



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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 neînregistrată și nedată la emitentă, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ..., depusă de S.R.L., cu sediul social în municipiul, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr., având CIF RO, reprezentată legal prin ..., în calitate de administrator și convențional, prin Cabinetul de Avocat „...”, cu sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură la Cabinetul de, împotriva documentației de atribuire elaborată în cadrul procedurii de atribuire prin „licitație deschisă” a acordului-cadru având ca obiect „.....”, cod CPV 90921000-9 (Rev.2), organizată de către, cu sediul în, solicitând următoarele:

I. suspendarea procedurii de atribuire, până la data soluționării prezentei contestații, în temeiul prevederilor art. 22 din Legea nr. 101/2016;

II. constatarea că, potrivit prevederilor Legii nr. 101/2006, achiziția serviciilor de dezinsecție, dezinfecție și deratizare nu se mai poate realiza prin atribuirea unui acord-cadru și încheierea, ulterioară a contractelor subsecvente, ci numai prin încheierea unui contract de delegare, respectiv un contract de achiziție publică de servicii;

III. în temeiul art. 26 alin. (2), lit. b) din Legea nr. 101/2016, obligarea autorității contractante la adoptarea unor măsuri de remediere în ceea ce privește întreaga documentație de atribuire, Anunț de participare, iar în situația în care acestea nu ar putea fi adoptate în termenul stabilit de către CNSC, anularea procedurii de achiziție publică:

1. obligarea autorității contractante la refacerea Studiului de Oportunitate privind achiziția publică, publicat în SEAP și care constituie anexa nr. 1 la HCL nr. 572/19.12.2022, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie;

2. obligarea autorității contractante la refacerea Caietului de Sarcini care constituie anexa nr. 1 la HCL nr. 573/19.12.2022, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie;

3. obligarea autorității contractante la eliminarea Acordului-cadru și al Contractului Subsecvent, care constituie anexa nr. 2 la HCL nr. 573/19.12.2022, deoarece acestea nu mai pot adoptate potrivit prevederilor speciale în materie și obligarea autorității contractante la adoptarea unui model al contractului care urmează a fi încheiat, care să fie contract de achiziție publică de servicii, cu respectarea legislației speciale în domeniu;

4. obligarea autorității contractante la refacerea documentului denumit „Instrucțiuni pentru ofertanți ... 2023”, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie;

5. obligarea autorității contractante la refacerea fișei de date a achiziției, deoarece acesta nu a fost întocmită potrivit prevederilor speciale în materie;

6. obligarea autorității contractante la refacerea tuturor formularelor și documentelor menționate în „FORMULARE ... 2023”, deoarece acestea nu respectă prevederile normelor speciale aplicabile în materie;

7. obligarea autorității contractante la refacerea documentului de achiziție publicat în SEAP, denumit „DUAЕ-CERERE-213155”, în concordanță cu toate documentele de achiziție care urmează a fi modificate;

IV. obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor ocazionate de prezenta contestație.

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire a fost soluționată prin Încheierea nr. ..., în sensul că aceasta a fost respinsă, ca rămasă fără obiect.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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 S.R.L. consideră că, potrivit prevederilor Legii nr. 101/2006, așa cum acestea au fost modificate prin O.U.G. nr. 133/2022, achiziția serviciilor de dezinsecție, dezinsecție și deratizare nu se mai poate realiza prin atribuirea unui acord-cadru și încheierea, ulterioară a contractelor subsecvente, ci numai prin încheierea unui contract de delegare, respectiv un contract de achiziție publică de servicii.

Contestatoarea apreciază că serviciile de dezinsecție, dezinsecție și deratizare fac parte din serviciul public de salubritate, potrivit prevederilor art. 2 alin. (3), lit. 1) din Legea nr. 101/2006, prin urmare, sunt aplicabile prevederile O.U.G. nr. 133/2022. În acest sens, se face trimitere la art. II, pct. 16 din O.U.G. nr. 133/2022, art. 114 din Legea nr. 98/2016, art. 14⁸ din Legea nr. 51/2006, art. II pct. 15 din O.U.G. nr. 133/2022, coroborat cu art. 29 alin. (8) din Legea nr. 51/2006, din care rezultă că, începând cu data intrării în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022 (30.09.2022) nu se mai acceptă achiziția publică pentru serviciile de salubritate, prin încheierea unui acord-cadru, așa cum este în speță, ci doar un contract de achiziției publice servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea nr. 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează a se aplica prevederile Legii nr. 100/2016.

Contestatoarea apreciază că, prin continuarea procedurii s-ar crea grave perturbări, generând o lipsă de finalitate a acesteia, deoarece ANRSC, instituția

competentă să acorde licența, nu va acorda licență de operare pentru acest serviciu, în situația în care s-a încheiat un acord-cadru ulterior intrării în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022.

În continuare, contestatoarea exemplifică excepția din cadrul O.U.G. nr. 133/2022 referitoare la acordurile-cadru ce se află în derulare la data intrării în vigoare a acesteia.

În ceea ce privește capătul de cerere privind obligarea autorității contractante la realizarea unui Studiu de Oportunitate privind achiziția publică, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie, ... S.R.L. opinează că au fost nesocotite prevederile art. 22 alin. (3), art. 29 alin. (2) și art. 32 alin. (2) din Legea nr. 51/2006 și susține că studiul de oportunitate, reglementat de norma specială în materie, ar trebui să cuprindă analize tehnico-economice și de eficiență a costurilor de operare, efectuate în scopul fundamentării delegării gestiunii și asigurarea celui mai bun raport preț/calitate.

În concret, studiu de oportunitate trebuie să conțină o motivare temeinică privind toate cerințele impuse ofertantului/operator: de ce au fost stabilite un anumit număr de utilaje, de autovehicule, de personal care va fi angrenat în executarea contractului, înființarea unui punct de lucru, dispecerat permanent, un anumit nivel al experienței similare, și alte asemenea. Astfel, rezultă că autoritatea contractantă nu a stabilit și nici nu a justificat temeinic necesitatea și oportunitatea utilajelor, autovehiculelor și personalului, cu scopul final de realizare a unor servicii de eficiență maximă.

De asemenea, autoritatea contractantă nu a calculat și nu a stabilit în studiul de oportunitate valoarea estimată a contractului, întrucât nu rezultă din niciun document modalitatea în care a fost stabilită valoarea estimată a contractului.

Contestatoarea susține că, valoarea estimată trebuie să țină cont de toate achizițiile cu același obiect sau destinate utilizării identice ori similare, ori care se adresează operatorilor economici ce desfășoară constant activități într-o piață de profil relevantă, pe care autoritatea contractantă intenționează să le atribuiască în cursul unui an bugetar, fie de complexitatea contractului/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit și îndeplinirea condițiilor specifice de aplicare a anumitor modalități de atribuire. Autoritatea contractantă nu menționează în studiul de oportunitate modul de clacul a experienței similare de minim 600.000 lei, impusă ofertanților prin fișa de date.

Se face trimitere, inclusiv, la jurisprudența Consiliului.

Față de cele de mai sus, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la refacerea studiului de oportunitate, prin menționarea cel puțin a cerințelor minime: utilaje, autovehicule, personal, etc., reflectarea costurilor aferente, valoarea estimată, demonstrând, totodată că această valoare este de natură a acoperi toate costurile de operare și un profit minim pentru operatorul desemnat.

Referitor la capătul de cerere privind obligarea autorității contractante la refacerea caietului de sarcini, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie. Deoarece caietul de sarcini a fost aprobat la data de 19.12.2022, după aproape trei luni de la intrarea în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022, autoritatea contractantă avea posibilitatea cunoașterii

modificărilor aduse Legii nr. 101/2006 și Legii nr. 51/2006 și avea obligația respectării acestora, în forma existentă la acea dată.

a. Prin stabilirea în caietul de sarcini, la art. 3.2., a suprafețelor pe care urmează a se presta activitățile de dezinsecție și deratizare, nu au fost respectate prevederile art. 3 și art. 103 alin. (3) lit. a) și b) ale Ordinului ANRSC nr. 85/2015.

Se invocă și art. 103 alin. (3) din ordinul ante-menționat.

Având în vedere că suprafața totală a municipiului-... este de 103,6 km², respectiv 103.600.000 mp, iar suprafețele stabilite în caietul de sarcini pe care urmează se efectua serviciile de dezinsecție și deratizare menționate în caietul de sarcini, art. 3.1, sunt de doar 684.572 mp, ceea ce reprezintă numai 0,66% din domeniul public și privat al municipiului-..., contestatoarea opinează că achiziția face o aplicare greșită a art. 103 alin. (3) lit. a) din Ordinul nr. 82/2015, deoarece la indicarea suprafețelor supuse tratamentului, ține cont numai de spații verzi, iar nu spațiile deschise din domeniul public și privat al localității. De asemenea, contestatoarea consideră că achiziția ignoră prevederile art. 103 alin. (3) lit. b) din Ordinul nr. 82/2015, deoarece nu a stabilit suprafețe care să facă obiectul dezinsecției și deratizării pe spațiile deschise ale persoanelor fizice și juridice.

Pe cale de consecință, contestatoarea învederează că se impune și modificarea prevederilor art. 3.6.9 și art. 3.6.11 din caietul de sarcini, sens în care se solicită următoarele:

b. prin efectul admiterii solicitării de mai sus, se impune a se modifica și Anexa nr. 1 la caietul de sarcini, care cuprinde Lista cu obiectivelor supuse dezinsecției și dezinfectiei;

c. adoptarea Anexei nr. 3 la caietul de sarcini s-a făcut cu încălcarea prevederilor legislației în materie, motiv pentru care se solicită a se dispune înlăturarea acesteia din documentația de atribuire.

În situația în care se va admite petitul menționat la pct. II, respectiv se va constata că în cazul achiziției de servicii de dezinsecție, dezinfectie și deratizare nu se mai poate atribui un acord-cadru, atunci se impune înlăturarea Anexei 3 a Caietului de sarcini din documentația de atribuire.

d. Caietul de sarcini nu respectă prevederile Ordinului nr. 111/2007 privind aprobarea Caietului de sarcini-cadru al serviciului de salubritate a localităților, în vigoare la data prezentei, solicitându-se refacerea caietului de sarcini cu respectarea prevederilor Ordinului nr. 111/2007, adaptat pentru activitatea componentă a serviciului public de salubritate - activitatea de dezinsecție, dezinfectie și deratizare.

În acest sens se face trimitere la art. 50 și art. 104 din ordin.

e. Caietul de sarcini nu respectă nici prevederile HG nr. 395/2016, făcând, astfel, aproape imposibilă compararea propunerii tehnice și financiare între doi sau mai mulți ofertanți. În acest sens, se face trimitere la art. 133 din HG nr. 395/2016.

Având în vedere că nici studiul de oportunitate și nici caietul de sarcini nu prezintă cerințele minime tehnice pentru un ofertant, contestatoarea învederează că autoritatea contractantă nu ar putea analiza propunerea tehnică depusă de către ofertanți, în condițiile art. 133 din HG nr. 395/2016, or, acest lucru conduce la o apreciere pur subiectivă și formală a conformității propunerii

tehnice cu caietul de sarcini, care, practic, s-ar rezuma numai la analiza criteriului de atribuire a contractului - prețul cel mai scăzut.

f. caietul de sarcini, așa cum nici studiul de oportunitate, nu indică că tarifele pentru activitățile ... se stabilesc și se calculează de către ofertant potrivit Ordinului ANRSC nr. 640/2022.

Contestatoarea consideră că au fost încălcate prevederile art. 26 alin. (5) și art. 28⁶ din Legea nr. 101/2006, din care rezultă următoarele:

- autoritatea contractantă avea obligația să întocmească un caiet de sarcini, în care să prevadă că ofertantul trebuie să-și fundamenteze și justifice tarifele;

- ofertantul trebuie să prezinte aceste justificări și fișe de fundamentare, odată cu oferta;

- autoritatea contractantă este obligată, potrivit legii, în lipsa justificării tarifelor și a fișelor de fundamentare, să declare oferta neconformă. Aceasta este o obligație legală, nu un drept de opțiune a autorității contractante.

În continuare, ... S.R.L. invocă următoarele dispoziții: cele ale Ordinului nr. 640/2022, art. 21 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 51/2006, art. 1 din Ordinul nr. 640/2022, art. 2 alin. (3) din Legea nr. 101/2006, art. 12, art. 27, art. 29, art. 54, art. 154 și art. 30 din Ordinul nr. 640/2022.

g. Caietul de sarcini prezintă cerințe excesive și ale căror costuri nu au fost avute în vedere la stabilirea valorii estimate a contractului. Sub acest aspect se face trimitere la art. 4.7 din caietul de sarcini.

Având în vedere că sediul social al S.R.L. este situat pe raza municipiului, precum și că există autostradă până în municipiul-Iulia, contestatoarea subliniază că poate asigura prezența agenților ... într-un termen de 1 oră, pentru rezolvarea situațiilor de urgență; costurile aferente salariilor pentru cei 3 agenți ..., pentru un an întreg vor trebui cuprinse în valoarea contractului, acestea fiind semnificative. De asemenea și costurile aferente înființării unui punct de lucru comportă costuri semnificative. Prin aceste cerințe au fost încălcate prevederile art. 29 alin. (2) din Legea nr. 51/2006 și art. 43 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 51/2006.

Cele două cerințe excesive au un impact semnificativ asupra valorii estimate a contractului (nefiind incluse în aceasta). Dacă valoarea estimată anuală a contractului este de 679.877,00 lei (fără TVA), costurile pentru aceste două cerințe sunt de 224.982 lei/anual, ceea ce reprezintă 33,09% din valoarea estimată, astfel încât nu se respectă principiul rentabilității și eficienței economice menționat mai sus.

Se mai arată că cele două cerințe excesive nu sunt justificate nici prin prisma volumului mic al serviciilor solicitate, așa cum rezultă din caietul de sarcini; activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare este o activitate sezonieră, serviciile se execută punctual, în limitele frecvențelor stabilite prin caietul de sarcini și Ordinul nr. 82/2015 a ANRSC.

Contestatoarea precizează că activitatea care urmează a fi prestată în baza contractului este una sezonieră, numai în anumite zile din lună, că în 4 luni consecutive nu sunt prevăzute în documentația de achiziție efectuarea de servicii ... (noiembrie-februarie) și că potrivit graficului anual de execuție toate serviciile ... se vor efectua în 64 zile lucrătoare, apare excesivă cerința asigurării/înființării unui punct de lucru permanent (365 zile) pe raza municipiului-Iulia.

Astfel, se arată că din studiul de oportunitate, nu rezultă că s-ar fi analizat această cerință din punctul de vedere economic și al eficienței costurilor, nu s-a arătat și demonstrat necesitatea efectuării cheltuielilor cu menținerea unui punct de lucru permanent (365 zile) și unui număr minim de agenți ..., raportat la necesitățile autorității contractante.

Suplimentar, contestatoarea arată că, specific activității de salubritate, din care face parte și activitatea ..., sunt în vigoare la această dată prevederile Ordinului ANRSC nr. 112/2007, astfel fiind instituită obligativitatea autorităților contractante să respecte modelul de contract aprobat.

În plus, se mai arată că ajustarea prețului contractului, menționat la pct. II.3 din fișa de date a achiziției nu respectă cerințele legale.

Pentru toate cele mai sus menționate, contestatoarea solicită admiterea contestației.

Prin adresa nr. 31828/21.03.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., autoritatea contractantă transmite punctul de vedere referitor la contestație.

În ceea ce privește fundamentarea și stabilirea soluțiilor optime de delegare a gestiunii serviciului public de salubritate pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare în, astfel cum a fost detaliată în Studiul de oportunitate, autoritatea contractantă învederează că acest serviciu este parte componentă a serviciilor publice de salubritate a localităților și se organizează pentru satisfacerea nevoilor populației, ale instituțiilor publice, unităților de învățământ, etc. de pe raza Municipiului, gestiunea acestora putând fi realizată prin următoarele modalități: gestiune directă sau gestiune delegată.

Alegerea modalităților de gestiune pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare se face prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrative - teritoriale. Totodată, atribuirea activității de dezinsecție, deratizare și dezinfecție se efectuează distinct de celelalte activități specifice serviciului de salubritate, organizarea, reglementarea, conducerea, coordonarea, monitorizarea și controlul funcționării acestor servicii intrând în atribuțiile administrației publice locale.

Autoritatea contractantă învederează că, indiferent de modalitatea de gestiune adoptată, activitățile specifice componente ale serviciului de salubritate sunt organizate și se desfășoară pe baza regulamentului serviciului și a caietului de sarcini, aprobate prin hotărâre a consiliului local, elaborate în conformitate cu Regulamentul-cadru, respectiv, cu caietul de sarcini-cadru, elaborate și aprobate de A.N.R.S.C. prin Ordinul nr. 82/2015 și Ordinul nr. 111/2007.

În ceea ce privește delegarea serviciului, se arată că Legea nr. 51/2006 prevede că delegarea serviciilor comunitare de utilitate publice se poate realiza pe bază de:

- a) contract de concesiune de servicii;
- b) contract de achiziție publică de servicii, astfel cum reiese din dispozițiile art. 29 alin. (8) din Legea nr. 51/2006.

De asemenea, se face trimitere și la art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006.

Raportat la faptul că încadrarea contractului ca și contract de concesiune are la bază analiza riscurilor și analizează alocarea acestora între operator și

autoritatea contractantă precum și raportat la specificul serviciilor de dezinsecție, dezinfecție și deratizare, unde, în mod evident, nu se transferă riscuri, ... concluzionează că opțiunea contractului de delegare prin concesiune nu este aplicabilă.

Mai mult, pornind de la premisa că investițiile vor fi realizate integral de operator, s-a apreciat necesitatea identificării unei modalități de atribuire a contractului pe o durată mai mare pentru asigurarea unei stabilități în oferirea serviciilor publice, ce au caracter de continuitate precum și pentru amortizarea investițiilor de către operator, cu respectarea tuturor principiilor achizițiilor publice. Astfel, s-a apreciat că modalitatea de atribuire a contractului de delegare a gestiunii serviciului de dezinsecție, dezinfecție și deratizare prin contract de servicii -Acord - cadru, cu o durată de 4 ani, îndeplinește toate criteriile arătate mai sus.

Sub aspect procedural, instituția a respectat prevederile legale în materie, respectiv art. 14 alin. (4) din Legea nr. 101/2006.

Se mai face trimitere și la art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2006, art. 12 alin. (2), art. 22 alin. (2), art. 29 și art. 30 alin. (1) din Legea nr. 51/2006.

În această ordine de idei, autoritatea contractantă arată că prin H.C.L. nr. 207/21.12.2017 s-a aprobat delegarea gestiunii activității de dezinfecție, dezinsecție și deratizare prin organizarea unei proceduri de achiziție publică în baza Legii nr. 98/2016 și încheierea unui Acord cadru de servicii pe o perioadă de 4 ani și anual încheierea a câte unui contract subsecvent prin licitație deschisă.

În continuare, autoritatea contractantă aduce la cunoștință că, prin aprobarea Anexei nr. 1 la HCL nr. 572/19.12.2022, privind aprobarea Studiului de Oportunitate pentru fundamentarea și stabilirea soluțiilor optime de delegare a gestiunii serviciului public de salubritate pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare din, s-au respectat prevederile art. 22 alin. (3) din Legea nr. 51/2006. Totodată, prin Studiu de Oportunitate aprobat s-a arătat că în prezent Consiliul Local al Municipiului nu are în subordine un serviciu care să poată efectua activități specifice de dezinsecție, dezinfecție și deratizare și nici dotările tehnice necesare pentru executarea acestora, motiv pentru care a optat pentru gestiunea delegată a acestor servicii, prezentând în acest sens, în capitolul IV avantajele și dezavantajele gestiunii acestui serviciu, în acest fel s-a luat decizia de delegare a gestiunii serviciilor de salubritate pentru această activitate cu un operator specializat, care să dețină licențele necesare operării serviciului, utilaje specifice, personal calificat și experiența necesară pentru prestarea serviciilor prin care sa urmărească realizarea unui raport calitate/preț pentru serviciile realizate, care convine cu art. 29 alin. (2) din Legea nr. 51/2006.

În continuare, autoritatea contractantă exemplifică prevederile care se regăsesc în anexa nr. 1 la HCL nr. 573/19.12.2022 și HCL nr. 572/19.12.2022 ce țin de activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare din, făcând trimitere la art. 12-15 din acestea.

Astfel, autoritatea contractantă susține că, în ultimi 10 ani a respectat recomandările primite de la ..., realizând tratamente de dezinsecție lunar în sezonul cald doar la zonele verzi aparținătoare domeniului public acestea având eficiență scontată.

Se arată că, prin aplicarea unor tratamente pe o suprafață mult mai mare decât cea prevăzută în caietul de sarcini, reprezentată de spațiile verzi din domeniu public al, respectiv pe o suprafață de 151 de ori mai mare după cum reiese din calculele SRL, care solicita aplicarea de tratamente pe asfalt și pavaj, aceasta ar presupune aplicarea unor cantități de substanță activă de 151 de ori mai multă decât ar fi necesară pentru tratarea la sursă a vectorilor, respectiv doar pe spațiile verzi și care ar fi împotriva următoarelor principii: protecția sănătății populației, responsabilitatea față de cetățeni, conservarea și protecția mediului înconjurător.

Autoritatea contractantă enumeră obiectivele la care se vor aplica activități de dezinsecție, dezinfecție și deratizare din planul unitar de acțiune de combatere a vectorilor în: spațiile verzi aparținătoare domeniului public, spațiile interioare și exterioare ale clădirilor și unităților de învățământ aparținând domeniului public al, lucrări pentru care plata va fi efectuată din bugetul local. Pentru clădirile și spațiile deschise aparținătoare persoanelor fizice și juridice lucrările de dezinsecție, dezinfecție și deratizare și plata acestora sunt în grija și obligația acestora.

Autoritatea contractantă invocă art. 50 din Ordinul nr. 111/2007, care face referire la lucrări specifice exploatarea depozitului de deșeuri, ce nu face obiectul caietului de sarcini, motiv pentru care solicită respingerea, ca neîntemeiate, a solicitărilor contestatoarei în acest sens.

În ceea ce privește existența în caietul de sarcini a unei anexe care să cuprindă materiale și consumuri specifice ale acestora care să se folosească în activitățile de dezinsecție, dezinfecție și deratizare, ... precizează că a evitat menționarea unor mărci comerciale, producători de substanțe sau a unor substanțe/produse pentru a nu favoriza anumiți producători sau importatori de produse. Emiterea de către autoritatea contractantă a unei liste cu substanțele, care ar fi folosite pentru astfel de activități ar putea face trimitere către anumiți producători sau produse, care ar avea ca și efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori sau anumitor produse.

Se face trimitere la art. 3.6.1 lit. d) din anexa nr. 1 la HCL 573/19.12.2022, în care este prevăzută activitatea în Registrul Național al Produselor Biocide care cuprinde un număr foarte mare de substanțe, iar enumerarea tuturor acestor substanțe în caietul de sarcini este nejustificată.

..... consideră că prestatorul desemnat câștigător trebuie să dețină un punct de lucru pe raza municipiului din următoarele motive:

- o mai bună și eficientă colaborare, în timp real;
- soluționarea în timp util a reclamațiilor cu vedere la prestarea serviciilor și necesitatea realizării acestora;
- acționarea de îndată în cazul unor sesizări întemeiate ținând cont ca acest serviciu este o utilitate publică cu caracter continuu și că unele lucrări nu suportă amânare.

Având în vedere faptul că la licitație au dreptul să se înscrie operatori de pe tot teritoriul României aflați la distanțe de câteva sute de km de obiectivele prevăzute în caietul de sarcini, autoritatea contractantă consideră mai mult decât necesar existența unui punct de lucru pe raza cu personal de specialitate, care să poată răspunde necesităților autorității locale, ținând cont că majoritatea lucrărilor se efectuează și în funcție de condițiile meteorologice locale, acestea variază de la o localitate la alta.

Față de cele de mai sus, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, ca nefondată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 15994/24.03.2023, contestatoarea S.R.L. formulează „Răspuns la punctul de vedere depus de autoritatea contractantă”.

În ceea ce privește susținerea autorității contractante cum că ar fi respectat recomandările ..., contestatoarea precizează că aceasta se află în confuzie, sub două aspecte:

a. atribuțiile

În cauză este vorba despre serviciile de dezinsecție, aplicate pe domeniul public și privat al localității, spațiile exterioare, societatea sa contestând numai aplicarea tratamentelor pe aceste suprafețe, cu privire la țânțarii adulți, precum și serviciile de deratizare care urmează a fi efectuate pe aceleași suprafețe, necuprinse în documentația de atribuire.

... are competențe numai cu privire la serviciile de dezinsecție, în stabilirea numărului de tratamente, conform art. 105 alin. (3) din Ordinul ANRSC nr. 82/2015, care urmează a se aplica pe suprafețele tratabile în conformitate cu prevederile art. 105 alin. (1) din același ordin, neavând competențe legale în ceea ce privește stabilirea suprafețelor pe care urmează a se aplica tratamentul, acestea fiind reglementare, în mod clar, prin prevederile art. 103 și art. 104 din Ordinul nr. 82/2015. În exercitarea competențelor sale, ANRSC a adoptat Ordinul nr. 82/2015, prevederile acestuia devenind obligatorii pentru toți operatorii serviciului public de salubritate, din care face parte și activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare.

Contestatoarea consideră că aceeași interpretare eronată este dată de către autoritatea contractantă privind art. 103 alin. (3) lit. b) din Ordinul nr. 82/2015, iar acestea nu fac vreo referire la suprafețe adiacente spațiilor verzi, ci la spațiile adiacente menționate la art. 103 alin. (3) lit. a) - spații deschise din domeniul public și privat al localității.

b. a vectorilor supuși tratamentelor și a locului de adăpostire a acestora.

Pentru operația de dezinsecție, sunt trei tipuri principale de vectori care se supun tratamentului:

- căpușe (denumite științific ixodidele); locul de adăpostire spațiile spațiile verzi, parcuri, păduri.

- țânțari adulți (denumire științifică Culicidae)

- larve țânțari, locul de adăpostire lacuri, bălți, mlaștini, alte asemenea, în cazul societății sale invocând nelegalitatea documentelor de achiziție numai în ceea ce privește vectorul țânțari adulți (Culicidae).

Pentru exemplificare, contestatoarea depune rapoarte emise de Institutul Cantacuzino.

Referitor la susținerile autorității contractante privind legalitatea deciziei de atribuire a acordului-cadru, contestatoarea consideră că autoritatea contractantă face o interpretare pur subiectivă, nelegală a prevederilor legale în materie, făcând trimitere și la acte normative care nu-și au aplicabilitate în prezenta cauză (Legea nr. 100/2016 și HG nr. 867/2016). Deși, precizează că a făcut aplicabilitatea prevederilor art. 29 alin. (8) și alin. (9) din Legea nr. 51/2006, alegând opțiunea delegării gestiunii și atribuirea contractului potrivit Legii nr. 98/2016, face o gravă confuzie între contract de achiziție publică de servicii și acord-cadru, punând, practic, un semn de egalitate între acestea.

Sub acest aspect se invocă art. 3 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 51/2006.

..... S.R.L. subliniază că, după apariția OUG nr. 133/2022, invocată prin contestație, regimul juridic a contractelor care urmează a fi atribuite potrivit Legii nr. 51/2006 a devenit extrem de clară, în sensul că gestiunea delegată se poate atribui numai în baza unui contract (concesiune sau achiziție publică de servicii), fiind exclus acordul-cadru.

OUG nr. 133/2022 prevede măsuri tranzitorii în ceea ce privește acordurile-cadru deja încheiate la data intrării în vigoare a acesteia, cea reglementată de art. VI, respectiv acordurile-cadru se află în derulare la data intrării în vigoare a acesteia. De asemenea, se face trimitere și la Nota de fundamentare la OUG nr. 133/2022.

Referitor la susținerile autorității contractante privind punctul de lucru pe raza municipiului, contestatoarea consideră că, o cerință care nu ar fi avut un caracter exagerat ar fi fost impunerea prin caietul de sarcini a unui termen minim de intervenție a operatorului la o sesizare sau reclamație (ore/zile), situație în care ofertantul ar fi putut să dovedească, prin propunerea tehnică, că se organizează în așa fel încât să îndeplinească o atare cerință. În această situație, evident că respectivele costuri de operare sunt mult mai mici, fiind respectat principiul utilizării eficiente a fondurilor publice.

Având în vedere că autoritatea contractantă nu a răspuns punctual, motivat (tehnic și juridic), la toate solicitările din contestație, ... S.R.L. își menține toate motivele contestației, așa cum acestea au fost formulate.

Prin adresa nr. 975620/18.04.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., Autoritatea Națională de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice a răspuns solicitării CNSC nr. ..., comunicând următoarele:

"În opinia noastră, acordurile-cadru nu se pretează a fi încheiate pentru niciun/nicio serviciu/activitate de utilitate publică reglementată de Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, întrucât:

(i) *acordurile-cadru de servicii sunt specifice acelor achiziții de servicii ale căror suprafețe pe care se execută prestațiile nu pot fi determinate, în mod cert, acestea încadrându-se între o valoare minimă și una maximă, ori cantitățile/suprafețele anuale pe baza cărora se calculează toate tarifele pentru activitățile de salubritate, inclusiv pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare, sunt clar cunoscute și calculate de către autoritatea contractantă, pe baza prevederilor din reglementările-cadru emise de către A.N.R.S.C., în speță, Caietul de sarcini-cadru al serviciului de salubritate a localităților aprobat prin Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 111/2007 și Regulamentul-cadru al serviciului de salubritate a localităților, aprobat prin Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 82/2015, cu modificările și completările ulterioare;*

(ii) *stabilirea de către autoritatea contractantă a unor cantități/suprafețe anuale minime și maxime conduce, pe cale de consecință, la ofertarea unui tarif minim și a altui tarif maxim, pentru aceeași prestație, fapt ce aduce atingere legislației din domeniul serviciilor de utilități publice, care prevede că pentru facturarea utilizatorilor se aprobă un tarif și nu două tarife, în speță, fiind relevante dispozițiile art. 28A6 alin. (8) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora Este interzisă stabilirea, aprobarea și/sau practicarea de tarife minime pentru prestarea activităților de salubritate.*

(iii) *acordul-cadru reprezintă, în fapt, o promisiune de atribuire a unui contract și nu un contract, fapt pentru care promitentul-prestator nu poate avea, în lipsa contractului subsecvent, calitatea de operator de servicii de utilități publice, așa cum acesta este definit la art. 2 lit. g) din Legea nr. 51/2006, în acest sens, fiind relevante dispozițiile art. 17 alin. (1) din Legea nr. 101/2006, respectiv Calitatea de operator pentru prestarea uneia sau mai multor activități de salubritate reglementate de prezenta lege, respectiv dreptul de a presta activitatea/activitățile de salubritate se dobândește fie prin hotărârea de dare în administrare, fie prin contractul de delegare a gestiunii, în condițiile Legii nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.*

(iv) *acordul-cadru nu asigură îndeplinirea exigenței/cerinței fundamentale, statuată de art. 7 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 51/2006, care caracterizează orice serviciu/activitate de utilitate publică, respectiv continuitate din punct de vedere calitativ și cantitativ, întrucât, pe de o parte, autoritatea contractantă nu are nicio obligație legală față de promitentul-prestator de a asigura continuitatea*

contractelor subsecvente încheiate, iar, pe de altă parte, întreruperea/reducerea serviciilor prestate către utilizatori, față de nivelul asigurat anterior, poate afecta sănătatea publică și calitatea vieții, fapt ce contravine principiului pe baza căruia se organizează și funcționează serviciile de utilități publice, prevăzut la art. 7 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 51/2006”.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o procedură de atribuire prin „licitație deschisă” a acordului-cadru având ca obiect „”, cod CPV 90921000-9 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.

Din anunțul de participare amintit, Consiliul reține că valoarea estimată a acordului-cadru este de 2.719.508 lei fără TVA, valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent fiind de 679.877 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut”.

Analizând conținutul dosarului cauzei, Consiliul constată că S.R.L. a transmis recipisa de consemnare nr. ... din 14.03.2023, eliberată de CEC Bank – Sucursala Deva, din care rezultă consemnarea cauțiunii în valoare de 27.196 lei, pe seama și la dispoziția C.N.S.C., corespunzătoare dosarului nr. ...

Astfel, Consiliul constată că S.R.L. a constituit cauțiunea în cuantumul și în termenul prevăzut la art. 611 din Legea nr. 101/2016.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează modalitatea de elaborare a documentației de atribuire, ... S.R.L. urmărește, în principal, obligarea achizitoarei să adopte măsuri de remediere în ceea ce privește întreaga documentație de atribuire, iar în situația în care acestea nu ar putea fi adoptate în termenul stabilit de către CNSC, să se dispună anularea procedurii de achiziție publică.

Masurile de remediere solicitate se referă la următoarele aspecte:

”1.Obligarea autorității contractante la refacerea Studiului de Oportunitate privind achiziția publică, publicat în SEAP și care constituie anexa nr.1 la HCL nr.572/19.12.2022, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie.

2.Obligarea autorității contractante la refacerea Caietului de Sarcini privind delegarea serviciului de salubritate pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare din, publicat în SEAP și care constituie anexa nr.1 la HCL nr.573/19.12.2022, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie.

3.Obligarea autorității contractante la eliminarea Acordului-cadru și al Contractului Subsecvent având ca obiect servicii de dezinsecție, dezinfecție și deratizare din, publicat în SEAP și care constituie anexa nr.2 la HCL nr.573/19.12.2022, deoarece acestea nu mai pot adoptate potrivit prevederilor speciale în materie și să obligați autoritatea contractată să adopte un model al contractului care urmează a fi încheiat, care să fie contract de achiziție publică de servicii, cu respectarea legislației speciale în domeniu

4.Obligarea autorității contractante la refacerea documentului denumit Instrucțiuni pentru ofertanți ... 2023 privind delegarea serviciului de salubritate pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare din, publicat în SEAP, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie.

5.Obligarea autorității contractante la refacerea documentului denumit FIȘA DE DATE, , publicat în SEAP, deoarece acesta nu a fost întocmit potrivit prevederilor speciale în materie.

6.Obligarea autorității contractante la refacerea tuturor formularelor și documentelor menționate în FORMULARE ... 2023, publicat în SEAP, deoarece acestea nu respectă prevederile normelor speciale aplicabile în materie.

7.Obligarea autorității contractante la refacerea documentului de achiziție publicat în SEAP, denumit DUAE-CERERE-213155, în concordanță cu toate documentele de achiziție care urmează a fi modificate”.

O prima critică formulată privește obiectul contractului de achiziție publică, care urmează a fi atribuit conform prezentei proceduri, respectiv servicii de salubritate, apreciindu-se că potrivit prevederilor Legii nr.

101/2006, așa cum acestea au fost modificate prin O.U.G. nr. 133/2022, publicată în Monitorul Oficial nr. 958 din 30 septembrie 2022, achiziția serviciilor de dezinsecție, dezinfecție și deratizare nu se mai poate realiza prin atribuirea unui acord-cadru și încheierea ulterioară a contractelor subsecvente, ci numai prin încheierea unui contract de delegare, respectiv un contract de achiziție publică de servicii.

Contestatoarea, în susținerea celor afirmate în contestație, invocă următoarele dispoziții legale:

- *formularea prezentei contestații are la bază intrarea în vigoare a prevederilor OUG 133/2022 - pentru modificarea și completarea Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, publicat în M.O.F. nr. 958 din 30 septembrie 2022, mai specific prevederile art.148 din Legea 101/2006, care au fost introduse prin OUG 133/2022;*

- *având în vedere că obiectul achiziției publice, potrivit anunțului de participare nr. CN1052682 / 04.03.2023, are ca obiect atribuirea unui acord-cadru pentru serviciile de dezinsecție, dezinfecție și deratizare pe raza;*

- *precum și că serviciile de dezinsecție, dezinfecție și deratizare fac parte din serviciul public de salubritate, potrivit prevederilor art.2, alin.3, lit.I din Legea 101/2006 și, pe cale de consecință sunt aplicabile prevederile OUG 133/2022, de la data intrării în vigoare;*

- *prin prevederile art. II, pct.16 din OUG 133/2022, au fost completate prevederile Legii 101/2006-legea salubrității, prin introducerea art.148. Ca urmare a dispozițiilor legale, a fost eliminată posibilitatea încheierii unui acord-cadru în materia salubrității locuințelor, urmând ca procedura de achiziție publică să respecte prevederile Legii 51/2006.*

- *Toate aceste aspecte rezultă din dispozițiile art.114 din Legea 98/2016 :*

ART. 114

Autoritatea contractantă atribuie acordurile-cadru prin aplicarea procedurilor corespunzătoare prevăzute la art. 68.

- *Prin prevederile art.148 din Legea 51/2006, introdus OUG 133/2022, sunt exceptate aplicarea prevederilor art.68 din Legea 98/2016:*

- *In vederea asigurării continuității activităților de salubritate din punct de vedere cantitativ și calitativ, conform exigentei/cerinței fundamentate care definește organizarea și funcționarea serviciilor de utilități publice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și pentru respectarea dispozițiilor privind finanțarea serviciului prin aplicarea unui singur tarif pentru aceeași prestație, prevederile art. 68-70 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, nu sunt aplicabile pentru atribuirea contractelor care au ca obiect prestarea activității/activităților de salubritate*

- *Prin prevederile art.II, pct.15 din OUG 133/2022, au fost completate prevederile art.14, alin.3 din Legea 101/2006, după cum urmează:*

La articolul 14, alineatele (3) și (4) se modifica și vor avea următorul cuprins:

"(3) În cazul gestiunii delegate, procedura de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii activităților de salubritate, inclusiv pentru achizițiile publice de servicii asigurate prin intermediul stațiilor/instalațiilor de tratare sau depozitelor de deseuri aflate în proprietatea privată a operatorilor economici, este stabilită de către autoritățile contractante conform prevederilor Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, sau Legii nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare, după caz, inclusiv cu respectarea regimului juridic al contractelor de delegare a gestiunii prevăzute la art. 29 alin. (10) și (11) din Legea nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare".

- *În situația dispozițiilor legale menționate mai sus, coroborate cu disp.art.29, alin.8 din Legea 51/2006, delegarea unui serviciu de dezinsecție, dezinfecție și deratizare poate fi făcut într-una dintre următoarele modalități,*

(8) Contractul de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice poate fi:

a) contract de concesiune de servicii;

b) contract de achiziție publică de servicii.

Nu există prevedere legală pentru atribuirea unui acord-cadru, care de fapt, nu este un contract, ci o promisiune de contract.

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că începând cu data intrării în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022 (30.09.2022) nu se mai acceptă achiziția publică pentru serviciile de salubritate, prin încheierea unui acord-cadru, așa cum este în speță, ci doar un contract de achiziție publică servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea nr. 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează a se aplica prevederile Legii 100/2016, iar continuarea prezentei proceduri ar crea grave perturbări, generând o lipsă de finalitate a procedurii, deoarece ANRSC, instituția competentă să acorde licența, nu va acorda licență de operare pentru acest serviciu, în situația în care s-a încheiat un acord-cadru ulterior intrării în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022.

Consiliul va reține și argumentele aduse de autoritatea contractantă, în replică la cele reclamate de S.R.L., pe care le-a avut în vedere în favoarea raționamentului care a stat la baza deciziei de a alege atribuirea unui acord-cadru de servicii pentru Delegarea serviciului de dezinsecție, dezinfecție și deratizare pe domeniul public al Municipiului, respectiv:

- în conformitate cu prevederile Legii nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilități publice, republicată, cu modificările și completările ulterioare și cu prevederile Legii nr. 101/2006 a serviciului de salubritate a localităților, republicată, cu modificările și completările ulterioare, autorităților administrației publice locale le revine sarcina de a decide modalitatea de gestiune a serviciului;

- concret, gestiunea serviciului de salubritate a localităților privește organizarea, funcționarea și controlul furnizării/prestării acestui serviciu sau a activităților sale componente conform condițiilor stabilite de autoritățile administrației publice locale iar modalitatea de gestiune a serviciului se stabilește prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale, în funcție de natura și starea serviciului, de necesitatea asigurării celui mai bun raport preț/calitate, de interesele actuale și de perspectivă ale unităților administrativ-teritoriale, precum și de mărimea și complexitatea sistemelor de utilități publice;

- indiferent de modalitatea de gestiune adoptată (gestiune directă sau delegată), activitățile specifice componente ale serviciului de salubritate sunt organizate și se desfășoară pe baza regulamentului serviciului și a caietului de sarcini, aprobate prin hotărâre a consiliului local, elaborate în conformitate cu Regulamentul-cadru, respectiv, cu caietul de sarcini-cadru, elaborate și aprobate de A.N.R.S.C. prin ordin. (Ordinului Președintelui A.N.R.S.C. nr. 82/2015 privind aprobarea Regulamentului - cadru al serviciului de salubritate a localităților cu modificările și completările ulterioare, Ordinului Președintelui A.N.R.S.C. nr. 111/2007 privind aprobarea Caietului de sarcini - cadru al serviciului de salubritate a localităților);

- mai mult, potrivit art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2006 și art. 22, alin. (2) din Legea nr. 51/2006, modalitățile de gestiune sunt: gestiunea directă și gestiunea delegată, iar conform art. 12 alin. (2) din același act normativ, alegerea modalității de gestiune a serviciului de salubritate, se face prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ teritoriale, respectiv prin hotărâre a Consiliului Local.

Susținând că nu poate atribui în gestiune directă serviciul de dezinsecție, dezinfecție și deratizare, autoritatea contractantă invocă prevederile art. 29 și art. 30 alin. (1) din Legea nr. 51/2006.

- în această ordine de idei, autoritatea contractantă arată că prin H.C.L. nr. 207/21.12.2017 s-a aprobat delegarea gestiunii activității de dezinsecție, dezinfecție și deratizare prin organizarea unei proceduri de achiziție publică în baza Legii nr.

98/2016 și încheierea unui Acord cadru de servicii pe o perioadă de 4 ani și anual încheierea a câte unui contract subsecvent prin licitație deschisă. Suplimentar, arată că documentele achiziției - strategia de contractare, fișa de date, caietul de sarcini, draftul de contract de achiziție, DUAЕ, formularele solicitate, au respectat prevederile legale în materia achizițiilor publice.

Așadar problema care se impune a fi tranșată/dezbatută de Consiliu vizează legalitatea/nelegalitatea alegerii modalității de achiziție a serviciilor de dezinsecție, dezinfecție și deratizare prin atribuirea unui acord-cadru și încheierea ulterioară a contractelor subsecvente/versus prin încheierea unui contract de delegare, respectiv un contract de achiziție publică de servicii.

În speța analizată Consiliul constată că obiectul procedurii de achiziție vizează atribuirea unui acord-cadru pentru serviciile de dezinsecție, dezinfecție și deratizare pe raza municipiului-Iulia, așadar prestarea unor servicii de utilitate publică, cărora le sunt aplicabile prevederile normei speciale din Legea 51/2006 cu modificările ulterioare și ale Legii 101/2006, cu modificările ulterioare.

Procedura aleasă de ... este licitație deschisă în vederea atribuirii unui acord-cadru de servicii pentru Delegarea serviciului de dezinsecție, dezinfecție și deratizare pe domeniul public al

Potrivit prevederilor art. 2, alin. (3) lit. l) din Legea 101/2006, serviciile de dezinsecție, dezinfecție și deratizare (...) sunt activități componente ale serviciului de salubritate a localităților.

În cuprinsul caietului de sarcini achizitoarea a precizat faptul că operatorul are permisiunea de a desfășura activitățile de dezinsecție, deratizare și dezinfecție, în condițiile legii în aria administrativ-teritorială a și a stabilit condițiile de desfășurare a activităților specifice serviciului de dezinsecție, dezinfecție și deratizare (parte integrantă a serviciului de salubritate) stabilind nivelurile de calitate și condițiile tehnice necesare funcționării acestui serviciu în condiții de eficiență și siguranță.

În cadrul studiului de oportunitate pentru fundamentarea și stabilirea soluțiilor optime de delegare a gestiunii serviciului public de salubritate pentru activitatea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare în, se reține cadrul legislativ pe care achizitoarea l-a invocat:

"în conformitate cu prevederile **Legii nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilități publice**, republicată, cu modificările și completările ulterioare, prevederile Ordonanței de Urgență a Guvernului nr.92/2021 privind regimul deșeurilor, cu modificările și completările ulterioare, precum și ale Legii nr. 101/2006 a serviciului de salubritate a localităților, republicată, cu modificările și completările ulterioare, Ordinului Președintelui A.N.R.S.C. nr. 82/2015 privind aprobarea Regulamentului - cadru al serviciului de salubritate a localităților cu modificările și completările ulterioare, Ordinului Președintelui A.N.R.S.C. nr. 111/2007 privind aprobarea Caietului de sarcini - cadru al serviciului de salubritate a localităților, Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, autorităților administrației publice locale le revine sarcina și responsabilitatea de a asigura pe teritoriul unității administrativ teritoriale, servicii de salubritate eficiente și de calitate.

Serviciul de salubritate cuprinde printre alte activități și aceea de dezinsecție, dezinfecție și deratizare."

și

"Văzând prevederile art. 8 (1) și (3) lit. "a" și lit. "d", art. 22 (1), (3) și (4) și art. 50 (3) din Legea nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilități publice, republicată, cu modificările și completările ulterioare, ale art. 2 (1) și (3) Ut. "1", art. 6 (1) lit. "e" și lit. "h", art. 12 (1) l't. "b" și art. 14 (3) și (4) din **Legea nr. 101/2006 a serviciului de salubritate a localităților**, republicată, cu modificările și completările ulterioare, ale Ordinului Președintelui Autorității Naționale de Reglementare

pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice nr. 82/2015 privind aprobarea Regulamentului - cadru al serviciului de salubritate a localităților, cu modificările și completările ulterioare, și ale OUG nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, cu modificările și completările ulterioare.”

- în cuprinsul fișei de date (pct. II.2.4 *Descrierea achizitiei publice*) și instrucțiunilor pentru ofertanți (pct. II.2 *cantitatea sau domeniul contractului*) achizițarea a precizat informațiile privind derularea acordului-cadru care face obiectul procedurii de atribuire în cauză:

II.2.4 Descrierea achizitiei publice

(natura și cantitatea lucrărilor, produselor sau serviciilor sau o mențiune privind nevoile și cerințele)
În baza acordului-cadru de servicii de delegare a gestiunii, vor fi prestate servicii de salubritate pentru activitățile de dezinsecție, dezinfecție și deratizare pe domeniul public al Municipiului Prestatorul va fi obligat să respecte în totalitate prevederile legale existente în domeniu, va avea obligația de a deține avizele necesare și autorizațiile aferente, precum și obligația de a respecta Regulamentul serviciului de salubritate al Municipiului , aprobat prin HCL 572/2022

i) Durata acordului-cadru: 4 (patru) ani;

ii) Modalitatea de încheiere: cu un singur operator economic;

iv) Modul de executare a acordului-cadru: fără reluarea competiției;

v) Calendarul estimativ și frecvența atribuirii contractelor subsecvente pe durata acordului-cadru:

vi) Frecvența și valoarea contractelor ce urmează să fie atribuite: Pe parcursul perioadei de derulare a acordului-cadru autoritatea contractantă intenționează să atribuiască contracte subsecvente constând în prestarea serviciilor de dezinsecție, dezinfecție și deratizare, conform prevederilor Caietului de sarcini.

Informații privind derularea acordului – cadru:

1. Calendarul estimativ de atribuire a contractelor subsecvente: 1 contract pe an.

2. Estimări privind valoarea minimă și maximă a acordului – cadru:

- Valoarea estimată maximă a acordului – cadru ce urmează a fi încheiat este de 2.719.508 lei (fără TVA), corespunzând cantităților

maxime de servicii care ar putea fi solicitate pe durata întregului acord – cadru;

- Valoarea estimată minimă a acordului – cadru ce urmează a fi încheiat este de 1.393.060 lei (fără TVA), corespunzând cantităților

minime de servicii care ar putea fi solicitate pe durata întregului acord – cadru.

3. Estimări privind valoarea minimă și maximă a contractelor subsecvente:

- Valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent este de 679.877,00 lei (fără TVA), corespunzând cantităților maxime de servicii care ar putea fi solicitate pe durata de derulare a unui contract subsecvent.

- Valoarea estimată a celui mai mic contract subsecvent este de 348.265 lei (fără TVA), corespunzând cantităților minime de servicii care ar putea fi solicitate pe durata de derulare a unui contract subsecvent.

Estimări ale cantităților minime și maxime aferente acordului – cadru și contractelor subsecvente se regăsesc în Anexele la Caietul de sarcini.

Valoarea estimată totală a acordului cadru pentru activitățile de dezinsecție, deratizare și dezinfecție este de 2.719.508,00 lei fără TVA pe o perioadă de 4 ani, respectiv 679.877,00 lei fără TVA pentru cea mai mare valoare a unui contract subsecvent ce urmează a fi atribuit.

De asemenea este important de punctat faptul că prin prevederile art. II, pct.16 din O.U.G. nr. 133/2022 au fost completate prevederile Legii 101/2006 a serviciului de salubritate a localităților, prin introducerea art. 14⁸ care prevede: **În vederea asigurării continuității activităților de salubritate** din punct de vedere cantitativ și calitativ, conform exigenței/cerinței fundamentate care definește organizarea și funcționarea serviciilor de utilități publice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și pentru respectarea dispozițiilor privind finanțarea serviciului prin aplicarea unui singur tarif pentru aceeași prestație, **prevederile art. 68-70 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, nu sunt aplicabile pentru atribuirea contractelor care au ca obiect prestarea activității/activităților de salubritate.**

Ca urmare a dispozițiilor legale, a fost eliminată posibilitatea încheierii unui acord-cadru în materia salubrității localităților urmând ca procedura de achiziție publică să respecte prevederile Legii 51/2006 care prevede faptul că gestiunea delegată se poate atribui numai în baza unui contract (fie un contract de achiziție publică servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează a se aplica prevederile Legii 100/2016).

O.U.G. nr. 133/2022 a intrat în vigoare la data de 30.09.2022, documentația de achiziție publică a fost aprobată în data de 19.12.2022 (prin Hotărârea C. L. nr. 572/19.12.2022), iar anunțul de participare a fost publicat în SEAP la data de 04.03.2023, așadar documentele amintite fiind întocmite ulterior datei de 30.09.2022, astfel încât respectarea prevederilor noilor modificări, a devenit obligatorie pentru autoritatea contractantă, fiind aplicabile prevederile cuprinse în O.U.G. nr. 133/2022.

În speța analizată sunt incidente următoarele dispoziții legale:

➤ **Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006:**

Art. 1. - (1) Prezenta lege stabilește cadrul juridic și instituțional unitar, obiectivele, competențele, atribuțiile și instrumentele specifice necesare înființării, organizării, gestionării, finanțării, exploatării, monitorizării și controlului furnizării/prestării reglementate a serviciilor comunitare de utilități publice.

(2) În înțelesul prezentei legi, serviciile comunitare de utilități publice, denumite în continuare servicii de utilități publice, sunt definite ca totalitatea activităților reglementate prin prezenta lege și prin legi speciale, care asigură satisfacerea nevoilor esențiale de utilitate și interes public general cu caracter social ale colectivităților locale, cu privire la:

a) alimentarea cu apă;

b) canalizarea și epurarea apelor uzate;

b1) procesarea apelor uzate din cadrul unităților administrativ-teritoriale printr-un serviciu public inteligent alternativ;

c) colectarea, canalizarea și evacuarea apelor pluviale;

d) alimentarea cu energie termică în sistem centralizat; .

e) salubritatea localităților;

f) iluminatul public;

f1) alimentarea cu gaze naturale;

h) transportul public local de călători.

(3) Prevederile prezentei legi se aplică serviciilor comunitare de utilități publice prevăzute la alin. (2), înființate, organizate și furnizate/prestate la nivelul comunelor, orașelor, municipiilor, județelor, municipiului București și, după caz, în condițiile legii, la nivelul subdiviziunilor administrativ-teritoriale ale municipiilor sau la nivelul asociațiilor de dezvoltare intercomunitară, sub conducerea, coordonarea, controlul și responsabilitatea autorităților administrației publice locale.

(4) Serviciile de utilități publice fac obiectul unor obligații specifice de serviciu public în scopul asigurării unui nivel ridicat al calității siguranței și accesibilității, egalității de tratament, promovării accesului universal și a drepturilor utilizatorilor și au următoarele particularități:

(...).

Art. 29:

(...)

(8) Contractul de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice poate fi:

a) contract de concesiune de servicii;

b) contract de achiziție publică de servicii.

(9) În cazul serviciilor de utilități publice, astfel cum sunt definite la art. 1 alin. (2), procedura de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii se stabilește, după caz, în baza prevederilor Legii nr. 98/2016, Legii nr. 99/2016 și Legii nr. 100/2016.

➤ **Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006**

- art. 2, alin. (3) lit. I) din Legea 101/2006, serviciile de dezinsecție, dezinsecție și deratizare (...) sunt activități componente ale serviciului de salubritate a localităților, respectiv:

Art. 2. - (1) Serviciul public de salubritate a localităților face parte din sfera serviciilor comunitare de utilități publice și se desfășoară sub controlul, conducerea sau coordonarea autorităților administrației publice locale ori ale asociațiilor de dezvoltare intercomunitară, în scopul salubrității localităților.

(2) Serviciul public de salubritate a localităților, denumit în continuare serviciu de salubritate, se organizează pentru satisfacerea nevoilor comunităților locale ale unităților administrativ-teritoriale.

(3) Serviciul de salubritate cuprinde următoarele activități:

(...)

I) **dezinsecția, dezinsecția și deratizarea la obiectivele din domeniul public și domeniul privat al unității administrativ-teritoriale.**

➤ **O.U.G. nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006:**

- prin prevederile art. 14⁸ din Legea 51/2006, introdus de O.U.G. 133/2022, sunt exceptate aplicarea prevederilor prevederile art. 68-70 din Legea 98/2016:

Art. 14⁸. - În vederea asigurării continuității activităților de salubritate din punct de vedere cantitativ și calitativ, conform exigentei/cerinței fundamentate care definește organizarea și funcționarea serviciilor de utilități publice prevăzute la art. 7 alin. (1) din Legea nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și pentru respectarea dispozițiilor privind finanțarea serviciului prin aplicarea unui singur tarif pentru aceeași prestație, prevederile art. 68-70 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, nu sunt aplicabile pentru atribuirea contractelor care au ca obiect prestarea activității/activităților de salubritate.

- prin prevederile art. II, pct. 15 din O.U.G. 133/2022, au fost completate prevederile art. 14, alin. (3) din Legea 101/2006, după cum urmează:

La articolul 14, alineatele (3) și (4) se modifica și vor avea următorul cuprins:

"(3) În cazul gestiunii delegate, procedura de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii activităților de salubritate, inclusiv pentru achizițiile publice de servicii asigurate prin intermediul stațiilor/instalațiilor de tratare sau depozitelor de deșuri aflate în proprietatea privată a operatorilor economici, este stabilită de către autoritățile contractante conform prevederilor Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, sau Legii nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu modificările și completările ulterioare, după caz, inclusiv cu respectarea regimului juridic al contractelor de delegare a gestiunii prevăzute la art. 29 alin. (10) și (11) din Legea nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare".

Legea 98/2016

CAPITOLUL III

Modalități de atribuire

SECȚIUNEA 1

Art. 68

(1) Procedurile de atribuire reglementate de prezenta lege, aplicabile pentru atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru sau organizarea concursurilor de soluții cu o valoare estimată egală sau mai mare decât valorile prevăzute la art. 7 alin. (5), sunt următoarele:

- a) licitația deschisă;
- b) licitația restrânsă;
- c) negocierea competitivă;
- d) dialogul competitiv;
- e) parteneriatul pentru inovare;
- f) negocierea fără publicare prealabilă;
- g) concursul de soluții;
- h) procedura de atribuire aplicabilă în cazul serviciilor sociale și al altor servicii specifice;
- i) procedura simplificată.

SECȚIUNEA a 2-a

Instrumente și tehnici specifice de atribuire a contractelor de achiziție publică

Paragraful 1

Acordul-cadru

ART. 114: Autoritatea contractantă atribuie acordurile-cadru prin aplicarea procedurilor corespunzătoare prevăzute la art. 68.

Din economia dispozițiilor legale anterior redată se deprind următoarele concluzii:

- Consiliul reține că, potrivit art. 1 alin. (2) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006: „În înțelesul prezentei legi, serviciile comunitare de utilități publice, denumite în continuare servicii de utilități publice, sunt definite ca totalitatea activităților reglementate prin prezenta lege și prin legi speciale, care asigură satisfacerea nevoilor esențiale de utilitate și interes public general cu caracter social ale colectivităților locale, cu privire la: e) salubritatea localităților.”

- din dispozițiile coroborate citate ale Legii nr. 51/2006, rezultă că autoritatea contractantă are dreptul de a decide alegerea procedurii pentru încheierea achiziției publice care prevede faptul că gestiunea delegată se poate atribui numai în baza unui contract de achiziție publică servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează a se aplica prevederile Legii 100/2016;

- cu alte cuvinte, este la latitudinea achizitoarei să aleagă una din cele două variante mai sus amintite, Consiliul stabilește că derularea unei proceduri pentru atribuirea unui contract, având obiectul supus discuției, nu încalcă prevederile legii serviciilor comunitare de utilități publice și nici legea privind achizițiile publice (în baza prevederilor Legii [nr. 98/2016](#), lege ce reglementează, ca opțiune de contractare);

- așadar, atât timp cât alegerea atribuirii unui contract, în baza Legii nr. 98/2016, este realizată cu respectarea dispozițiilor legale, autoritatea contractantă poate opta să organizeze procedura în temeiul dispozițiilor legale amintite;

- din economia susținerilor părților Consiliul constată că ambele ajung la concluzia că în ceea ce privește delegarea serviciului, Legea nr. 51/2006 la art. 29 alin. (8) prevede că delegarea serviciilor comunitare de utilitate publice se poate realiza pe bază de:

- a) *contract de concesiune de servicii;*
- b) *contract de achiziție publică de servicii.*

- așadar sunt juste concluziile contestatoarei conform cărora *nu există prevedere legală pentru atribuirea unui acord-cadru, care de fapt, nu este un contract, ci o promisiune de contract.*

În stabilirea acestei finalități, Consiliul are în vedere faptul că începând cu data intrării în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022 (30.09.2022) regimul juridic a contractelor care urmează a fi atribuite potrivit Legii nr. 51/2006 prevede faptul că gestiunea delegată se poate atribui numai în baza unui contract (fie un contract de achiziției publice servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează a se aplica prevederile Legii 100/2016) fiind exclus acordul-cadru.

În virtutea rolului său activ, Consiliul a solicitat cu actul nr. ... opinia argumentată a Autorității Naționale de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice dacă actuala legislație privind salubritatea localităților permite autorităților administrației publice locale să organizeze proceduri de încheiere de acorduri-cadru pentru prestarea activității de salubritate, inclusiv a activității de dezinsecție, dezinsecție și deratizare.

Prezintă relevanță punctul de vedere emis de ANRSC și transmis prin adresa nr. 975620/18.04.2023 înregistrată la C.N.S.C. sub nr. ... pe Consiliul îl redă în integralitate:

Referitor la adresa nr. ..., prin care ne solicitați opinia dacă actuala legislație privind salubritatea localităților permite autorităților administrației publice locale să organizeze proceduri de încheiere de acorduri-cadru pentru prestarea activității de salubritate, inclusiv a activității de dezinsecție, dezinsecție și deratizare, vă comunicăm următoarele:

În opinia noastră, acordurile-cadru nu se pretează a fi încheiate pentru niciun/nicio serviciu/activitate de utilitate publică reglementată de Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, întrucât:

(i) **acordurile-cadru de servicii sunt specifice acelor achiziții de servicii ale căror suprafețe pe care se execută prestațiile nu pot fi determinate, în mod cert, acestea încadrându-se între o valoare minimă și una maximă, ori cantitățile/suprafețele anuale pe baza cărora se calculează toate tarifele pentru activitățile de salubritate, inclusiv pentru activitatea de dezinsecție, dezinsecție și deratizare, sunt clar cunoscute și calculate de către autoritatea contractantă, pe baza prevederilor din reglementările-cadru emise de către A.N.R.S.C., în speță, Caietul de sarcini-cadru al serviciului de salubritate a localităților aprobat prin Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 111/2007 și Regulamentul-cadru al serviciului de salubritate a localităților, aprobat prin Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 82/2015, cu modificările și completările ulterioare;**

(ii) **stabilirea de către autoritatea contractantă a unor cantități/suprafețe anuale minime și maxime conduce, pe cale de consecință, la ofertarea unui tarif minim și a altui tarif maxim, pentru aceeași prestație, fapt ce aduce atingere legislației din domeniul serviciilor de utilități publice, care prevede că pentru facturarea utilizatorilor se aprobă un tarif și nu două tarife, în speță, fiind relevante dispozițiile art. 28A6 alin. (8) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora Este interzisă stabilirea, aprobarea și/sau practicarea de tarife minime pentru prestarea activităților de salubritate.**

(iii) **acordul-cadru reprezintă, în fapt, o promisiune de atribuire a unui contract și nu un contract, fapt pentru care promitentul-prestator nu poate avea, în lipsa contractului subsecvent, calitatea de operator de servicii de utilități publice, așa cum acesta este definit la art. 2 lit. g) din Legea nr. 51/2006, în acest sens, fiind relevante dispozițiile art. 17 alin. (1) din Legea nr. 101/2006, respectiv Calitatea de operator pentru prestarea uneia sau mai multor activități de salubritate reglementate de prezenta lege, respectiv dreptul de a presta activitatea/activitățile de salubritate se dobândește fie prin hotărârea de dare în administrare, fie prin contractul de delegare a gestiunii, în condițiile Legii nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.**

(iv) **acordul-cadru nu asigură îndeplinirea exigenței/cerinței fundamentale, statuată de art. 7 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 51/2006, care caracterizează orice serviciu/activitate de utilitate publică, respectiv continuitate din punct de vedere calitativ și cantitativ, întrucât, pe de o parte, autoritatea contractantă nu are nicio obligație legală față de promitentul-prestator de a asigura continuitatea contactelor subsecvente încheiate, iar, pe de altă parte, întreruperea/reducerea serviciilor prestate către utilizatori, față de nivelul asigurat anterior, poate afecta sănătatea publică și calitatea vieții, fapt ce contravine principiului pe baza căruia se organizează și funcționează serviciile de utilități publice, prevăzut la art. 7 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 51/2006.**

Din economia celor susținute de autoritatea competentă emitentă reiese faptul că acordurile-cadru nu se pretează a fi încheiate pentru niciun/nicio serviciu/activitate de utilitate publică reglementată de Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, autoritatea emitentă aducând argumente vizavi de faptul că, cantitățile, suprafețele și volumul prestațiilor de salubritate sunt clar determinate prin caietul de sarcini și nu pot face obiectul unor valori minime și maxime, respectiv al unor tarife minime și maxime ce caracterizează acordurile-cadru, interzicerea atribuirii activităților de salubritate prin acorduri-cadru care, în fapt, reprezintă, o promisiune de contract și nu un contract, în sensul dispozițiilor art. 14⁸ din Legea nr. 101/2006, fapt care conduce la ofertarea unui tarif minim și a altui tarif maxim, pentru aceeași prestație, fapt ce aduce atingere legislației din domeniul serviciilor de utilități publice, care prevede că pentru facturarea utilizatorilor se aprobă un tarif și nu două tarife, în speță, fiind relevante dispozițiile art. 28⁶ alin. (8) din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora *Este interzisă stabilirea, aprobarea și/sau practicarea de tarife minime pentru prestarea activităților de salubritate.*

În sprijinul acestui raționament sunt și susținerile autoarei contestației, potrivit cărora:

(...) analizând Nota de fundamentare la OUG 133/2022, de la pagina 14 al acestui document se reține motivul expres de înlăturare a acordului-cadru pentru serviciile de salubritate:

Nu sunt aplicabile pentru atribuirea contactelor care au ca obiect prestarea activității/activităților de salubritate prevederile Paragrafului 1 al Secțiunii a 2-a din cadrul Capitolului III al Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare. Această soluție juridică este

argumentată de necesitatea asigurării continuității activităților de salubritate din punct de vedere cantitativ și calitativ, conform exigenței/cerinței fundamentale care definește organizarea și funcționarea serviciilor de utilități publice prevăzută la art. 7 alin. (1) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006.

SURSA : ...

Acordul-cadru este menționat la Cap.III, secțiunea a 2-a din Legea 98/2016.

Din examinarea web-site-ului: ...Consiliu, redă din cadrul *Notei de fundamentare la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006* următoarele prevederi:

Secțiunea 1 Titlul prezentului act normativ

ORDONANȚA DE URGENTĂ

pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006

2.1. Sursa prezentului act normativ	Prezentul act normativ are ca obiectiv atingerea jalonului nr. 46 Intrarea în vigoare a actelor normative necesare pentru operaționalizarea gestionării unitare a deșeurilor în conformitate Planul Național de Gestionare a Deșeurilor, cu termen trimestrul trei al anului 2022, din cadrul reformei R1. Îmbunătățirea guvernării în domeniul gestionării deșeurilor în vederea accelerării tranziției către economia circulară, prevăzută în Planul Național de Redresare și Reziliență (PNRR) - Componenta C3: Managementul Deșeurilor, în care se regăsesc direcțiile de acțiune nr. 1 și 2, respectiv intrarea în vigoare a Ordonanței privind regimul deșeurilor și a Ordonanței de modificare a Legii nr. 101/2006 (Legea serviciului de salubritate a localităților). Prin adoptarea prezentului act normativ se creează cadrul legal inclusiv pentru atingerea direcției de acțiune nr. 3 de la jalonul nr. 46, respectiv Modificarea Ordinului nr. 109/2007 al Autorității Naționale de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de utilități publice (A.N.R.S.C.) privind metodologia tarifelor de salubritate, cu termen de intrare în vigoare trimestrul trei 2022.
-------------------------------------	--

2.3. Schimbări preconizate	Raportat la obiectul reglementării, prezentului act normativ de urgență vizează următoarele aspecte: (...) 2. Modificarea și completarea Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare, după cum urmează: (...) -Nu sunt aplicabile pentru atribuirea contactelor care au ca obiect prestarea activității/activităților de salubritate prevederile Paragrafului 1 al Secțiunii a 2-a din cadrul Capitolului III al Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare. Această soluție juridică este argumentată de necesitatea asigurării continuității activităților de salubritate din punct de vedere cantitativ și calitativ, conform exigenței/cerinței fundamentale care definește organizarea și funcționarea serviciilor de utilități publice prevăzută la art. 7 alin. (1) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr.
----------------------------	---

Paragraful 1 al Secțiunii a 2-a din cadrul Capitolului III al Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, care așa cum a fost anterior redat vizează *Instrumente și tehnici specifice de atribuire a contractelor de achiziție publică*, este dedicat acordului-cadru.

Așadar din lecturarea celor precizate în cuprinsul notei de fundamentare a O.U.G. nr. 133/2022 se reține că obiectivul emiterii acestui act normativ îl reprezintă „(...) atingerea **jalonului nr. 46** Intrarea în vigoare a actelor normative necesare pentru **operaționalizarea gestionării unitare a deșeurilor** în conformitate **Planul Național de Gestionare a Deșeurilor**, cu termen trimestrul trei al anului 2022, din cadrul reformei R1. Îmbunătățirea guvernantei în domeniul gestionării deșeurilor în vederea accelerării tranziției către economia circulară, prevăzută în Planul Național de Redresare și Reziliență (**PNRR**) - Componenta C3: Managementul Deșeurilor (...)”, situație în care continuarea procedurii de atribuire fără respectarea modalității de gestionare unitară a deșeurilor reglementată prin actul normativ anterior menționat ar lipsi de eficiență măsurile adoptate în vederea atingerii jalonului nr. 46 asumate de către România ca stat membru, în sensul „nerezolvarea urgentă a problemelor evocate poate conduce la agravarea crizei economice, la posibila declanșare a unei proceduri de infringement și la pierderea fondurilor alocate României prin Planul Național de Redresare și Reziliență (...) Amânarea adoptării măsurilor propuse ar aduce grave prejudicii asupra proiectelor de investiții în sistemele de management integrat al deșeurilor aflate în implementare sau în pregătire și care poate conduce la inițierea de către Comisie a unei proceduri formale de constatare a neîndeplinirii obligațiilor pentru neconformarea Statului Român la directivele europene în domeniul gestionării deșeurilor”.

Consiliul reține că O.U.G. nr. 133/2022 nu prevede măsuri tranzitorii pentru procedurile de atribuire **în desfășurare la data intrării acesteia în vigoare**, ci doar cu privire la contractele de delegare aflate în vigoare, cum este precizat la art. VII alin. (1) potrivit căruia „Contractele de delegare a gestiunii aflate în derulare se pot finaliza în conformitate cu clauzele contractuale și cu normele aplicabile până la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență”.

Prevederile O.U.G. nr. 133/2022 prevăd o singură excepție, cea reglementată de art.VI care prevede măsuri tranzitorii în ceea ce privește

acordurile-cadru deja încheiate la data intrării în vigoare a acesteia, respectiv acordurile-cadru se află în derulare la data intrării în vigoare a acesteia:

- (1) Acordurile-cadru pentru prestarea activitatii/activitatilor de salubritate **aflate în derulare** se finalizează cu condiția încheierii contractelor subsecvente la frecvența minimă de un an.
- (2) A.N.R.S.C. nu acorda licența dacă contractul subsecvent încheiat la acordul-cadru nu îndeplinește condiția prevăzută la alin. (1).

Împrejurarea relatată de autoritatea contractantă, precum că *sub aspect procedural, instituția a respectat prevederile legale în materie, deoarece potrivit art. 14 alin. (4) din Legea nr. 101/2006 - legea serviciului de salubritate a localităților, republicată, atribuirea activității de dezinsecție, dezinsecție și deratizare se efectuează distinct de celelalte activități specifice serviciului de salubritate, iar prin H.C.L. nr. 207/21.12.2017 s-a aprobat delegarea gestiunii activității de dezinsecție, dezinsecție și deratizare prin organizarea unei proceduri de achiziție publică în baza Legii nr. 98/2016 și încheierea unui acord cadru de servicii pe o perioadă de 4 ani și anual încheierea a câte unui contract subsecvent prin licitație deschisă* nu este judicioasă, câtă vreme așa cum a fost anterior reținut începând cu data intrării în vigoare a O.U.G. nr. 133/2022, este exclusă alegerea acordului-cadru ca modalitate de atribuire (regimul juridic a contractelor care urmează a fi atribuite potrivit Legii nr. 51/2006 prevede faptul că gestiunea delegată se poate atribui numai în baza unui contract de achiziției publice servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează a se aplica prevederile Legii 100/2016) și nu este de natură să absolve autoritatea contractantă de obligația de a respecta simultan toate prevederile legale în vigoare, printre care se regăsește și Legea nr. 101/2006 modificată prin O.U.G. nr. 133/2022.

Consiliul va reține ca fiind relevante în soluționare și argumentele aduse de societatea contestatoare, potrivit cărora:

Deși, precizează că a făcut aplicabilitatea prevederilor art.29 alin.8 și alin.9 din Legea 51/2006, alegând opțiunea delegării gestiunii și atribuirea contractului potrivit Legii 98/2016, face o gravă confuzie între contract de achiziție publică de servicii și acord-cadru, punând, practic, un semn de egalitate între acestea.

Credem că ar fi fost suficient ca autoritatea contractantă să lectureze definițiile indicate la art.3 din Legea 98/2016, pentru a înțelege diferența dintre un contract și o promisiune de contract (acordul-cadru).

Astfel, art.3, alin.1, lit.c stabilește că acordul-cadru vizează contracte viitoare:

c) acord-cadru - acordul încheiat în forma scrisă între una sau mai multe autorități contractante și unul sau mai mulți operatori economici care are ca obiect stabilirea termenilor și condițiilor care guvernează contractele de achiziție publică ce urmează a fi atribuite într-o anumită perioadă, în special în ceea ce privește prețul și, după caz, cantitățile avute în vedere

Art.3, alin.1, lit.o definește în mod foarte clar contractul de achiziție publică de servicii:

o) contract de achiziție publică de servicii - contractul de achiziție publică care are ca obiect prestarea de servicii, altele decât cele care fac obiectul unui contract de achiziție publică de lucrări potrivit lit. m)

Astfel, prevederile art.29, alin.8 din Legea nr.51/2006 nu se poate referi decât de la contractul de achiziție publică de servicii, prevăzut de art.3, alin.1, lit.o din Legea 98/2016.

Față de cele de mai sus, Consiliul are în vedere că, dată fiind complexitatea obiectului achiziției, importanța acestuia, durata contractuală și rezultate așteptate de la derularea obiectului achiziției, se constată abateri în modalitatea de atribuire prin încheierea unui acord-cadru, așa cum a fost mai sus reținut gestiunea delegată se poate atribui numai în baza unui contract de achiziție publică servicii, pentru care urmează a se aplica procedura prevăzută de Legea 98/2016, fie un contract de concesiune servicii, pentru care urmează

a se aplica prevederile Legii 100/2016 se impune anularea procedurii de atribuire în sensul celor reținute în considerente.

Astfel Consiliul apreciază că unica posibilitate de remediere presupune anularea procedurii de atribuire.

În ceea ce privește celelalte critici din contestația formulată de S.R.L., prin care acesta critică modalitatea în care autoritatea contractantă a elaborat documentele achiziției (studiul de oportunitate, caietul de sarcini, instrucțiunile pentru ofertanți, fișa de date, formularele), Consiliul nu mai analizează temeinicia/netemeinicia acestor critici, câtă vreme datorită motivului anterior menționat nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire, finalitatea fiind aceeași.

Având în vedere aspectele de fapt și de drept anterior enumerate, Consiliul urmează să admită capătul de cerere formulat de S.R.L. și, constatând că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire, urmează să dispună anularea acesteia în temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Pe cale de consecință capătul de cerere privind modificarea documentației de atribuire va fi respins ca rămas fără obiect, urmare deciziei de anulare a procedurii.

În ceea ce privește cererea S.R.L. de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației, Consiliul constată că acesta a prezentat Factura nr. 243/10.03.2023, în valoare de 4.680,00 lei, emisă de către .., reprezentând „Onorariu avocat, redactare contestație împotriva docum. de licitație publică anunț de participare nr. CN..... reprezentare juridică în fața C.N.S.C.” și Ordinul de plată nr. 118 emis de Banca BT Transilvania la 10.03.2023.

Având în vedere admiterea contestației, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite cererea S.R.L. de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată și obligă să plătească suma de ... lei către S.R.L.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de S.R.L., în contradictoriu cu, în calitate de autoritate contractantă și dispune anularea procedurii de atribuire.

Admite cererea S.R.L. de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată și obligă să plătească suma de ... lei către S.R.L.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

Redactată în 4 exemplare originale, conține 23 (douăzecișitrei) pagini.