexe de depozitare și taxa pe economie circulară de 80 lei/tonă deșeu eliminat prin depozitare; asumarea colectării separate a deșeurilor puse la dispoziție în baza contractului.

O astfel de remediere, neînsoțită de vreo modificare adusă clauzelor acordului-cadru și contractului subsecvent, modifică obiectul contractului și valoarea estimată a contractului (ceea ce ar fi reclamat oricum publicarea unui anunț de tip erată, potrivit art. 55 din HG nr. 395/2016).

Contestatoarea argumentând, apreciază că remediile aduse de către autoritatea contractantă pentru a răspunde deciziei Consiliului reflectă o încălcare a prevederilor legale ce afectează procedura de atribuire, cu consecința anulării procedurii, iar în măsura în care este posibilă modificarea contractului pe parcursul derulării acestuia, obligarea autorității contractante la publicarea clauzelor de revizuire clare, precise și fără echivoc, cu privire la modelul de acord-cadru și contract subsecvent.

În ceea ce privește răspunsurile din Clarificarea 2, publicate în data de 08.07.2020, contestatoarea invocă aceleași nelegalități, la care se adaugă neconcordanța între extinderea obiectului contractului și menținerea obiectului inițial al contractului.

Și cu privire la acest aspect, contestatoarea consideră că se impune ori, în subsidiar, obligarea autorității contractante la

publicarea unor clauze de revizuire în înțelesul art. 221 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016.

Prin răspunsul din 08.07.2020 la solicitarea 1 a) din clarificările 2, autoritatea contractantă și-a justificat competența administrativă doar față de serviciile de compostare, însă fără a răspunde dispoziției de justificare a competenței administrative și prin raportare la dispozițiile art. IV din Legea nr. 99/2014, justificare devenită cu atât mai necesară în condițiile în care a acceptat ca posibilitate devierea prin depozitare a unui procent de 15% din deșeurile ce fac obiectul procedurii.

Delegarea către Sectoarele Municipiului privește exclusiv un anumit tip de deșeuri, respectiv deșeurile reziduale rezultate în urma procesului de sortare și tratare a deșeurilor colectate, în situația de față, de pe raza teritorială a

Prin acceptarea de către autoritatea contractantă, prin clarificările din 08.07.2020, că este posibilă depozitarea unui procent de 15% din deșeuri, prin adiționarea contractului și raportat la HCGMB nr. 101/2020 din care reiese că încheierea unui contract de depozitare nu poate fi realizată de către autoritatea contractantă din prezenta cauză, nu mai este posibilă remedierea și continuarea procedurii.

Chiar dacă din perspectiva legislației în materie de achiziții publice și concesiuni autoritatea din prezenta cauză are calitate de autoritate contractantă în cadrul contractelor de achiziție publică pe care le încheie, dreptul de încheiere a unui asemenea contract (inclusiv act adițional) rămâne grefat pe o competență administrativă, rezultată din legislația specială aplicabilă serviciului ce se dorește a fi atribuit.

Față de aspectele prezentate, cu invocarea prevederilor Legii nr. 51/2006 privind serviciile de utilitate publică, contestatoarea solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Prin adresa nr., Consiliul a solicitat autorității contractante punctul de vedere referitor la contestație, precum și toate documentele emise ulterior deciziei Consiliului nr.

Prin adresa nr. 8284/29.07.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 30386/29.07.2020, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere la contestația depusă de SA, împreună cu documentele solicitate.

Față de contestația SA, achizitoarea solicită respingerea acesteia ca neîntemeiată, având în vedere că acest operator a formulat deja trei contestații față de procedura demarată și chiar după ce s-au acceptat modificările solicitate de acesta, a continuat să conteste chiar aspecte pentru care și-a dorit modificarea. Acțiunile întreprinse de SA reprezintă un abuz de drept procesual în vederea întârzierii sau anulării procedurii de achiziție publică. Totodată, până în prezent, nu cunoaște dacă contestatoarea deține o autorizație de mediu valabilă în conformitate cu obiectul contractului,

condiție esențială pentru a participa la prezenta procedură în calitate de ofertant.

Cu privire la cele contestate, autoritatea contractantă precizează că nu se schimbă obiectul contractului. Acesta va rămâne în continuare *Servicii de valorificare prin compostare*. Serviciile conexe au fost introduse tocmai pentru a răspunde contestatoarei, care în momentul de față reinterpretează întreaga documentație.

HCGMB nr. 101/23.03.2020, invocată de contestatoare, nu are niciun fel de aplicabilitate sau legătură cu serviciile de compostare a biodeșeurilor dorite de către instituție.

Procedura organizată de către nu are ca obiect delegarea gestiunii unui „serviciu de salubritate”, ci contractarea unor servicii de compostare a biodeșeurilor, astfel cum a fost explicat în cadrul caietului de sarcini. Totodată, chiar și instanța de judecată s-a pronunțat asupra acestor aspecte prin Hotărârea civilă nr. 773/2020.

De asemenea, ca și condiție în vederea emiterii unei autorizații de mediu care are ca obiect gestionare deșeuri/servicii de compostare etc., este posibil ca ANPM să solicite dovada clară a modalităților de eliminare a fracției nevalorificabile și prin urmare să solicite depunerea unui contract cu un depozit ecologic, însă pentru a participa la prezenta procedură așa cum a menționat anterior, ofertantul trebuie să dețină deja o autorizație de mediu valabilă pentru servicii de compost.

În ceea ce privește draftul de acord-cadru și draftul contractului subsecvent acestea puteau fi modificate printr-o simplă solicitare de clarificări. Așa cum sunt prezentate și în procedură, ele sunt drafturi și pot fi modificate în funcție de documentație și cerințele solicitate de ofertanți și acceptate de achizitor.

Celor prezentate cu privire la contestația SA conduc autoritatea contractantă la suspiciuni clare cu privire ori la reaua-credință a acestui operator economic, ori la lipsa de profesionalism a acesteia, întrucât solicitările nu își au răspunsul numai în documentația prezentei achiziții, ci și în legislația în vigoare, legislație de la care niciun operator de salubritate nu se poate sustrage și trebuie să o cunoască.

Dacă un operator economic se consideră interesat a participa la o procedură de achiziție publică și de a satisface nevoile autorității contractante, acesta este liber a depune o ofertă în acest sens, însă nu poate solicita schimbarea necesității autorității contractante doar pentru a îngreuna și leza o procedură de achiziție publică. Ca urmare a contestațiilor frecvente depuse de SA, autoritatea contractantă nu a putut duce la îndeplinire niște prevederi legale privitoare la mediu, fapt care nu lezează doar autoritatea contractantă, ci este și contrară interesului public.

Având în vedere punctul de vedere nr. 8284/29.07.2020 formulat de autoritatea contractantă, faptul că prin acest punct de vedere autoritatea contractantă nu a invocat aspecte noi, precum și

urmare a studierii dosarului cauzei, ... SA a transmis adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 32688/10.08.2020, precizând că nu sunt înscrisuri noi care să conducă la necesitatea de a insista asupra anumitor motive invocate și dezvoltate în cuprinsul contestației, motiv pentru care își menține argumentele expuse prin contestației.

Anexează cererea de chemare în judecată având ca obiect anularea HCL nr. 123/08.05.2020, precizând totodată că HCGMB nr. 101/23.03.2020 (care a stat la baza adoptării HCL nr. 123/08.05.2020) a fost atacată de instituția Prefectului Municipiului, cererea fiind înregistrată pe rolul Tribunalului, Secția a II-a Contencios administrativ și fiscal la data de 05.08.2020 cu nr. 19603/3/2020. Astfel, în conformitate cu dispozițiile art. 3 alin. (3) din Legea nr. 554/2004 a contenciosului administrativ, este suspendat de drept actul administrativ atacat de Prefectul Municipiului

În data de 13.08.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 33649/13.08.2020, contestatoarea a comunicat numărul de dosar constituit ca urmare a atacării HCL nr. 123/08.05.2020 la Tribunalul, Secția a II-a contencios administrativ și fiscal.

Cu adresa nr. 33556/1448/C9/13.08.2020, transmisă prin e-mail, în data de 13.08.2020, Consiliul a solicitat autorității contractante să indice până în data de 14.08.2020, ora 14:00, stadiul procedurii, având în vedere că data limită a procedurii a fost stabilită în SEAP ca fiind 29.07.2020, iar procedura figurează "în desfășurare".

Până la data emiterii deciziei, autoritatea contractantă nu a răspuns acestei solicitări.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

În vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Serviciile de reciclare a deșeurilor, CPV 90514000-3 Servicii de reciclare a deșeurilor menajere (Rev. 2), ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat licitația deschisă, online, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1017982/02.01.2020. Potrivit informațiilor din SEAP, procedura se află "în desfășurare".

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de servicii este de 16.622.442,58 lei, fără TVA, criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită inițial pentru 07.02.2020, ulterior, pe baza anunțurilor de tip erată fiind decalată pentru 29.07.2020, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de răspunsurile publicate în SEAP de către autoritatea contractantă, la data de 08.07.2020, ca urmare a deciziei Consiliului nr. SA a depus contestația în analiză, solicitând, în principal, ... și, în subsidiar, obligarea autorității contractante la modificarea documentației de atribuire.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 220.000,00 lei, conform art. 61¹ alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 206402580/1 eliberată de, la data de 23.07.2020.

În cadrul aceleiași proceduri, împotriva răspunsurilor de clarificare publicate de autoritatea contractantă în SEAP la data de 04.02.2020 și 06.02.2020, precum și în data de 19.03.2020, ... SA a formulat contestații care au fost admise, în parte, prin deciziile nr. și

Trecând la soluționarea contestației formulate de SA împotriva răspunsului de clarificare publicat în SEAP la data de 08.07.2020, urmare a deciziei Consiliului nr., se constată că aceasta privește răspunsurile 1 și 2 din clarificarea 1, precum și răspunsul 1.a) din clarificarea 2.

În aceste condiții, sunt avute în vedere cele reținute de Consiliu prin decizia amintită, mai întâi în privința răspunsurilor 1 și 2 din clarificarea 1 "... prin decizia anterior emisă nr. 382/C9/219/10.03.2020, față de răspunsurile nr. 1 și 2 din adresa de clarificare nr. 1, Consiliul a reținut următoarele: «Referitor la critica contestatoarei legată de lipsa de concludență a răspunsului autorității contractante nr. 1, la întrebările nr. 1 și 2, publicat în SEAP la data de 04.02.2020, se reține că aceste solicitări sunt în referire la "revizuirea valorii totale estimate a achiziției", respectiv cu privire la "fracția umedă".

Astfel, în referire la "revizuirea valorii totale estimate a achiziției", s-a adresat următoarea solicitare: "1. Costurile necesare executării contractului de achiziție publică, raportat la cantitatea totală estimată de Dvs. de 138.520,36 tone, depășesc semnificativ valoarea totală estimată a achiziției de 16.622.422,58 lei.

În acest sens, din cantitatea totală estimată de dvs. de 138.520,36 tone, la un preț total al contractului de 16.622.422,58 lei, ar rezulta un preț pe tona de deșeuri de 120 lei.

Din cantitatea totală menționată, doar 70% se poate procesa rezultând un compost, restul de 30% (41.556,12 tone) trebuie eliminat prin depozitare, ceea ce necesită costuri suplimentare pentru eliminarea prin depozitare, prevăzute de OUG nr. 74/2018 pentru modificarea și completarea Legii nr. 211/2011 privind regimul deșeurilor, Legea nr. 249/2015 privind modalitatea de gestionare a ambalajelor și a deșeurilor de ambalaje și Anexa 2 din OUG nr. 196/2005 privind Fondul de mediu.

Aceste **costuri suplimentare în valoare totală de 200 lei/tonă** constau în:

i. valoarea contribuției pentru economia circulară pentru deșeurile municipale, deșeurile din construcții și desființări, destinate a fi eliminate prin depozitare după cum urmează: valoarea contribuției pentru economia circulară (lei/tonă) pentru anul 2019 – 30 lei/t, iar începând cu anul 2000 – 80 lei/t;

ii. taxa de depozitare de 120 lei/tonă, plătiți către operatorul depozitului de deșeuri.

Astfel, pentru 41.556,12 tone trebuie să plătim 200 lei/tonă pentru eliminarea la groapă, asta însemnând **un cost suplimentar de 8.311.221,6 lei**. Dacă scădem aceste costuri obligatorii prevăzute de lege din valoarea estimată a contractului ajungem la o valoare a contractului de 8.311.200,98 lei, ceea ce înseamnă un preț de 60 lei/tonă, preț care nu acoperă cheltuielile cu transportul și procesarea deșeurilor.

Pentru a fi acoperite prețurile cu transportul și procesarea, sumă de 8.311.221,6 lei ar trebui adăugată la valoarea contractului, ajungându-se la o valoare totală estimată a contractului de **24.933.644,18 lei**, ceea ce înseamnă 180 lei/tonă de deșeuri preluate.

În consecință, vă solicităm să reevaluați costurile necesare executării contractului de achiziție publică, deoarece valoarea estimată în prezent de 16.622.442,58 lei este cu mult sub pragul costului total al prestării serviciilor ce fac obiectul achiziției”.

Acestei solicitări, autoritatea contractantă i-a formulat următorul răspuns: **”Răspuns 1.** Referitor la solicitarea de revizuire a valorii estimate vă comunicăm că autoritatea contractantă și-a estimat valoarea achiziției în conformitate cu prevederile legale, respectiv Legea 98/2016 privind achizițiile publice cu modificările și completările ulterioare, Paragraful 3 – Modul de calcul al valorii estimate a achiziției și HG 395/2016 privind aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice din 02.06.2016, Secțiunea a 2-a Estimarea valorii achiziției publice și alegerea modalității de atribuire.

Precizăm că **obiectul acordului-cadru îl reprezintă serviciile de reciclare a deșeurilor respectiv valorificare prin compostare**, iar conform caietului de sarcini pagina 5: Atribuțiile și responsabilitățile autorității contractante/achizitorului

- achizitorul se obligă să transmită prestatorului deșuri aferente următoarelor coduri: 20.01.08 deșuri biodegradabile de la bucătării și cantine; 20.02.01 deșuri biodegradabile; 20.03.02 deșuri de piețe; 03.01.01 deșuri de scoarță și de plută; 03.01.05 rumeguș, talaș, așchii, resturi de scândură și furnir, altele decât cele specificate la 03.01.04”.

Având în vedere întrebarea contestatoarei și răspunsul autorității contractante mai sus redate, se constată că acestea contravin prevederilor art. 160 din Legea nr. 98/2016, potrivit cărora (1) **Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire**, cu respectarea termenului limită stabilit de autoritatea contractantă în anunțul de participare/simplificat/de concurs. (2) **Autoritatea contractantă stabilește prin anunțul de participare/simplificat/de concurs unul sau două termene-limită în care va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare**, conform prevederilor normelor metodologice la prezenta lege. (3) **Autoritatea contractantă are obligația de a publica răspunsurile însoțite de întrebările aferente la adresa de internet la care sunt disponibile documentele achiziției**, indicată potrivit dispozițiilor art. 150 alin. (2), luând măsuri pentru a nu dezvălui identitatea operatorului economic care a solicitat clarificările sau informațiile suplimentare respective. (4) Dispozițiile art. 150 alin. (3) - (6) sunt aplicabile în mod corespunzător în ceea ce privește răspunsurile la solicitări de clarificări sau informații suplimentare.

În condițiile în care autoritatea contractantă a întocmit nota estimativă pentru procedura contestată, iar contestatoarea a solicitat clarificări în referire la valoarea estimată, sesizând o insuficiență a valorii estimate (“valoarea estimată în prezent de 16.622.442,58 lei este cu mult sub pragul costului total al prestării serviciilor ce fac obiectul achiziției”), în mod evident achizitoarea ar fi trebuit să prezinte în răspunsul formulat informații cu privire la această situație.

Simpla precizare de către achizitoare a obiectului acordului – cadru care se va încheia, precum și a atribuțiilor și responsabilităților sale indicate la pag. 5 din caietul de sarcini (lipsă atât din SEAP, cât și din documentele transmise Consiliului) nu poate fi considerată un răspuns clar și complet cum impun prevederile mai sus redate.

Pe de altă parte, conform prevederilor art. 154 din Legea nr. 98/2016 **Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire**

la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire.

Întrucât potrivit legislației în materia achizițiilor publice autoritatea contractantă trebuie să răspundă în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare, asigurând astfel prin documentația de atribuire pusă la dispoziția operatorilor economici interesați o informare completă, corectă și precisă, se constată că, în acest caz, se impune formularea unui răspuns în consecință.

În același mod se constată și în legătură cu solicitarea 2 de clarificare din cadrul aceleiași adrese **"2. Solicitarea cu privire la fracția umedă.** Pentru prestarea serviciilor în condițiile prevăzute de autorizațiile de mediu, vă solicităm să vă asumați că fracția umedă este necontaminată și că nu conține bacterii sau alte deșeuri periculoase sau nepericuloase (peturi, metal etc.)", față de care s-a formulat următorul răspuns **"Răspuns 2.** Conform caietului de sarcini pagina 5: Atribuțiile și responsabilitățile autorității contractante/achizitorului

- achizitorul se obligă să transmită prestatorului deșeuri aferente următoarelor coduri: 20.01.08 deșeuri biodegradabile de la bucătării și cantine; 20.02.01 deșeuri biodegradabile; 20.03.02 deșeuri de piețe; 03.01.01 deșeuri de scoarță și de plută; 03.01.05 rumeguș, talaș, așchii, resturi de scândură și furnir, altele decât cele specificate la 03.01.04".

Se constată că s-a reluat în parte răspunsul nr. 1 formulat în cadrul aceleiași adrese de clarificare, fără a se răspunde în concret solicitării adresate de contestatoare.

Doar prin punctul de vedere față de contestație, achizitoarea a precizat că și-a asumat prin caietul de sarcini tipul deșeurilor pentru care va încheia acordul-cadru.

Este de reținut că, în conformitate cu definiția prezentată la art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016 specificațiile tehnice sunt **cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante.**

Mai mult, potrivit prevederilor art. 155 alin. (1) și (6) din Legea nr. 98/2016, **Specificațiile tehnice sunt stabilite prin documentația de atribuire și definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziției. ... (6) Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.**

În condițiile în care precizarea amintită se află la pagina 5 din caietul de sarcini, iar aceasta nu a se regăsește în SEAP și nici în documentația trimisă Consiliului, se consideră că autoritatea contractantă are obligația completării caietului de sarcini și prezentării unui răspuns corespunzător din acest punct de vedere».

În acest context, pentru punerea în aplicare a celor stabilite de Consiliu, prin adresa publicată în SEAP la data de 19.03.2020, pentru răspunsul nr. 1, autoritatea contractantă a adus următoarele precizări: "referitor la solicitarea de revizuire a valorii estimate vă comunicăm că autoritatea contractantă și-a estimat valoarea achiziției în conformitate cu prevederile legale, respectiv Legea 98/2016 privind achizițiile publice și HG 395/2016 cu modificările și completările ulterioare astfel:

Valoarea totală a acordului cadru este de 16.622.442,58 lei pentru o cantitate maximă de 138.520,36 tone de deșeu. Se estimează că se vor semna contracte subsecvente astfel: 2 luni – Martie – Aprilie 2020; 8 luni – Mai – Decembrie 2020; 4 luni – Ianuarie – Aprilie 2021; 8 luni – Mai – Decembrie 2021; 2 luni – Ianuarie – Februarie 2022.

Pentru cel mai mic contract subsecvent s-a ținut cont de o cantitate de o tonă și un preț estimat de 120 lei, fără TVA/to. Cantitatea de o tonă solicitată este

considerată minimă în cazul în care nu se pot colecta sau nu se pot sorta materiale biodegradabile.

Pentru cel mai mare contract subsecvent s-a calculat valoarea estimată pentru 8 luni (Mai - Decembrie). Pentru o cantitate de 54.337,19 tone de deșeuri biodegradabile și o valoare de 6.520.462,80 lei fără TVA.

S-a constatat că lipsește pagina 5 din caietul de sarcini iar acesta a fost postat din nou în SICAP.

Autoritatea contractantă consideră că suma de 120 lei/tonă este corectă deoarece acordul cadru se referă doar la servicii de valorificare. Practic deșeurile biodegradabile reprezintă o materie primă, pentru un eventual ofertant, ce intră în procesul de producție a unui produs finit (compost) ce va putea fi vândut. Prin vânzarea lui se va obține profit.

În caietul de sarcini se precizează faptul că serviciile de reciclare prin compostare se vor realiza doar pentru anumite categorii de deșeuri, astfel nu este obligatoriu să treacă printr-un proces de sortare din care să rezulte fracții pentru depozitare sau alte costuri privind economia circulară.

Atribuțiile și responsabilitățile autorității contractante/achizitorului:
achizitorul se obligă să transmită prestatorului deșeuri aferente următoarelor coduri: 20.01.08 deșeuri biodegradabile de la bucătării și cantine; 20.02.01 deșeuri biodegradabile; 20.03.02 deșeuri din piețe; 03.01.01 deșeuri de scoarță și de plută; 03.01.05 rumeguș, talaș, așchii, resturi de scândură și furnir, altele decât cele specificate la 03.01.04".

Față de cele reținute, cu toate că avea de lămurit aspecte legate de valoarea estimată, raportat la cele precizate de societatea contestatoare, "din cantitatea totală estimată ... de 138.520,36 tone, la un preț total al contractului de 16.622.422,58 lei, ar rezulta un preț pe tona de deșeuri de 120 lei. Din cantitatea totală menționată, doar 70% se poate procesa rezultând un compost, restul de 30% (41.556,12 tone) trebuie eliminat prin depozitare, ceea ce necesită costuri suplimentare pentru eliminarea prin depozitare", autoritatea contractantă nu a prezentat niciun fel de explicații în acest sens.

Este adevărat că obiectul acordului - cadru care se va încheia presupune realizarea de *servicii de reciclare a deșeurilor*, însă societatea contestatoare a solicitat clarificarea aspectului legat de faptul că, din cantitatea totală de deșeuri (138.520,36 to), doar 70% se va transforma în compost, restul de 30% (41.556,12 to) trebuind eliminat prin depozitare, ceea ce presupune costuri suplimentare.

Câtă vreme serviciile de reciclare a deșeurilor implică și eliminarea prin depozitare, ceea ce presupune costuri suplimentare, în mod evident achiziția avea obligația de a explica, concret dacă a avut în vedere aceste costuri, iar dacă le-a avut în vedere care este valoarea lor.

În condițiile în care, pentru realizarea unui serviciu sunt necesare mai multe activități, în mod evident ofertanții au obligația cunoașterii și cuantificării acestora.

Mai mult, nu poate fi depusă o ofertă pentru realizarea doar a unora dintre activități și declarată admisibilă, în condițiile în care nu au fost cuprinse toate activitățile necesare realizării serviciului care se intenționează a se achiziționa.

Pe de altă parte, este de reținut că, prin răspunsul prezentat, autoritatea contractantă a arătat că în cadrul caietului de sarcini au fost trecute în mod eronat serviciile privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe teritoriul Sectorului 3, în condițiile în care serviciul care se va presta privește reciclarea deșeurilor, respectiv valorificarea prin compostare, recunoscând totodată că operațiunea de valorificare prin compostare nu poate fi aplicată decât pe deșeuri biodegradabile/biodeșeuri, colectate de către un operator de salubritate autorizat și licențiat care are dat în administrare sau delegat serviciul și activitățile serviciului public de salubritate care se regăsesc la art. 2 alin. (3) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006.

Faptul susținut de autoritatea contractantă că suma de 120 lei/tonă ar fi corectă deoarece acordul - cadru se referă doar la servicii de valorificare a deșeurilor biodegradabile reprezentând o materie primă, pentru un eventual ofertant, ce intră în procesul de producție a unui produs finit (compost) și va putea fi vândut și obținut profit, conduce la concluzia că, pentru determinarea valorii estimate, a fost avut în vedere exclusiv serviciul de valorificare.

Mai mult, pentru că produsul finit poate fi vândut și obținut profit nu înseamnă că nu trebuie avută în vedere și valoarea pentru eliminarea prin depozitare, dacă aceasta este necesară și a fost cuprinsă și de autoritatea contractantă în valoarea estimată.

Este de reținut și faptul susținut de contestatoare că ar fi necesară efectuarea unui proces prealabil de sortare a deșeurilor transportate la instalația de compostare, pentru eliminarea impurităților metalice.

Totodată, potrivit susținerilor contestatoarei, produsul rezultat în urma procesului de compostare, considerat de legislația în materie ca deșeu, are un cod diferit de cele indicate prin documentația de atribuire, și poate fi destinat fie valorificării energetice, fie ca material de acoperire în cadrul unui depozit ecologic. În situația utilizării ca material de acoperire, este purtător cel puțin de contribuția pentru energie circulară, de 80 lei/tonă, tocmai pentru că este codificat ca deșeu prin lege.

Acestea sunt aspecte care trebuie clarificate de achizitoare și lămurită posibilitatea de rezolvare când acestea vor interveni pe parcursul serviciului de reciclare a deșeurilor în analiză. [...]

Scopul autorității contractante este de a-și descrie nevoia astfel încât să asigure posibilitatea operatorilor economici de a elabora și depune ofertă.

Prin urmare, în documentația de atribuire, inclusiv caietul de sarcini și clarificările publicate în referire la aceasta, trebuie prevăzute toate cerințele necesare asigurării întocmirii unei oferte realiste.

Astfel cum a arătat autoritatea contractată, un ofertant nu este în măsură să aprecieze necesitatea sa, însă aceasta are obligația de a cuprinde în cadrul documentației de atribuire, inclusiv caietul de sarcini, toate cerințele și informațiile necesare pentru ca operatorii economici să poată depune o ofertă realistă, iar ofertantul declarat câștigător să poate asigura îndeplinirea corespunzătoare a contractului.

În ceea ce privește răspunsul 2, se constată că, prin adresa publicată în data de 19.03.2020, autoritatea contractantă a adus următoarele precizări: "Operațiunea de valorificare prin compostare nu poate fi aplicată decât exclusiv pe deșeuri biodegradabile/biodeșeuri, întrucât acestea sunt supuse unei tratări în vederea transformării lor în compost. Orice alte deșeuri nu pot fi transformate în compost. Drept urmare, autoritatea contractantă a specificat exact în documentația de atribuire codurile de deșeuri care vor fi supuse acestui proces. Autoritatea contractantă își asumă prin caietul de sarcini tipul deșeurilor pentru care necesită încheierea acordului cadru. Conform caietului de sarcini pagina 5: Atribuțiile și responsabilitățile autorității contractante/achizitorului: achizitorul se obligă să transmită prestatorului deșeuri aferente următoarelor coduri: 20.01.08 deșeuri biodegradabile de la bucătării și cantine; 20.02.01 deșeuri biodegradabile; 20.03.02 deșeuri din piețe; 03.01.01 deșeuri de scoarță și de plută; 03.01.05 rumeguș, talaș, așchii, resturi de scândură și furnir, altele decât cele specificate la 03.01.04".

Raportat la aspectul care ar fi trebuit clarificat, privind fracția umedă, respectiv "Pentru prestarea serviciilor în condițiile prevăzute de autorizațiile de mediu, vă solicităm să vă asumați că fracția umedă este necontaminată și că nu conține bacterii sau alte deșeuri periculoase sau nepericuloase (peturi, metal etc.)", se constată că autoritatea contractantă nu a clarificat acest aspect, simpla trimitere la deșeurile biodegradabile/biodeșeuri neputând fi considerată suficientă.

În acest sens, se consideră a fi de interes precizarea contestatoarei în referire la faptul că justificarea acestei solicitări de clarificare pornește de la faptul că a impus în caietul de sarcini (pag. 3), obligația asumării de către operator a devierii cantității (s.n. de deșeuri ce fac obiectul acordului-cadru, având codurile menționate în mod explicit, potrivit celor arătate) de la depozitare în procent de 100%.

Potrivit celor precizate de autoarea contestației, în realitate, pentru a putea fi supuse unui proces de compostare, deșeurile având codurile menționate în documentația de atribuire se impune a fi cu prioritate separate de deșeurile încadrate în alte coduri, care "contaminează" aceste deșeuri biodegradabile (mai ales în intervalul următorilor 2 ani), neputându-se discuta despre o colectare selectivă perfectă. Deșeurile având "alte" coduri sunt supuse unui alt proces de tratare ori chiar eliminare prin depozitare.

Mai mult, contestatoarea a precizat că solicitarea de clarificare a pornit și de la premisa rezultată din dispozițiile art. 20 alin. (1) lit. c) din HCL nr. 358/2018, menționată în cuprinsul documentației de atribuire, potrivit căreia colectarea în containere și recipiente a deșeurilor menajere și similare se realizează astfel: [...] c) colectarea separată a biodeșeurilor se realizează împreună cu cele reziduale într-un singur recipient de deșeuri reziduale a cărui compoziție va fi preponderent biodegradabilă, acest tip de colectare a deșeurilor biodegradabile împreună cu cele reziduale excluzând posibilitatea colectării unor deșeuri biodegradabile pure, care să poată fi compostate într-un procent de 100% și care să nu presupună necesitatea unei sortări prealabile.

Având în vedere că răspunsul oferit de achizitoare nu este susținut de restul informațiilor din documentația de atribuire, respectiv caietul de sarcini, care face referire și la HCL nr. 358/2018 se consideră că acesta nu are claritatea necesară, astfel cum impun prevederile art. 160 din Legea nr. 98/2016, citat în paginile de mai sus.

În condițiile în care doar deșeurile biodegradabile pot fi supuse procedurii de compostare, ar fi fost necesar ca autoritatea contractantă să prevadă în documentație ce anume se întâmplă în cazul în care acestea sunt contaminate (conțin bacterii sau alte deșeuri periculoase sau nepericuloase), cum anume se va rezolva o astfel de situație.

În aceste condiții, criticile formulate de contestatoare față de adresa de clarificare 1 (răspunsuri 1 și 2) sunt considerate întemeiate".

În acest context, prin clarificarea din 08.07.2020, contestată, răspunsurile 1 și 2, autoritatea contractantă a adus următoarele precizări: "**1. Valoarea estimată.** Referitor la solicitarea de revizuire a valorii estimate va comunicam ca Autoritatea Contractanta si-a estimat valoarea achiziției în conformitate cu prevederile legale, respectiv Legea 98/2016 privind achizițiile publice si HG 395/2016 cu modificările si completările ulterioare astfel:

Valoarea totala a acordului cadru este de 16.622.442,58 lei pentru o cantitate maxima de 138.520,36 tone de deșeu. Se estimează că se vor semna contracte subsecvente astfel: 4 luni – Septembrie - Decembrie 2020; 4 luni – Ianuarie- Aprilie 2021; 8 luni – Mai -Decembrie 2021; 4 luni - Ianuarie- Aprilie 2022; 4 luni - Mai- August 2022.

Pentru cel mai mic contract subsecvent s-a ținut cont de o cantitate de o tona si un preț estimat de 120 lei fără TVA/to. Cantitatea de o tona solicitata este considerata minima in cazul in care nu se pot colecta materiale biodegradabile.

Pentru cel mai mare contract subsecvent s-a calculat valoarea estimată pentru 8 luni (Mai - Decembrie). Pentru o cantitate de 54.337,19 tone de deșeuri biodegradabile si o valoare de 6.520.462,80 lei fără TVA.

In vederea stabilirii valorii estimate totale în ofertare se va ține cont de posibilitatea suplimentarii contractului cu maxim 25% din valoarea

declarată câștigătoare, în conformitate cu prevederile art. 221 din Legea 98/2016 cu modificările și completările ulterioare, pentru servicii conexe.

Legea 98/2016 Art. 221. - (1) Contractele de achiziție publică/Acordurile- cadru pot fi modificate, fără organizarea unei noi proceduri de atribuire, în următoarele situații:

a) atunci când modificările, indiferent de valoarea acestora, au fost prevăzute în documentele achiziției inițiale sub forma unor clauze de revizuire clare, precise și fără echivoc, care pot include clauze de revizuire a prețului;

b) pentru lucrările, **serviciile** sau produsele **adiționale din partea contractantului inițial, în limita a maximum 50% din valoarea contractului inițial, care au devenit necesare și nu au fost incluse în procedura de achiziție inițială, iar schimbarea contractantului**

(i) este imposibilă din motive economice sau tehnice, precum cerințe privind interschimbabilitatea sau interoperabilitatea cu echipamentele, serviciile sau instalațiile existente achiziționate în cadrul procedurii de achiziții inițiale; și

(ii) ar cauza autorității contractante o creștere semnificativă a costurilor;

Prin servicii conexe se considera servicii de depozitare la groapa pentru o cantitate maxima de **15% din cantitatea ridicata de la achizitor**, probate prin documente oficiale. Astfel valoarea maxima a acordului cadru pentru perioada solicitata poate ajunge pana la **maxim 20.778.053,38 lei fără TVA**, daca situația o impune.

Suplimentare de 25% include atât costurile aferente depozitarii cat si prețul pentru economie circulara și alte costuri ce pot interveni.

Autoritatea contractanta își asuma faptul ca deșeurile vor fi colectate separat si ca se vor transmite doar tipurile de deșeu specificate in caietul de sarcini, respectiv:

coduri 20.01.08 deseuri biodegradabile de la bucatarii si cantine; 20.02.01 deseuri biodegradabile; 20.03.02 deseuri din piete; 03.01.01 deseuri de scoarta si de pluta; 03.01.05 rumegus, talas, aschii, resturi de scandura si furnir, altele decat cele specificate la 03.01.04

2. Autoritatea contractanta nu dispune de aparatura necesara pentru a putea confirma ca fracția umeda nu este contaminata. Ne putem asuma un procent de maxim 15% pentru material contaminat, considerând ca aceste tipuri de deșeuri sunt colectate separat iar acestea nu vor necesita proces de sortare ci cel mult o selectare sau o ciuruire pentru verificare.

Se accepta deviere de la depozitare un procent de 15 % din cantitatea ridicată de prestator”.

Se constată raportat la răspunsul autorității contractante că au fost luate măsuri de remediere cu respectarea celor dispuse de Consiliu prin decizia anterior emisă și în acord cu cele solicitate de contestatoare.

Astfel, s-au acceptat ca servicii conexe servicii de depozitare la groapă pentru o cantitate maximă de 15% din cantitatea ridicată de la achizitor, pe bază de documente oficiale, o valoare maximă pentru acordul - cadru până la cel mult 20.778.053,38 lei, fără TVA, dacă situația o impune (suplimentarea de 25% include atât costurile aferente depozitării, prețul pentru economie circulară, precum și alte costuri ce pot interveni), achizitoarea precizând, totodată, și că își asumă faptul că deșeurile vor fi colectate separat și că se vor transmite doar tipurile de deșeu specificate în caietul de sarcini, respectiv: coduri 20.01.08 deseuri biodegradabile de la bucătării și

cantine; 20.02.01 deșeuri biodegradabile; 20.03.02 deșeuri din piețe; 03.01.01 deșeuri de scoarță și de plută; 03.01.05 rumeguș, talaș, așchii, resturi de scândură și furnir, altele decât cele specificate la 03.01.04.

Mai mult, achizitoarea a precizat că, în condițiile în care nu dispune de aparatura necesară pentru a putea confirma că fracția umedă nu este contaminată, își asumă un procent de maxim 15% pentru material contaminat, considerând că aceste tipuri de deșeuri sunt colectate separat, iar acestea nu vor necesita proces de sortare, ci cel mult o selectare sau o ciuruire pentru verificare.

Contrar celor susținute de societatea contestatoare, aceste măsuri de remediere nu sunt de natură a modifica obiectul acordului – cadru care se intenționează a se încheia *Servicii de reciclare a deșeurilor – valorificare prin compostare*, prin clarificările publicate în SEAP și prin punctul de vedere față de contestație, fiind indicat și de către achizitoare că acest obiect nu se modifică.

Mai mult, aceste măsuri de remediere nu trebuiau cuprinse de autoritatea contractantă în acordul - cadru și contractul subsecvent, nefiind de natură a influența clauzele contractuale deja stabilite.

Prin punctul de vedere față de contestație, autoritatea contractantă a arătat că, în ceea ce privește draftul de acord-cadru și draftul contractului subsecvent pot fi modificate printr-o simplă solicitare de clarificări, în funcție de documentație și cerințele ofertanților acceptate de achizitoare.

În fapt, societatea contestatoare nu a indicat, în concret, care clauze contractuale din acordul – cadru și/sau din contractul subsecvent ar necesita completarea și/sau modificarea urmare a măsurilor întreprinse de achizitoare.

Cât privește răspunsul de clarificare nr. 2 din aceeași adresă publicată în SEAP la data de 08.07.2020, se constată, pe de o parte, că prin decizia anterior emisă s-au reținut următoarele: "Trecând la verificarea răspunsurilor din adresa de clarificare nr. 2 (nr. 1, 4.d), 4.e) și 5), se constată că, prin decizia anterior emisă nr. 382/C9/219/10.03.2020, s-au reținut următoarele: «... față de solicitarea de clarificare nr. 1.a) "Având în vedere că: (1) Potrivit pct. II.1.4 din fișa de date – Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor, obiectul contractului îl reprezintă serviciile de eliminare deșeuri prin reciclare, respectiv valorificarea acestora ca biodeșeuri, prin raportare la acest obiect al contractului urmând a fi stabilite de către ofertant și utilajele, instalațiile și echipamentul tehnic necesare realizării serviciilor contractate; (2) Din prevederile pct. II.2.4 din fișa de date – Descrierea achiziției publice, se desprinde concluzia că acest contract prevede exclusiv deșeurile biodegradabile; (3) Potrivit caietului de sarcini (pag. 1), autoritatea contractantă solicită contractarea unor servicii privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe

teritoriul Sectorului 3; (4) Ulterior, la pag. 2 din caietul de sarcini se precizează că dorește contractarea unor servicii de reciclare a deșeurilor menajere respectiv valorificarea prin compostare; (5) Codul CPV menționat la art. 3 și art. 4 din acordul – cadru, respectiv 90514000 -3 Servicii de reciclare a deșeurilor menajere; (6) Definițiile legale ale noțiunilor de eliminare, reciclare, valorificare sunt cele cuprinse în Legea nr. 211/2011, noțiunea de eliminare excluzând-o pe cea de valorificare, doar aceasta din urmă fiind legată de noțiunea de reciclare. Vă rugăm să clarificați următoarele aspecte: a) Față de obiectul contractului, având în vedere dispozițiile art. IV din Legea nr. 99/2016 și art. 2 din HCL nr. 358/2018, care prevăd activitățile de salubritate care se dau în administrare Direcției, vă rugăm să clarificați cum justifică organizarea procedurii de atribuire de către, care nu are în administrare activitatea ce face obiectul contractului.”, autoritatea contractantă a precizat următoarele ”Răspuns 1: Facem precizarea că obiectul contractului îl reprezintă serviciile de reciclare a deșeurilor menajere respectiv valorificarea prin compostare. Caietul de sarcini se va modifica la pagina 1 după cum urmează:

Pentru a-și îndeplini unul din obiectivele pentru care a fost înființată: Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instalații, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori, ... solicită contractarea unor servicii privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe teritoriul sectorului 3

Se modifică și devine:

Pentru a-și îndeplini unul din obiectivele pentru care a fost înființată: Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instalații, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori, ... solicită contractarea unor servicii de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv valorificarea prin compostare.

În conformitate cu fișa de date s-a cerut: III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale - Informații și formalități necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate: Operatorii economici ce depun ofertă trebuie să dovedească o formă de înregistrare în condițiile legii din țara de rezidență, din care să reiasă că operatorul economic este legal constituit, că nu se află în niciuna dintre situațiile de anulare a constituirii precum și faptul că are capacitatea profesională de a realiza activitatea care face obiectul acordului cadru, respectiv codul CAEN 3821. Se va completa DUAE. Documentele justificative care probează îndeplinirea celor asumate prin completarea DUAE, va fi Certificatul Constatator emis de ONRC cu cel mult 6 luni înainte de data depunerii documentelor la AC, sau în cazul ofertanților străini, documentele echivalente emise în țara de rezidență, traduse în limba română de un traducător autorizat. Aceste documente urmează să fie prezentate la solicitarea autorității contractante, doar de către operatorul economic clasat pe primul loc în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor. Cerința se aplică inclusiv pentru subcontractanți și/sau terți susținători care completează informațiile aferente situației lor la nivelul unui DUAE distinct. Persoanele juridice străine pot prezenta documente echivalente, emise în conformitate cu legislația aplicabilă în țara de rezidență (acolo unde este aplicabil).

Documentele se vor prezenta însoțite de traducerea autorizată a acestora în limba română. Se va urmări corespondența dintre capacitatea de exercitare profesională și obiectul principal al contractului. Informațiile cuprinse în certificatul constatator trebuie să fie reale/actuale la momentul prezentării”.

Față de cele reținute, se constată că, pe lângă modificarea efectuată de autoritatea contractantă la nivelul caietului de sarcini, pagina 1, în loc de ”..... solicită contractarea unor servicii privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe teritoriul sectorului 3”, se solicită ”..... solicită contractarea unor servicii de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv valorificarea prin compostare.”, autoritatea contractantă nu a prezentat informații în legătură cu solicitarea contestatoarei.

Astfel, cu toate că s-au solicitat clarificări legate de condițiile în care a fost organizată prezenta procedură de către, considerându-se că nu ar avea în administrare activitatea care face obiectul contractului, autoritatea contractantă nu a răspuns solicitării, indicând doar cerința de la pct. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, din fișa de date, fără legătură cu întrebarea în discuție.

Se constată în aceste condiții, că și din acest punct de vedere critica contestatoarei este întemeiată, autoritatea contractantă având obligația de a răspunde în mod clar și complet solicitărilor primite. [...]».

În acest context, prin adresa publicată în SEAP la data de 19.03.2020, pentru **răspunsul nr. 1**, autoritatea contractantă a prezentat următoarele explicații: ”Facem precizarea că obiectul contractului îl reprezintă serviciile de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv valorificarea prin compostare. În caietul de sarcini a fost trecut în mod eronat servicii privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe teritoriul Sectorului 3.

Precizăm că operațiunea de valorificare prin compostare nu poate fi aplicată decât exclusiv pe deșeuri biodegradabile/biodeșeuri, întrucât acestea sunt supuse unei tratări în vederea transformării lor în compost. Orice alte deșeuri nu pot fi transformate în compost.

Activitatea de compostare este o activitate de valorificare a deșeurilor colectate deja de către un operator de salubritate autorizat și licențiat care are deja dat în administrare sau delegat serviciul și activitățile serviciului public de salubritate care se regăsesc la art. 2 alin. (3) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, care sunt următoarele:

a) colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori;

b) colectarea și transportul deșeurilor provenite din locuințe, generate de activități de reamenajare și reabilitare interioară și/sau exterioară a acestora;

c) organizarea prelucrării, neutralizării și valorificării materiale și energetice a deșeurilor;

d) operarea/administrarea stațiilor de transfer pentru deșeurile municipale și deșeurile similare;

e) sortarea deșeurilor municipale și a deșeurilor similare în stațiile de sortare;

f) măturatul, spălatul, stropirea și întreținerea căilor publice;

g) curățarea și transportul zăpezii de pe căile publice și menținerea în funcțiune a acestora pe timp de polei sau de îngheț;

h) colectarea cadavrelor animalelor de pe domeniul public și predarea acestora către unitățile de ecarisaj sau către instalațiile de neutralizare;

i) organizarea tratării mecano-biologice a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare;

j) administrarea depozitelor de deșeuri și/sau a instalațiilor de eliminare a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare;

k) dezinsecția, dezinfecția și deratizarea.

Vă rugăm să observați faptul că activitatea de compostare nu face parte din activitățile serviciului public de salubritate, însă operatorul de salubritate care are dată în administrare activitatea prevăzută la lit. a (colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori) are obligația în conformitate cu art. 31 din Legea nr. 211/2011 să colecteze separat biodeșeurile în vederea valorificării acestora.

Art. 31 – (1) Autoritățile administrației publice locale, potrivit prevederilor art. 4 alin. (1) - (3) și art. 20, au următoarele responsabilități:

a) să colecteze separat biodeșeurile, în vederea valorificării acestora;

b) să trateze biodeșeurile într-un mod care asigură un înalt nivel de protecție a mediului;

c) să folosească materiale sigure pentru mediu, produse din biodeșeuri;

d) să încurajeze compostarea individuală în gospodării.

(2) Deșeurile biodegradabile provenite din parcuri și grădini trebuie să fie colectate separat și transportate la stațiile de compostare sau pe platforme individuale de compostare.

În caietul de sarcini autoritatea contractantă s-a prezentat, astfel încât orice ofertant să cunoască faptul că la nivelul sectorului 3 al Municipiului, serviciul public de salubritate este gestionat direct de către subdiviziunea unității administrativ-teritoriale prin Direcția Generală de Salubritate

În vocabularul comun al achizițiilor publice nu există un cod CPV specific serviciilor de compostare a biodeșeurilor, așa că a fost ales codul CPV cel mai aproape de obiectul contractului, fiind explicat serviciul solicitat în cadrul documentației”.

Se constată față de cele reținute că, deși trebuia să clarifice, având în vedere obiectul contractului, dispozițiile art. IV din Legea nr. 99/2016 și art. 2 din HCL nr. 358/2018, care prevăd activitățile de salubritate care se dau în administrare Direcției, cum se justifică organizarea procedurii de atribuire de către, care nu are în administrare activitatea ce face obiectul contractului, că achizitoarea nu a prezentat nicio informație în acest sens.

După cum a susținut și societatea contestatoare, s-ar fi impus prezentarea de informații din care să rezulte o eventuală delegare de la UAT Municipiul către Sectorul 3 și ulterior de la acesta din urmă către autoritatea contractantă, astfel încât să fie legală calitatea în sine de autoritate contractantă a Direcției Generale de Salubritate

Or, singurele precizări făcute de autoritatea contractantă sunt cu privire la obiectul contractului care se va atribui, precum și cu referire la faptul că activitatea de valorificare prin compostare poate fi aplicată exclusiv pe deșeuri biodegradabile/biodeșeuri.

Totodată, achizitoarea a precizat că ”În caietul de sarcini autoritatea contractantă s-a prezentat, astfel încât orice ofertant să cunoască faptul că la nivelul sectorului 3 al Municipiului, serviciul public de salubritate este gestionat direct de către subdiviziunea unității administrativ-teritoriale prin Direcția Generală de Salubritate, neputându-se considera aceasta o justificare solicitată de contestatoare (organizarea procedurii de atribuire de către, care nu are în administrare activitatea ce face obiectul contractului). [...]

Din aceste motive, critica contestatoarei față de clarificarea 2 (răspunsuri 1 ...) se consideră întemeiată în parte ...”.

Prin adresa din 08.07.2020, publicată în SEAP, autoritatea contractantă a precizat următoarele: **”RASPUNS la solicitarea 2**

1. Facem precizarea ca obiectul contractului îl reprezintă Serviciile de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv valorificarea prin compostare.

Caietului de sarcini se va modifica la pagina 1 după cum urmează:

Pentru a-si îndeplini unul din obiectivele pentru care a fost înființată:

„Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori”, ... solicita contractarea unor servicii privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe teritoriul Sectorului 3

Se modifica și devine

Pentru a-si îndeplini unul din obiectivele pentru care a fost înființată:

„Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori”, ... solicita contractarea unor servicii de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv valorificarea prin compostare.

Fata de precizarea de la punctul a) vă aducem la cunoștință ca nu solicita sortare, așa cum a fost trecut în mod eronat în caietul de sarcini. Se solicita doar valorificare prin compostare pe care o justificăm astfel:

În ceea ce privește Legea 99/2014 art. IV și HCL 3 nr. 358/2018 art. 2 vă aducem la cunoștință că în conformitate cu H.C.G.M.B. 82/2015 privind aprobarea strategiei de dezvoltare și funcționare pe termen mediu și lung a serviciului public de salubritate în Municipiul la capitolul III. 3.C. 2.5. Biodeșeurile prevede următoarele:

(...) biodeșeurile colectate separat din deșeurile municipale și deșeurile similare, de la deținătorii de deșeuri și/sau de la stațiile de transfer și de sortare, se transporta către stațiile de producere a compostului ori către alte instalații de procesare și tratare adecvate, dacă valorificarea biodeșeurilor se face fără riscuri pentru sănătatea populației și mediului sau se transporta în vederea eliminării la depozitele de deșeuri.

De asemenea Municipiul nu a delegat nici unui operator activitatea de valorificare a biodeșeurilor în acest mod neoferind exclusivitate unui operator autorizat în acest sens. Prevederile art. 4 din legea 99/2014 nu pot deroga de la legea 98/2016 privind achizițiile publice întrucât nu au fost executate demersuri de către Municipiul cu acest scop.

Astfel în vederea respectării atât a obligațiilor legale cât și a celor instituite de Municipiul prin strategia H.C.G.M.B. 82/2015, pentru a putea transporta către stațiile de producere a compostului sau alte stații de tratare, autoritatea contractantă este obligată să aplice prevederile legii 98/2016 privind achizițiile publice.

Totodată vă informăm că operatorul de salubritate care are data în administrare activitatea prevăzută la art. 2 alin. (3) lit. a) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 (colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori) are obligația, în conformitate cu art. 31 din Legea nr. 211/ 2011 privind regimul deșeurilor, să colecteze separat biodeșeurile în vederea valorificării acestora:

”Art. 31. -(1) Autoritățile administrației publice locale, potrivit prevederilor art. 4 alin. (1) - (3) și art. 20, au următoarele responsabilități:

a) să colecteze separat biodeșeurile, în vederea valorificării acestora;

b) să trateze biodeșeurile într-un mod care asigură un înalt nivel de protecție a mediului;

c) să folosească materiale sigure pentru mediu, produse din biodeșeuri;

d) să încurajeze compostarea individuală în gospodării.

(2) Deșeurile biodegradabile provenite din parcuri și grădini trebuie să fie colectate separat și transportate la stațiile de compostare sau pe platforme individuale de compostare" [...]".

Față de cele reținute, se constată, pe de o parte, că autoritatea contractantă a modificat o cerință a caietului de sarcini, de la pag. 1, pe care deja o modificase în data de 04.02.2020, astfel: „Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori”, ... solicita contractarea unor servicii privind sortarea, tratarea și eliminarea deșeurilor menajere și nepericuloase strânse de pe teritoriul Sectorului 3

Se modifica și devine

Pentru a-și îndeplini unul din obiectivele pentru care a fost înființată: „Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșeuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori”, ... solicita contractarea unor servicii de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv valorificarea prin compostare, în acord cu obiectul acordului – cadru care se va încheia.

Pe de altă parte, se constată că achiziția a lămurit aspectul privind justificarea competenței sale administrative față de serviciile care fac obiectul acordului – cadru care se va încheia, prin adresa din 08.07.2020 fiind precizate următoarele: nu solicita sortare, așa cum a fost trecut în mod eronat în caietul de sarcini. Se solicita doar valorificare prin compostare pe care o justificăm astfel:

În ceea ce privește Legea 99/2014 art. IV și HCL 3 nr. 358/2018 art. 2 va aducem la cunoștință că în conformitate cu H.C.G.M.B. 82/2015 privind aprobarea strategiei de dezvoltare și funcționare pe termen mediu și lung a serviciului public de salubritate în Municipiul la capitolul III. 3.C. 2.5. Biodeșeurile prevede următoarele:

(...) biodeșeurile colectate separat din deșeurile municipale și deșeurile similare, de la deținătorii de deșeuri și/sau de la stațiile de transfer și de sortare, se transporta către stațiile de producere a compostului ori către alte instalații de procesare și tratare adecvate, dacă valorificarea biodeșeurilor se face fără riscuri pentru sănătatea populației și mediului sau se transporta în vederea eliminării la depozitele de deșeuri.

De asemenea Municipiul nu a delegat nici unui operator activitatea de valorificare a biodeșeurilor în acest mod neoferind exclusivitate unui operator autorizat în acest sens. Prevederile art. 4 din legea 99/2014 nu pot deroga de la legea 98/2016 privind achizițiile publice întrucât nu au fost executate demersuri de către Municipiul cu acest scop.

Astfel în vederea respectării atât a obligațiilor legale cât și a celor instituite de Municipiul prin strategia H.C.G.M.B. 82/2015, pentru a putea transporta către stațiile de producere a compostului sau alte stații de tratare, autoritatea contractantă este obligată să aplice prevederile legii 98/2016 privind achizițiile publice.

Totodată va informam ca operatorul de salubritate care are data în administrare activitatea prevăzută la art. 2 alin. (3) lit. a) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 (colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale

din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori) are obligația, în conformitate cu art. 31 din Legea nr. 211/2011 privind regimul deșeurilor, să colecteze separat biodeșeurile în vederea valorificării acestora”.

Față de cele reținute, sunt considerate incidente următoarele prevederi legale:

– art. IV din Legea nr. 99/2014 pentru modificarea și completarea Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 (1) Prin derogare de la prevederile art. 81 alin. (3) din Legea administrației publice locale nr. 215/2001, republicată, cu modificările și completările ulterioare, în temeiul prevederilor art. 81 alin. (4) din aceeași lege, autoritățile deliberative ale sectoarelor municipiului au competențe exclusive în ceea ce privește înființarea, organizarea, atribuirea și derularea activităților serviciului de salubritate, cu excepția activităților care sunt în competența unității administrativ-teritoriale a municipiului, respectiv de dezinsecție, dezinfecție, deratizare, de organizare a prelucrării, neutralizării și valorificării materiale și energetice a deșeurilor, de organizare a tratării mecano-biologice a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare, de administrare a depozitelor de deșuri și/sau instalațiilor de eliminare a deșeurilor municipale și a deșeurilor similare, precum și de coordonare, monitorizare și control al serviciului de salubritate, de stabilire și aprobare a indicatorilor de performanță ai serviciului de salubritate, după dezbaterile publice a acestora. Autoritățile deliberative ale sectoarelor municipiului sunt obligate să respecte strategia locală cu privire la dezvoltarea pe termen mediu și lung a serviciului de salubritate, aprobată de Consiliul General al Municipiului (2) Prin excepție de la prevederile alin. (1), prin hotărâre a Consiliului General al Municipiului pot fi preluate de către autoritatea deliberativă a municipiului, parțial sau total, competențele autorităților deliberative ale sectoarelor municipiului cu privire la înființarea, organizarea, atribuirea și derularea activităților serviciului de salubritate, la solicitarea motivată a acestora;

– art. 31 din Legea nr. 211/2011 privind regimul deșeurilor (1) **Autoritățile administrației publice locale, potrivit prevederilor art. 4 alin. (1) - (3) și art. 20, au următoarele responsabilități: a) să colecteze separat biodeșeurile, în vederea valorificării acestora; b) să trateze biodeșeurile într-un mod care asigură un înalt nivel de protecție a mediului; c) să folosească materiale sigure pentru mediu, produse din biodeșuri; d) să încurajeze compostarea individuală în gospodării.** (2) **Deșeurile biodegradabile provenite din parcuri și grădini trebuie să fie colectate separat și transportate la stațiile de compostare sau pe platforme individuale de compostare;**

– art. 2 alin. (3) lit. a) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 (3) **Serviciul de salubritate cuprinde următoarele activități: a) colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără**

a aduce atingere fluxului de deșuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori;

– HCLS3 privind darea în administrare a furnizării/prestării nr. 358/14.08.2018, art. 1 Se aprobă darea în administrare a furnizării/prestării serviciului de salubritate în Sectorul 3 al Municipiului către Direcția Generală de Salubritate, serviciul public de interes local aflat în subordinea și art. 2 Activitățile specifice serviciului public de salubritate care se dau în administrarea direcției sunt: a) colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat, fără a aduce atingere fluxului de deșuri de echipamente electrice și electronice, baterii și acumulatori. ... ;

– art. 1 din HCGMB nr. 101/2020 din data de 23.03.2020 Se aprobă delegarea către Consiliile locale ale Sectoarelor 1-6 ale Municipiului a încheierii contractelor de depozitare a deșeurilor reziduale rezultate în urma procesului de sortare și tratare a acestora colectate pe raza Municipiului, art. 2 Încheierea contractelor prevăzute la art. 1 se va face odată cu ajungerea la termenul final al contractelor pentru activitatea de depozitare, respectiv contractul nr. 955/11.03.1999 încheiat între Municipiul și și contractul nr. 22268/14.07.1999 încheiat între Municipiul și SC SA, cât și în limita prevederilor Autorizațiilor Integrate de Mediu deținute de cele două depozite și art. 3 Direcțiile din cadrul aparatului de specialitate al Primarului General al Municipiului și Consiliile locale ale Sectoarelor 1-6 ale Municipiului, vor aduce la îndeplinire prevederile prezentei hotărâri.

Prin urmare, justificarea competenței achiziției raportat la serviciile de reciclare a deșeurilor menajere, respectiv de valorificare prin compostare, care se intenționează a se efectua, s-a realizat având în vedere dispozițiile art. IV din Legea nr. 99/2014, art. 31 din Legea nr. 211/2011, art. 2 alin. (3) lit. a) din Legea nr. 101/2006, precum și a art. 1 și 2 din HCLS3 nr. 358/2018, mai sus redată, după cum și contestatoarea a recunoscut.

Faptul că, pentru realizarea acordului – cadru trebuie efectuate și alte activități, conexe, precum cele de depozitare a deșeurilor, nu înseamnă că nu se va putea realiza obiectul acestuia.

În fapt, societatea contestatoare nu a indicat, în concret, ce anume o împiedică să depună ofertă, având în vedere remedierile adoptate de autoritatea contractantă.

Faptul că societatea contestatoare a atacat la Tribunalul HCL nr. 123/08.05.2020 (dosar nr. 20342/3/2020), iar HCGMB nr. 101/23.03.2020 (care a stat la baza adoptării HCL nr. 123/08.05.2020) a fost atacată de instituția Prefectului Municipiului (dosar 19603/3/2020), nu este de natură să împiedice organizarea procedurii criticate. Cu toate că, potrivit prevederilor art. 249 Cod proc. civ. sarcina probei revine celui care

critică, în speța analizată nu au fost aduse niciun fel de argumente care să demonstreze că procedura nu se poate desfășura în condiții de legalitate.

În lipsa altor argumente, nefiind constatate încălcări ale legislației în vigoare, considerând criticile SA nefondate, Consiliul va respinge contestația în consecință.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația depusă de SA, în contradictoriu cu

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare 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.