



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 nr. (...), transmisă, inițial, prin mijloace electronice (e-mail) și, ulterior, în original, prin servicii de curierat, înregistrată la Consiliu sub nr. (...)și, respectiv, sub nr. (...), (...), cu sediul în (...), înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr.(...), având CIF (...), reprezentată legal de dl. (...), în calitate de administrator, formulată împotriva documentației de atribuire, emisă de către (...), cu sediul în (...), în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire prin licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii „(...) (...)»”, inițiată prin anunțul de concesiune nr. (...)cod (...) (...), s-au solicitat următoarele:

- în principal, obligarea autorității contractante la luarea măsurilor de remediere necesare, în conformitate cu cele ce vor fi precizate în decizia CNSC;

- în subsidiar, obligarea autorității contractante ca, în măsura în care se constată că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire, să procedeze la anularea procedurii de atribuire dacă sunt întrunite condițiile prevăzute de Legea nr. 100/2016;

- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea pe fond a contestației.

Capătul de cerere privind suspendarea procedurii de atribuire, a fost soluționat de CNSC prin Încheierea nr. (...)../../(...) din data de (...).

**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 (...) contestă documentația de atribuire.

Contestatorul susține că Anunțul de concesiune și documentația de atribuire conțin o serie de prevederi contrare dispozițiilor legale aplicabile, motiv pentru care, în cele ce urmează, prezintă următoarele critici:

1.-Valoarea estimată a contractului este greșit calculată fiind stabilită în mod nelegal.

Conform Fișei de date capitolul II. 1.4 Descrierea succintă a contractului sau a achiziției/achizițiilor.

Obiectul contractului de delegare prin concesiune a gestiunii privind activitatea serviciului de salubritate de colectare separată și transport separat al deșeurilor menajere și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie ș(...), cu mențiunea:

„Următoarele categorii de deșuri vor fi colectate separat de pe teritoriul (...)al (...)și transportate la stațiile/instalațiile de sortare/tratare/depozitare stabilite de subdiviziunea administrativ-teritorială:

- deșuri reziduale;
- deșuri biodegradabile;
- deșuri reciclabile (hârtie și carton, plastic și metal, sticlă), inclusiv deșuri de ambalaje;
- deșuri periculoase din deșeurile menajere;
- deșeurile voluminoase, inclusiv saltele și mobilă, în baza unui program prestabilit cu (...), la solicitarea generatorilor de deșuri;
- deșeurile provenite din locuințe, generate de activități de reamenajare și reabilitare interioară și/sau exterioară a acestora, la solicitarea generatorilor de deșuri;
- alte deșuri similare provenite de la evenimente publice, la solicitarea organizatorilor.
- deșuri abandonate”.

Având în vedere precizările de la capitolul II.2.5 - Criterii de atribuire, din Fișa de date a procedurii cât și din Formularul 8.1 - Formularul de ofertă, atât fundamentarea valorii estimate a contractului, cât și valoarea totală ofertată a contractului sunt calculate/se vor calcula în baza cantităților estimate și a tarifelor pentru activitățile:

- colectarea separată și transportul separat al deșeurilor reciclabile colectate separat (PTcs reciclabile);
- colectarea separată și transportul separat al deșeurilor reziduale, inclusive rezidurilor menajere și similare și al altor deșuri colectate separate decât cele de hârtie, metal, plastic și sticlă (PTcs reziduale);
- colectarea separată și transportul separat al deșeurilor voluminoase;
- colectarea separată și transportul separat al deșeurilor provenite din construcții.

Contestatorul menționează că în urma analizei documentației de atribuire, a constatat că valoarea estimată a contractului pentru durata de

60 luni, adică 5 (cinci) ani, conform capitol II.2. - Durata contractului, concesiunii din Fișa de date, este de (...)lei.

Fundamentarea valorii estimate a contractului pentru 5 ani, adică (...)lei este prezentată în Studiu de oportunitate - Anexa 1 la Hotărârea de (...), nr. 45/08.02.2024, la pag. 42 și 43 - Tabelul proiecții venituri operator.

Din tabelul menționat rezultă că la fundamentarea valorii estimate a contractului pe 5 ani, în valoare de (...)lei, au fost luate în calcul cantitățile și tarifele distincte pentru două din cele patru activități menționate mai înainte, pentru anii 2024-2028, respectiv:

- tarif distinct pentru deșuri reciclabile (inclusiv redevență) lei/tonă fără TVA, și,
- tarif distinct pentru alte categorii de deșuri (inclusiv redevență) lei/tonă fără TVA, conform tabelului de la pag.41 din Studiu de oportunitate - Anexa 1 la Hotărârea de (...), nr. 45/08.02.2024, fără a fi luate în calcul valorile estimate pentru activitățile de:
- colectarea separată și transportul separat al deșeurilor voluminoase;
- colectarea separată și transportul separat al deșeurilor provenite din construcții.

În acest sens, contestatorul invocă prevederile art. 5 din Ordinul ANRSC nr. 640 din 30 septembrie 2022 și prevederile art. 43 alin.(2) din Legea nr.101/2016.

Contestatorul consideră că la fundamentarea valorii estimate a contractului trebuiau luate în calcul tarifele, costurile aferente activității de colectare separată și transportul separat a deșeurilor municipale până la instalațiile de tratare, depozitare și nu tarifele distincte aferente, în care sunt incluse și tarifele celorlalte activități pe fluxul deșeurilor municipale - sortare deșuri, tratare aerobă, tratare anaerobă, depozitare deșuri reziduale și (CEC) - contribuția pentru economia circulară.

În acest sens, contestatorul invocă prevederile art. 14 alin.(1), art.15 alin.(1) lit.a) din Ordinul ANRSC nr. 640/2022.

Concluzionând, contestatorul susține că, autoritatea contractantă nu a respectat prevederile Ordinului ANRSC nr. 640/2022 și Legea nr. 101/2006 privind calculul valorii estimate a contractului, luând în calcul tarifele distincte pentru gestionarea deșeurilor municipale (reciclabile, reziduale) în loc de a lua în calcul tarifele, costurile aferente activităților care fac obiectul contractului, așa cum sunt definite în documentația de atribuire, respectiv colectarea separată și transportul separat al deșeurilor municipale.

De astfel, contestatorul menționează că tot în Studiu de oportunitate, la pag.43, 44 și 45 sunt prezentate tabele de calculul cu „principalele costuri operaționale care vor rămâne în slujba operatorului, odată cu încheierea contractului de concesiune, a căror valoare pentru 5 ani este de (...)lei”, care este valoarea estimată reală a contractului de concesiune pe durata de 5 ani, reprezentând 44,38% din valoarea estimată a contractului, publicată în Fișa de date.

Contestatorul susține că în documentație nu se precizează dacă valorile estimate pentru activitățile de: colectare separată și transportul separat al deșeurilor voluminoase; colectare separată și transportul separat al deșeurilor provenite din construcții sunt luate în calcul la determinarea valorii estimate contractului și de asemenea dacă ofertanții vor lua în calcul aceste valori la calculul valorii totale a contractului pe durata de 5 ani.

2. Nerespectarea prevederilor art.18 din Legea nr.101/2006 a serviciilor de salubritate a localităților, republicată.

În caietul de sarcini al procedurii la art. 18, alin.(1) se precizează :

„(1) Deșeurile municipale se vor sorta la stația de sortare ce va fi comunicată operatorului după delegarea activității de salubritate de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul rezidurilor realizate din sortare la depozitele de deșuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică, cu respectarea de către operatorul care colectează și transportă separat deșeurile, a condițiilor prevăzute în contractul de delegare pentru activitatea de sortare”, contrar precizărilor din art. 2 alin. (8) și alin. (9) din Legea nr.101/2016:

„(8) Înainte de atribuirea activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale, unitățile administrativ-teritoriale sau, după caz, sectoarele (...)sunt obligate să atribuie, individual sau în asociere, activitățile de transfer, sortare, tratare anaerobă/aerobă și/sau de eliminare prin depozitare.

În situația în care, la finalizarea implementării investițiilor finanțate din fonduri europene nerambursabile, facilitățile de sortare, tratare și/sau de eliminare prin depozitare nu sunt disponibile, se poate atribui operarea colectării ca soluție tranzitorie acceptată, cu condiția prezentării dovezilor sub formă de contracte, parteneriate și/sau alte forme de colaborare cu instalații de sortare, tratare anaerobă/aerobă și/sau de eliminare prin depozitare care să demonstreze faptul că gestionarea deșeurilor ulterioară colectării este efectuată în condițiile stabilite de legislația în vigoare și va contribui la îndeplinirea obiectivelor de reciclare, respectiv valorificare a deșeurilor municipale.

(9) Este interzisă prestarea de către operatori a activităților de transfer, sortare, tratare și/sau de eliminare, prin depozitare, a deșeurilor municipale fără contract de delegare încheiat cu unitatea administrativ-teritorială/sectorul (...)de pe raza căreia/căruia provin deșeurile”.

Având în vedere că la data publicării anunțului de concesiune, autoritatea contractantă afirmă conform art. 18 alin. (1), că deșeurile municipale (reciclabile) *„se vor sorta la stația de sortare ce va fi comunicată operatorului după delegarea activității de salubritate de sortare”,* contestatorul consideră că ofertanții au fost puși în imposibilitatea de a avea datele necesare pentru fundamentarea costurilor de operare privind colectarea separată și transportul separat a deșeurilor reciclabile, neavând precizat locul în care se află stația de sortare, respectiv distanța pe care se vor transporta deșeurile reciclabile.

Contestatorul mai precizează că autoritatea contractantă avea obligația să indice, în baza unui contract de delegare sau alte forme de colaborare încheiate înainte de atribuirea activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale, instalația de sortare, unde vor fi transportate deșeurile reciclabile de către viitorul operator.

3.- Nu sunt prezentate specificații tehnice ale infrastructurii de colectare.

În caietul de sarcini la art. 20 alin.(1) și alin.(2) se precizează:

„Infrastructura de colectare ce va fi utilizată de operator, va fi pusă la dispoziția acestuia de către (...) al (...);

Infrastructura de colectare ce va fi pusă la dispoziția operatorului este prevăzută în Anexa 2 ...”

Contestatorul consideră că pentru fundamentarea costurilor de operare, datele prezentate în Anexa 2 nu sunt suficiente, iar autoritatea contractantă avea obligația de a pune la dispoziția ofertanților specificații tehnice și funcționale complete, pentru fiecare utilaj, echipament, conform art.20 alin.(7) din H.G. nr. 867 din 16/2016 și Legii nr. 100/2016.

Acesta precizează că în Anexa 2 - se observă prezentarea utilajelor, echipamentelor, fără detalii tehnice și funcționale, starea tehnică, destinația acestora pe fluxul de deșeuri care fac obiectul contractului.

Contestatorul menționează că toate informațiile privind utilajele și echipamentele, sunt necesare la dimensionarea necesarului de utilaje, echipamente pentru fiecare flux de deșeuri precum și la estimarea costurilor de exploatare pentru activitatea de colectare separată și transport separate pe fiecare flux de deșeuri. Exemplu:

„Autospecială cu cârlig ridicător, Iveco automat

Camion CAV mobil pentru deșeurile menajere periculoase + DEEE mici/10-15 fluxuri”*

Totodată, contestatorul precizează că în caietul de sarcini nu sunt prezentate datele de punere în funcțiune [PIF] a utilajelor și echipamentelor precum și starea tehnică a acestora.

În Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini - Puncte de colectare și dotarea acestora, în tabelul prezentat, se precizează - ca titlu *„Tip recipient și nr. acestora”*, contrar titlului în tabel este prezentat numărul containerelor fără a se preciza și *„tipul containerelor”*.

În caietul de sarcini nu este specificat dacă autoritatea contractantă pune la dispoziție spații pentru parcare utilajelor, spații de lucru, birouri, magazii etc. *„sau este obligația ofertanților de a deține aceste spații după atribuirea contractului de delegare prin concesiune”*.

Contestatorul susține că aceste precizări sunt necesare la calculul costurilor de operare a activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale.

4. În caietul de sarcini nu sunt prezentate cantitățile de deșeuri care fac obiectul concesiunii.

Astfel, contestatorul precizează că în caietul de sarcini la art.37 - Modul de prezentare al ofertei tehnice, se precizează: *„În calcule trebuie*

luate în considerare cantitățile de deșuri estimate în Studiul de Oportunitate".

Acesta consideră că, cantitățile estimate, pe care autoritatea contractantă trebuie să le pună la dispoziția ofertanților, se referă la următoarele tipuri de deșuri, care fac obiectul concesiunii, fiind și factori de evaluare a ofertei:

1.- *colectarea separată și transportul separat al deșeurilor reciclabile din deșeurile municipale [tone/an];*

2.- *colectarea separată și transportul separat al deșeurilor reziduale inclusiv a reziduurilor menajere și similare și al altor deșuri colectate separat decât cele reciclabile [tone/an];*

3.- *colectarea separată și transportul separat al deșeurilor voluminoase [tone/an];*

4 - *colectarea separată și transportul separat al deșeurilor provenite din construcții [tone/an], așa cum sunt prezentate în:*

- Fișa de date la cap.II.1.4 - Descrierea succintă a contractului și la cap.II.2.5 - Criterii de atribuire;

- Art.38 - modul de prezentare al ofertei financiare, din Caietul de sarcini;

- Formularul de oferta - Formular 8.1.

În Studiu de Oportunitate se regăsesc tabele cu referire la cantitățile de deșuri municipale, care să fie luate în calcul la întocmirea ofertei:

La capitolul 5.4. Prognoze, subcapitolul 5.4.2 - Prognozele cantităților de deșuri generate, pentru perioada 2024 - 2028 de la pag. 32 și pag.33, cu următoarele cantități pentru anul 2024, an a căror cantități se vor la în calcul la întocmirea ofertei:

„- *deșuri menajere (în amestec): 128.226 tone/an;*

- *deșuri similare :38.468 tone/an;*

- *deșuri din piețe :1.292 tone/an;*

Total:167.986 tone/an".

În subcapitolul 5.4.3 - Prognoza cantităților de deșuri colectate pentru perioada 2024 - 2028 de la pag.33, cu următoarele cantități pentru anul 2024, an a căror cantități se vor la în calcul la întocmirea ofertei:

„- Deșuri menajere: 122.727 tone/an;

- Deșuri similare: 37.110 tone/an.

Total deșuri colectate: 160.837 tone/an, din care:

- deșuri reciclabile colectate separate : 43.766 tone/an, din care:

- deșuri menajere 37.583 tone/an;

- deșuri similare: 6.183 tone/an

Biodeșuri colectate separat : 0 tone/an

- deșuri voluminoase : 2.167 tone/an, din care: menajere 1.654 tone/an; similare: 513 tone/an;

- deșuri periculoase: 0 tone/an;

- deșuri textile: 0 tone/an.

Deșuri colectate în amestec : 114.904 tone/an din care:

- menajere: 83.490 tone/an

- similare: 31.414 tone/an".

Contestatorul precizează următoarele:

-denumirile tipurilor deșeurilor din Fișa de date și caietul de sarcini nu corespund în totalitate cu cele din Studiul de Oportunitate;

- în Studiul de oportunitate nu se regăsește cantitatea estimată pentru deșeurile provenite din construcții;

- cantitățile totale pentru anul 2024 cât pentru ceilalți ani nu corespund.

Prin urmare, contestatorul susține că ofetanții nu au avut datele necesare pentru întocmirea ofertei.

Contestatorul menționează că autoritatea contractantă avea obligația de a preciza în caietul de sarcini cantitățile estimate de deșeurile municipale pentru primul an (anul 2024), care se vor lua în calcul la întocmirea ofertei, pentru următoarele tipuri de deșeurile municipale :

„- deșeurile reciclabile [to/an];

- deșeurile reziduale, inclusiv a reziduurilor menajere și similare și al altor deșeurile colectate separat decât cele reciclabile [to/an];

- deșeurile voluminoase [to/an];

- deșeurile provenite din construcții [to/an]".

5 Autoritatea contractantă a încălcat și prevederile art. 21 din Legea nr 100/2016.

În acest sens, contestatorul suține că până la data formularii contestației, autoritatea contractantă nu a încărcat în SEAP, strategia de contractare, acest document fiind obligatoriu.

Prin adresa nr.(...), înregistrată la C.N.S.C. sub nr. (...)/(...), (...), transmite **punctul său de vedere** cu privire la contestația formulată de către (...)., prin care solicită respingerea contestației ca fiind neîntemeiată, având în vedere următoarele motive:

1. Valoarea estimată a contractului a fost stabilită cu respectarea prevederilor legale în vigoare.

În acest sens, autoritatea contractantă invocă prevederile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 100/2016 și susține că pentru a determina valoarea estimată a contractului a fost luată în calcul cifra de afaceri prognozată a concesionarului în quantum de (...)Lei fără TVA, reprezentând din cifra medie de afaceri estimată a concesionarului pe perioada celor 5 ani de operare la care se adaugă cifra de afaceri estimată pentru perioada în care operatorul poate beneficia de prelungirea contractului dacă delegatarul exercită această opțiune, respectiv suma de (...)Lei. Astfel, valoarea estimată a contractului de concesiune cu tot cu opțiune de prelungire este de (...)lei, fără TVA.

În calculul valorii estimate a unui contract de concesiune intră și valoarea tuturor bunurilor și serviciilor care sunt puse la dispoziția concesionarului de către delegatar, și că acestea sunt necesare pentru prestarea serviciului ce se deleagă. Astfel, autoritatea contractantă precizează că la veniturile estimate ale operatorului se adaugă valoarea

bunurilor puse la dispoziția operatorului, respectiv valoarea de (...)lei, în conformitate cu prevederile art. 13 alin.(1) lit. f) din Legea nr. 100/2016.

Prin raportare la prevederile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, autoritatea contractantă menționează că estimarea valorii prin raportare la cifra de afaceri, nu la costurile operatorului, astfel cum sugerează contestatorul, a fost efectuată în mod legal;

Astfel, autoritatea contractantă precizează că la calculul estimativ al cifrei de afaceri a Operatorului au fost avute în vedere următoarele:

(i) tariful pentru deșeuri reciclabile (inclusiv redevență) Lei/Tonă, fără TVA; precum și

(ii) tariful pentru alte categorii de deșeuri (inclusiv redevență) Lei/tonă, fără TVA, care au fost înmulțite cu cantitățile de deșeuri estimate corespunzătoare acestor categorii de tarife, având la bază informațiile prezentate în cadrul Studiului de fezabilitate elaborat în cadrul proiectului „*Extinderea sistemului de management integrat al deșeurilor în (...) al (...)*”, finanțat prin POIM.

În calculul valorii estimate sunt incluse toate categoriile de deșeuri care formează obiectul activității de colectare, respectiv a deșeurile reziduale, voluminoase și a celor provenite din construcții;

Autoritatea contractantă menționează că valoarea estimată a contractului nu se poate limita doar la costurile de colectare, cifra de afaceri a operatorului fiind compusă din totalitatea veniturilor obținute de către operator pe parcursul executării contractului, mai exact totalul sumelor facturate de către operator.

În continuare, autoritatea contractantă reproduce prevederile art. 13 alin. (1) din Legea nr. 100/2016.

Astfel, autoritatea contractantă susține că valoarea estimată a contractului și, implicit, cifra de afaceri a operatorului pe întreaga perioadă de executare a contractului include toate veniturile rezultate din prestarea activității de colectare separată a deșeurilor, inclusiv marja de profit percepută de către acesta și redevența cuprinsă în tarif.

Totodată, autoritatea contractantă precizează că, art. 14 și 15 din Ordinul ANRSC nr.640/2022 nu reglementează modul de calcul a valorii estimate unui contract de delegarea a gestiunii activităților componente a serviciului de salubritate.

Autoritatea contractantă mai susține că, la calcul valorii estimate s-a ținut cont de prevederile capitolului VI: „*Facturarea activităților de salubritate desfășurate de operatori pe fluxul deșeurilor municipale și a utilizatorilor secțiunea 1:Raporturile contractuale dintre operatorii care desfășoară activități de salubritate pe fluxul deșeurilor municipale*”.

În acest sens, autoritatea contractantă citează din prevederile art. 39 din Ordinul nr.640/2022.

Pe cale de consecință, autoritatea contractantă susține că valoarea estimată a contractului a fost determinată în mod corect, cu respectarea întocmai a dispozițiilor legale în materie, impunându-se, astfel, respingerea contestației ca neîntemeiată.

2). Criticile referitoare la nerespectarea prevederilor art. 18 din Legea nr. 101/2006 sunt nefondate.

Autoritatea contractantă menționează că este nefondată critica contestatorului referitoare la nerespectarea prevederilor art. 18 din Legea nr. 101/2006, care aduce în discuție obligația autorității contractante ca, anterior atribuirii contractului privind delegarea serviciului serviciului public de salubritate de colectare separată și transport separat al deșeurilor menajere și al deșeurilor similare, să atribuie contracte pentru activitățile celorlalte activități componente ale serviciului de salubritate.

În concret, contestatorul reclamă că la nivelul (...)al (...)nu s-a respectat obligația impusă prin art. 18 din Legea nr. 101/2006, respectiv nu ar fi fost atribuit un contract privind prestarea serviciilor de sortare a deșeurilor colectate.

Autoritatea contractantă, menționează că în realitate, obligația de atribuire anterioară a contractului privind activitatea de sortare a fost respectată.

În acest sens, autoritatea contractantă menționează că, procedura privind atribuirea contractului privind *„Delegarea de gestiune pentru prestarea serviciului de salubritate privind activitatea de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul reziduurilor rezultate din sortare la depozitele de deșuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică, pe raza (...)al (...)”* a fost inițiată la data de 01.07.2023 cu număr anunț de participare CN(...) și se află în etapa de evaluare.

3). Specificații tehnice ale infrastructurii de colectare.

Autoritatea contractantă susține că a luat măsuri de remediere prin publicarea în SEAP a documentului intitulat *„Caracteristici tehnice ale utilajelor”*, care conține detaliile tehnice ale utilajelor ce urmează a fi puse la dispoziție operatorului, precum și datele de recepție a acestora.

În ceea ce privește criticile referitoare la tipul recipientelor cuprinse în Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini, autoritatea contractantă apreciază că au fost oferite toate informațiile necesare ofertanților.

Totodată, aceasta susține că Anexa nr. 1 cuprinde, în subtitlul capului de tabel intitulat *„Tip recipiente și nr. acestor”*, tipurile de recipient, respectiv:

- „- Platformă îngropată - deșeu menajer;*
- Container suprateran - deșeu reciclabil;*
- Container suprateran - deșeu menajer;*
- Container suprateran - deșeu sticlă”.*

În afară de echipamentele, utilajele și dotările specificate în Anexa 1 și 2 la Caietul de sarcini, autoritatea contractantă precizează că nu pune altă infrastructură la dispoziția operatorului. Spațiile pentru parcare utilajelor, spații de lucru, birouri, magazii etc. vor fi asigurate de către operator și vor fi descrise/prezentate în oferta tehnică - Formularul 7.1 pct. 1.3.

4). Cantitățile de deșeuri estimate pentru primul an contractual din Caietul de sarcini.

În acest sens, autoritatea contractantă susține că a luat măsuri de remediere prin publicarea în SEAP a documentului intitulat „Măsuri de remediere” prin care se completează documentația de atribuire cu documentul „*Cantități de deșeuri estimate pentru primul an contractual*”, cu următorul conținut:

*„Total deșeuri reciclabile colectate separat – 43.766 tone
Deșeuri voluminoase - 2.167 tone
Deșeuri construcții - 7.692 tone
Reziduale - 107.212 tone
Total = 160.837 tone”.*

5). Criticile referitoare la nerespectarea art. 21 din Normele metodologice ale Legii nr.100/2016, sunt nefondate.

Autoritatea contractantă menționează că Strategia de contractare este un document suport pentru documentația de atribuire. Aceasta se întocmește, odată cu documentația de atribuire, pentru fiecare achiziție realizată prin aplicarea unei proceduri de atribuire și este obiect de evaluare a ANAP, odată cu documentația de atribuire, în condițiile legii.

Prin intermediul strategiei de contractare se documentează deciziile din etapa de planificare/pregătire a procedurii de achiziție, astfel încât strategia de contractare nu conține informații esențiale ofertanților de natură să limiteze capacitatea ofertantului de a depune oferte conforme în cadrul procedurii.

Astfel, autoritatea contractantă susține că strategia de contractare a fost elaborată odată cu documentația de atribuire, cu respectarea prevederilor legale, ofertanții având la dispoziție informații necesare pentru a depune oferte conforme.

Autoritatea contractantă consideră că încărcarea în SEAP a strategiei de contractare, fără publicarea acesteia în cadrul documentației de atribuire, respectă dispozițiile legale invocate de către contestatar și nu aduce atingere vreunui drept garantat ofertanților în cadrul procedurii.

De altfel, strategia de contractare a făcut obiectul verificării ANAP pentru care această instituție a emis aviz conform.

Concluzionând, autoritatea contractantă solicită CNSC respingerea contestației formulată de (...) și să constate că documentația de concesiune, astfel cum a fost remediată, este elaborată în condiții de legalitate.

Prin adresa nr. (...), înregistrată la CNSC sub nr.(...), contestatorul a trimis răspuns cu privire la măsurile de remediere publicate de către autoritatea contractantă în SEAP, la data (...)și înregistrate la CNSC sub nr.(...)/29/05.202, precizând următoarele:

1.- În Anexa nr.1 la Caietul de sarcini - Puncte de colectare și dotarea acestora, în tabelul prezentat se precizează - ca titlu „*Tip recipient și nr. acestora*”. Contrar titlului în tabel este prezentat numărul containerelor fără a se preciza și „*tipul containerelor*”.

Contestatorul susține că în măsurile de remediere se face referire numai la destinația, utilizarea containerelor pe fluxul de deșeuri (pentru deșeuri menajere, reciclabile, s.a.m.d.), însă nu se precizează *„tipul containerelor”*, înțelegând prin aceasta volumul, dimensiunea containerului așa cum este precizat în Anexa nr.2 - lista infrastructura pusă la dispoziția operatorului (containere îngropate de 5 mc, containere subterane ușoare de 3 mc, containere de suprafață 2,25 mc, containere supraterane capacitate 2,40 mc, s.a.m.d).

În Anexa nr. 1, este precizat numărul de containere, alocat pe fiecare punct de colectare, fără a se menționa, dimensiunea, volumul acestora.

Din totalul containerelor destinate unui flux de deșeuri pot fi toate de aceeași dimensiune sau de dimensiuni diferite.

Contestatorul susține că informațiile solicitate sunt necesare pentru a stabili utilajul corespunzător pentru manevrarea containerelor, pentru descărcarea deșeurilor colectate.

Referitor la situația numărului containerelor, prezentate în Anexa nr. 1, comparativ cu situația numărului containerelor prezentate în Anexa nr. 2, contestatorul precizează că rezultă un total de 1981 buc, containere, *„fără a se menționa dimensiunea containerelor distribuite pe fiecare punct de colectare”*.

Față de Anexa nr. 2 în care sunt menționate 5.028 containere, contestatorul se întreabă *„cum se explică diferența dintre totalul containerelor (1981 buc) distribuite pe puncte de colectare, conform cu Anexa nr. 2, fără a se menționa dimensiunea lor, față de totalul de 5028 buc. containere, conform cu Anexa nr.1 ?”*

Dacă în măsurile de remediere (nr.crt. 18,19 și 20), pentru containerele subterane de 3 mc și containerele supraterane de 2,25 mc și de 2,40 mc se face referire la dispozitivul de prindere în vederea manevrării acestora *„sistem de conectare tip ciuperca F90 compatibilă cu utilajele existente aflate în posesia Autorității contractante”*, pentru *„containerele îngropate de 5 mc și containerele supraterane cu pedală pt. colectare selectivă”*, contestatorul precizează că nu se prezintă nicio informație privind caracteristicile tehnice (dimensiune - mc, sistem de conectare, manevrare compatibil cu utilajele puse la dispoziție de autoritatea contractantă).

2. Pentru măsurile de remediere referitoare la caracteristicile tehnice ale infrastructurii, contestatorul consideră că este necesară prezentarea pentru toate autovehiculele din Anexa nr. 2 și a *„cărții de identitate a vehiculului(CIV)”* în care sunt prezentate informații importante precum *„sarcina utilă maxim autorizată (kg)”*, care nu se regăsesc în măsurile de remediere prezentate.

La nr.crt. 13 - Autospecială cu cârlig ridicător, Iveco, automat, în măsurile de remediere se precizează:

- *„Camionul este echipat cu un sistem de colectare pentru containere cu ciupercă;*

- *Macara automată laterală pentru containere cu ciupercă*", fără a se preciza dimensiunea containerelor care se pot manevra-colecta (5 mc, 3 mc, 2,25 mc, 2,40 mc) dotate cu ciuperci și capacitatea de încărcare a autospecialei - mc.

Contestatorul susține că la nr.crt. 14 - Autospecială cu cârlig ridicător, Iveco, semi - automat, în măsurile de remediere nu se precizează dacă camionul este echipat cu un sistem de colectare pentru containere cu ciupercă și Macara automată laterală pentru containere cu ciupercă, fără a se preciza dimensiunea containerelor care se pot manevra-colecta (5 mc, 3 mc, 2,25 mc, 2,40 mc) dotate cu ciuperci și capacitatea de încărcare a autospecialei - mc.

La nr.crt.23 - Camion CAV mobil pentru deșeurile menajere periculoase + DEEE mici /10-15 fluxuri, în măsurile de remediere se precizează:

„Camionul va fi amenajat cu recipiente de colectare adaptat pentru fiecare flux” fără a se preciza dimensiunea recipientelor (mc) și a platoului camionului.

La nr.crt.24 - Camion CAV mobil pentru deșeurile voluminoase și DEEE mari /2 fluxuri - cu fluxuri, în măsurile de remediere se precizează: *„camion dotat cu lift pliabil”*, fără a se prezenta detalii tehnice privind liftul pliabil.

3. Totodată, contestatorul precizează că, în caietul de sarcini nu este specificat dacă autoritatea contractantă pune la dispoziție spații pentru parcare utilajelor, spații de lucru, birouri, magazii etc. *„sau este obligația ofertanților de a deține aceste spații după atribuirea contractului de delegare prin concesiune”*.

Acesta mai susține că în adresa cu măsurile de remediere - punctul 3, se precizează: *„Spațiile pentru parcare utilajelor, spații de lucru, birouri, magazii etc., vor fi asigurate de către operator și vor fi descrise/prezentate în oferta tehnică - Formular 7.1 -13”*

În Formularul 7.1-13 se menționează:

3.-prezentarea programului de supraveghere internă a prestării activității (informații despre mașini/utilaje, altele decât cele puse la dispoziție de către autoritatea contractantă, dacă este cazul despre personalul alocat, măsuri tehnice și administrative).

Față de precizarea prin care spațiile vor fi asigurate de către operator și vor fi descrise/prezentate în oferta tehnică, contestatorul se întreabă dacă *„operatorul ofertant va avea obligația să justifice asigurarea spațiilor necesare în baza unui antecontract de închiriere a spațiilor, în faza de depunere a ofertelor sau după încheierea contractului de delegare care se va semna cu (...), în cazul în care va câștiga licitația?”*.

Prin adresa nr. (...), înregistrată la CNSC sub nr. (...), contestatorul a trimis răspuns cu privire la măsurile de remediere publicate de către autoritatea contractantă în SEAP, la data (...)și înregistrate la CNSC sub nr.(...), precizând următoarele:

1. În Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini - Puncte de colectare și dotarea acestora, în tabelul prezentat se precizează:

- la coloanele 4 și 5 este precizat tipul containerului (container suprateran cu pedală) și fluxul deșeurilor, *fără a se preciza dimensiunea acestora, ... mc. ;*

- la coloanele 7-8 și 9 este prezentată dimensiunea containerelor (3 mc, 2.25 mc și 2.40 mc, fără a se preciza și fluxul de deșeuri pentru care sunt utilizate, așa cum este precizat la celelalte tipuri de containere).

Contestatorul susține că informațiile solicitate sunt necesare pentru a stabili utilajul corespunzător pentru manevrarea containerelor, pentru descărcarea deșeurilor colectate.

Pentru măsurile de remediere referitoare la caracteristicile tehnice ale infrastructurii, contestatorul susține că a solicitat prezentarea pentru toate autovehiculele din Anexa nr.2 și a *„cărții de identitate a vehiculului(CIV)”* în care sunt prezentate informații importante precum *„sarcina utilă maxim autorizată (kg)”*, care nu se regăsesc în măsurile de remediere prezentate.

Contestatorul menționează că *„sarcina utilă maxim autorizată (kg)”*, reprezintă greutatea maximă a deșeurilor, în cazul serviciului de colectare și transport deșeuri municipale, care pot fi transportate de un autovehicul, iar *„masa maximă totală autorizată”* reprezintă greutatea autovehiculului cu tot greutatea deșeurilor, în cazul serviciului de colectare și transport deșeuri municipale.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

(...) , în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire prin licitație deschisă, offline, a *„Contractului de delegare a gestiunii serviciului public având ca obiect Activitatea serviciului de salubritate de colectare separată și transport separat al deșeurilor menajere și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie ș(...)”*, cod (...)(Rev. 2), prin publicarea în SEAP a anunțului de concesiune (...)stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor la data de 26.06.2024 ora 15:00, criteriul de atribuire *„cel mai bun raport calitate-preț”* și valoarea estimată, fără TVA, între (...)lei și (...)RON.

Fiind nemulțumită de unele prevederi ale documentației de atribuire, (...) a depus contestația care formează obiectul prezentului dosar solicitând următoarele:

„1. În principal, obligarea autorității contractante la luarea măsurilor de remediere necesare, în conformitate cu cele ce vor fi precizate în decizia CNSC;

2. În subsidiar, obligarea autorității contractante ca, în măsura în care se constată că nu pot fi dispuse măsuri de remediere care să permită continuarea legală a procedurii de atribuire, să procedeze la anularea procedurii de atribuire dacă sunt întrunite condițiile prevăzute de Legea nr. 100/2016 în acest sens;

3. Suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea pe fond a prezentei contestații”.

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire a fost soluționată de Consiliu prin Încheierea nr. (...)/(...)/(...) din data de (...) fiind respinsă ca nefondată.

Autoarea contestației a prezentat Consiliului dovada respectării dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv Recipisa de consemnare a cauțiunii nr. (...)din data de (...), eliberată de CEC BANK – Sucursala (...), în sumă de (...)lei.

Recipisa de consemnare se va restitui în condițiile stipulate de art. 1064 din Codul de procedură civilă, coroborate cu dispozițiile art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Pe fondul cauzei, Consiliul constată următoarele:

După primirea contestației, autoritatea contractantă a adoptat măsuri de remediere publicate în SEAP la data de (...)ora 16:58, (...) ora 08:48 și 07.06.2024 ora 13:02, astfel încât criticile formulate de contestatoare vor fi analizate și în raport de aceste modificări ale documentației de atribuire deja efectuate de autoritatea contractantă.

Prima critică a contestatoarei vizează faptul că valoarea estimată a contractului a fost calculată greșit, fiind stabilită în mod nelegal deoarece nu au fost luate în calcul valorile estimate pentru activitățile de:

- Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor voluminoase;
- Colectarea separată și transportul separat al deșeurilor provenite din construcții.

Consiliul va respinge această critică a contestatoarei pentru următoarele motive:

Valoarea estimată a prezentei proceduri de atribuire este între (...)lei și (...)RON.

Analizând Strategia de contractare nr. (...), Consiliul reține că la punctul 3.2 – Determinarea și justificarea valorii estimate, se regăsesc următoarele informații:

„Valoarea estimata a contractului s-a calculat cu respectarea prevederilor art. 13 din legea nr. 100/2016 privind concesiunile de servicii si de lucrări conform caruia:

(1) Autoritatea contractanta calculeaza valoarea estimata a concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii utilizând o metoda obiectiva ce trebuie specificata in documentația de atribuire, prin raportare, in special, la urmatoarele:

a) valoarea oricărei forme de opțiune sau de prelungire a duratei concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii;

b) venitul din achitarea onorariilor si a amenzilor de către utilizatorii lucrărilor/serviciilor, altele decât cele colectate in numele entitatii contractante;

c) plățile sau orice avantaje financiare, sub orice forma, efectuate de către autoritatea contractanta sau de către orice alta entitate publica in favoarea concesionarului, inclusiv compensația pentru respectarea obligației de serviciu public si subvențiile publice de investitii;

d) valoarea granturilor sau a oricăror avantaje financiare, sub orice forma, primite de la terti pentru executarea concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii;

e) venitul din vanzarea oricăror active care fac parte din concesiunea de lucrări sau din concesiunea de servicii, cu respectarea prevederilor legale referitoare la regimul juridic al bunurilor proprietate publica;

f) valoarea tuturor bunurilor si serviciilor care sunt puse la dispoziția concesionarului de către autoritatile/entitatile contractante, cu condiția ca acestea sa fie necesare pentru executarea lucrărilor sau furnizarea serviciilor;

g) orice premiu sau plata acordata candidatilor/ofertantilor.

Valoarea estimata si modul de calcul al acestei reiese din Studiul de oportunitate.

La estimarea valorii contractului pentru delegarea activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor menajere și al deșeurilor similare provenind din activități comerciale din industrie și instituții, inclusiv fracții colectate separat au fost avute în vedere estimările de tarife ce urmează a fi practicate pe parcursul executării contractului.

Pentru a determina valoarea estimata a contractului (...) a fost luată în **calcul cifra de afaceri prognozata a concesionarului in quantum de (...)Lei fără TVA**, reprezentând veniturile estimate ale concesionarului pe perioada celor 5 ani de operare la care se adauga cifra de afaceri estimata pentru perioada (18 luni) în care operatorul poate beneficia de prelungirea contractului dacă delegatarul exercită această opțiune, respectiv suma de (...)Lei fără TVA. Rezulta ca valoarea estimata a contractului de concesiune cu tot cu opțiune de prelungire este de (...)lei fara TVA.

Pentru a determina valoarea cifrei de afaceri pentru perioada de prelungire au fost calculate, pe baza veniturilor estimate, veniturile lunare medii, care au fost multiplicat ulterior cu perioada maximă de prelungire a contractului, respectiv 18 luni.

Valoarea estimată a contractului devine (...)lei fără TVA ((...)Lei fără TVA la care se adaugă suma veniturilor posibile ale operatorului pentru o perioadă de încă 1 an și jumătate (...)Lei fără TVA) dacă delegatarul exercită opțiunea de prelungire a contractului.

Având în vedere că în conform cu art. 13 alin. 1 lit. f) din legea 100/2016 în calculul valorii estimate a unui contract de concesiune intră și valoarea tuturor bunurilor și serviciilor care sunt puse la dispoziția concesionarului de către delegatar, și că acestea sunt necesare pentru prestarea serviciului ce se deleagă, la veniturile estimate ale operatorului se adaugă valoarea bunurilor puse la dispoziția operatorului respectiv valoarea de (...)lei.

Rezultă valoarea estimată totală de (...)lei fara TVA (compusă din (...)lei + (...)lei) potrivit datelor din Studiul de oportunitate anexat la HCL S3 nr. 45 / 08.02.2024”.

În conformitate cu dispozițiile art. 12 din Legea nr. 100/2016:

„(1) Valoarea unei concesiuni de lucrări sau a unei concesiuni de servicii **este cifra totală de afaceri a concesionarului generată pe durata contractului, fără TVA, în schimbul lucrărilor și serviciilor care fac obiectul concesiunii, precum și pentru bunurile accesorii acestor lucrări și servicii.**

(2) Valoarea unei concesiuni de lucrări sau a unei concesiuni de servicii se estimează de către autoritatea/entitatea contractantă înainte de inițierea procedurii de atribuire și este valabilă la momentul inițierii procedurii de atribuire prin transmiterea spre publicare a anunțului de concesiune sau a anunțului de intenție în cazul concesiunii de servicii sociale ori alte servicii specifice, prevăzute în anexa nr. 3.

(3) În sensul dispozițiilor alin. (1), în cazul în care valoarea concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii în momentul atribuirii contractului de concesiune este mai mare cu peste 20% decât valoarea sa estimată la momentul inițierii procedurii de atribuire, se va considera că estimarea valabilă este cea rezultată la momentul atribuirii contractului de concesiune”, iar așa cum rezultă din Strategia de contractare nr. (...), punctul 3.2 – Determinarea și justificarea valorii estimate (al cărui conținut a fost reprodus anterior), autoritatea contractantă a respectat aceste dispoziții legale.

De asemenea, analizând Anexa nr. 1 (Studiu de oportunitate) a Hotărârii Consiliului Local (...)nr. 45/08.02.2024, Consiliul constată, contrar susținerilor contestatoarei, că la pag. 42-43, indicate de (...), în cadrul tabelului intitulat „Proiecții venituri operator” este inclusă și activitatea „Alte categorii de deșeuri (Deșeuri reziduale și similare)”, în cadrul căreia sunt incluse deșeurile voluminoase și deșeurile provenite din construcții.

În cadrul aceluiași document, la pag. 44 sunt detaliate „Costurile cu colectarea altor categorii de deșeuri”, iar la pag. 43 se menționează următoarele:

„Principalele costuri operaționale ce vor rămâne în slujba operatorului, odată cu încheierea contractului de concesiune sunt prezentate distinct pentru cele 3 categorii de deșeuri rezultate, și anume:

- Costuri cu colectarea deșeurilor reciclabile colectate separat;
- Costuri cu colectarea biodeșeurilor colectate separat;
- **Costuri cu colectarea altor categorii de deșeuri**".

În cadrul punctului de vedere, autoritatea contractantă a menționat următoarele informații relevante:

„ (...)

(6) În calculul valorii estimate sunt incluse toate categoriile de deșeuri care formează obiectul activității de colectare, respectiv a deșeurile reziduale, voluminoase și a cele provenite din construcții.

(7) În mod evident, valoarea estimată a contractului nu se poate limita doar la costurile de colectare, cifra de afaceri a operatorului fiind compusă din totalitatea veniturilor obținute de către operator pe parcursul executării contractului, mai exact totalul sumelor facturate de către operator.

(8) În continuare, potrivit art. 13 alin. (1) din Legea nr. 100/2016:

Autoritatea/entitatea contractantă calculează valoarea estimată a concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii utilizând o metodă obiectivă ce trebuie specificată în documentația de atribuire, prin raportare, în special, la următoarele:

a) valoarea oricărei forme de opțiune sau de prelungire a duratei concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii;

b) venitul din achitarea onorariilor și a amenzilor de către utilizatorii lucrărilor/serviciilor, altele decât cele colectate în numele entității contractante;

c) plățile sau orice avantaje financiare, sub orice formă, efectuate de către autoritatea/entitatea contractantă sau de către orice altă entitate publică în favoarea concesionarului, inclusiv compensația pentru respectarea obligației de serviciu public și subvențiile publice de investiții;

d) valoarea granturilor sau a oricăror avantaje financiare, sub orice formă, primite de la terți pentru executarea concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii;

e) venitul din vânzarea oricăror active care fac parte din concesiunea de lucrări sau din concesiunea de servicii, cu respectarea prevederilor legale referitoare la regimul juridic al bunurilor proprietate publică;

f) valoarea tuturor bunurilor și serviciilor care sunt puse la dispoziția concesionarului de către autoritățile/entitățile contractante, cu condiția ca acestea să fie necesare pentru executarea lucrărilor sau furnizarea serviciilor;

g) orice premiu sau plată acordată candidaților/ofertanților.

(9) Valoarea estimată a contractului și, implicit, cifra de afaceri a operatorului pe întreaga perioadă de executare a contractului include

toate veniturile rezultate din prestarea activității de colectare separată a deșeurilor, inclusiv marja de profit percepută de către acesta și redevența cuprinsă în tarif.

(10) Mai mult, art 14 și 15 din Ordinul ANRSC 640/2022 nu reglementează modul de calcul a valorii estimate unui contract de delegarea a gestiunii activităților componente a serviciului de salubritate.

(11) La calcul valorii estimate s-a ținut cont de prevederile capitolului VI: *Facturarea activităților de salubritate desfășurate de operatori pe fluxul deșeurilor municipale și a utilizatorilor* SECȚIUNEA 1: *Raporturile contractuale dintre operatorii care desfășoară activități de salubritate pe fluxul deșeurilor municipale.*

(12) Astfel, potrivit art. 39 din Ordinul 640/2022:

(4) Fluxul financiar al cheltuielilor cu depozitarea deșeurilor reziduale, reziduurilor sau deșeurilor tratate, după caz, precum și al contribuției pentru economia circulară, în situația în care fracțiile de deșeuri municipale colectate separat sunt transportate direct către stația de sortare, instalațiile de tratare a deșeurilor și/sau depozitul de deșeuri, este următorul:

(iii) operatorul care colectează deșeurile de la utilizatori evidențiază distinct pe factura emisă utilizatorilor: valoarea contribuției pentru economia circulară pentru fiecare activitate prestată de către operatorii cu care se află în raporturi contractuale, calculată la cantitatea de reziduuri și/sau de deșeuri tratate destinată a fi eliminată prin depozitare rezultată din aplicarea indicatorului de performanță aferent activității, inclusiv valoarea contribuției pentru economia circulară aferentă activității de colectare separată a deșeurilor municipale calculată la cantitatea de deșeuri destinată a fi eliminată prin depozitare rezultată din aplicarea indicatorului de performanță pentru colectarea separată a deșeurilor de hârtie, metal, plastic și sticlă;

(iv) operatorul care colectează deșeurile de la utilizatori achită fiecărui operator cu care se află în raporturi contractuale, din sumele încasate de la utilizatori, cheltuielile cu depozitarea și valoarea contribuției pentru economia circulară, la nivelul rezultat din aplicarea indicatorului de performanță aferent activității respective.

(5) Fluxul financiar al cheltuielilor cu depozitarea și al contribuției pentru economia circulară, în situația în care transportul fracțiilor de deșeuri colectate separat către stația de sortare și/sau instalațiile de tratare a deșeurilor se face prin intermediul unei stații de transfer, este următorul:

(iii) operatorul stației de transfer refacturează operatorul care colectează deșeurile de la utilizatori cu valoarea contribuției pentru economia circulară și cheltuielile cu depozitarea, facturate de către operatorul stației de sortare și/sau operatorul instalațiilor de tratare, la nivelul rezultat din aplicarea indicatorului de performanță aferent activității respective;

(iv) operatorul care colectează deșeurile de la utilizatori evidențiază distinct pe factura emisă utilizatorilor valoarea contribuției pentru economia circulară aferentă fiecărei activități facturată de către operatorul stației de transfer;

(v) operatorul care colectează deșeurile de la utilizatori achită operatorului stației de transfer, din sumele încasate de la utilizatori, cheltuielile cu depozitarea și valoarea contribuției pentru economia circulară, la nivelul rezultat din aplicarea indicatorului de performanță aferent activității respective.

(6) Toate costurile cu contribuția pentru economia circulară corespunzătoare indicatorilor de performanță pentru activitățile desfășurate de operatori pe fluxul deșeurilor municipale, inclusiv cele rezultate din aplicarea indicatorului de

performanță pentru colectarea separată a deșeurilor de hârtie, metal, plastic și sticlă, se recuperează de către operatorul care se află în raporturi contractuale cu utilizatorii din facturile emise utilizatorilor.

(13) Pe cale de consecință, valoarea estimată a contractului a fost determinată în mod corect, cu respectarea întocmai a dispozițiilor legale în materie, impunându-se, astfel, respingerea contestației ca neîntemeiată”.

În soluționarea acestei critici a contestatoarei, Consiliul reține că prin **măsurile de remediere publicate în SEAP la data de (...)**, autoritate contractantă a completat documentația de atribuire cu documentul intitulat „Cantități estimate pentru primul an contractual”, conform căruia:

- total deșeurile reciclabile colectate separat - 43,766 to/an
- deșeurile **voluminoase** - 2.176 to/an;
- deșeurile **provenite din construcții** - 7.692 to/an
- deșeuri reziduale - 107.212 to/an

Total 160.837 to/an.

Cantitatea estimată de 160.837 to/primul an se regăsește atât în Nota justificativă nr. 105955/27.03.2024 privind determinarea valorii estimate, cât și în Anexa nr. 1 (Studiu de oportunitate) a Hotărârii Consiliului Local (...)nr. 45/08.02.2024, la pag. 42, „cantitatea de deșeuri nesortate ce urmează a fi transportate” - 160.837 to/an (proiecții venituri operator – an 2024).

Față de explicațiile lămuritoare ale autorității contractante din cadrul punctului de vedere, comunicat contestatoarei la data de (...)și, luând în considerare că art. 14 și 15 din Ordinul ANRSC 640/2022, invocate de contestator, nu reglementează modul de calcul a valorii estimate, iar din analiza documentelor aflate la dispoziția sa, se constată că autoritatea contractantă nu a încălcat dispozițiile legale în vigoare referitoare la modul de calcul al valorii estimate a concesiunii de servicii, Consiliul va respinge această critică a contestatoarei.

A doua critică a contestatoarei vizează nerespectarea de către autoritatea contractantă a dispozițiilor art. 18 alin. (1) din Legea nr. 101/2016:

„Unitățile administrativ-teritoriale care atribuie, în mod individual, activitatea de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale au obligația **să atribuie, în prealabil, activitățile de sortare**, de tratare a deșeurilor și/sau de eliminare, prin depozitare, a deșeurilor reziduale și a reziduurilor rezultate din procesul de tratare, după caz, în situația în care respectivele activități nu au fost delegate, în asociere, cu alte unități administrativ-teritoriale, de către asociația de dezvoltare intercomunitară la care acestea sunt membre. Este interzisă prestarea de către operatori a activităților de sortare, tratare și/sau de eliminare, prin depozitare, a deșeurilor municipale fără contract de

delegare încheiat cu unitatea/subdiviziunea administrativ-teritorială de pe raza căreia provin deșeurile”.

De asemenea, Consiliul reține că art. 2 alin. (8) și (9) din Legea nr. 101/2006, stipulează următoarele:

„(8) Înainte de atribuirea activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale, unitățile administrativ-teritoriale sau, după caz, sectoarele (...)sunt obligate să atribuie, individual sau în asociere, activitățile de transfer, sortare, tratare anaerobă/aerobă și/sau de eliminare prin depozitare. În situația în care, la finalizarea implementării investițiilor finanțate din fonduri europene nerambursabile, facilitățile de sortare, tratare și/sau de eliminare prin depozitare nu sunt disponibile, se poate atribui operarea colectării ca soluție tranzitorie acceptată, cu condiția prezentării dovezilor sub formă de contracte, parteneriate și/sau alte forme de colaborare cu instalații de sortare, tratare anaerobă/aerobă și/sau de eliminare prin depozitare care să demonstreze faptul că gestionarea deșeurilor ulterioară colectării este efectuată în condițiile stabilite de legislația în vigoare și va contribui la îndeplinirea obiectivelor de reciclare, respectiv valorificare a deșeurilor municipale.

(9) Este interzisă prestarea de către operatori a activităților de transfer, sortare, tratare și/sau de eliminare, prin depozitare, a deșeurilor municipale fără contract de delegare încheiat cu unitatea administrativ-teritorială/sectorul (...)de pe raza căreia/căruia provin deșeurile”.

Analizând punctul de vedere formulat de către autoritatea contractantă, Consiliul reține că „Procedura privind atribuirea contractului privind «Delegarea de gestiune pentru prestarea serviciului de salubritate privind activitatea de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul reziduurilor rezultate din sortare la depozitele de deșeuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică, pe raza (...)al (...)» a fost inițiată la data de **01.07.2023** cu număr anunț de participare CN(...) și se află în etapa de evaluare”.

Verificând informațiile publicate în SEAP, Consiliul constată că susținerile autorității contractante se confirmă, procedura de atribuire indicată este în derulare, aflându-se în etapa de evaluare financiară.

Față de cele anterior menționate, Consiliul constată că legislația în vigoare nu impune ca înainte de inițierea prezentei proceduri de atribuire să fi fost deja atribuit contractul privind „Delegarea de gestiune pentru prestarea serviciului de salubritate privind activitatea de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul reziduurilor rezultate din sortare la depozitele de deșeuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică, pe raza (...)al (...)”, procedurile de atribuire

putându-se derula în paralel, singura condiție fiind ca **înainte de atribuirea contractului care face obiectul prezentei proceduri de atribuire, să fie atribuit contractul privind activitatea de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul reziduurilor rezultate din sortare la depozitele de deșeuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică, pe raza (...) al (...).**

De asemenea, Consiliul constată că în cadrul Caietului de sarcini, la art. 18, autoritatea contractantă a menționat următoarele informații relevante în analiza prezentei critici:

„(1) Deșeurile municipale se vor sorta la stația de sortare ce va fi comunicată operatorului după delegarea activității serviciului de salubritate de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul reziduurilor rezultate din sortare la depozitele de deșeuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică, cu respectarea de către operatorul care colectează și transportă separat deșeurile, a condițiilor prevăzute în contractul de delegare pentru activitatea de sortare.

(2) Documentele specifice delegării activității serviciului de salubritate de sortare a deșeurilor de hârtie, carton, metal, plastic și sticlă colectate separat din deșeurile municipale în stații de sortare, inclusiv transportul reziduurilor rezultate din sortare la depozitele de deșeuri și/sau la instalațiile de valorificare energetică vor fi puse la dispoziția operatorului care colectează și transportă separat deșeurile, de către (...) al (...).

(3) Modificarea condițiilor de prestare a activității prevăzute la alin. (1), va fi comunicată de către (...), operatorului activității de colectare și transport separat al deșeurilor, în termen de maxim 3 zile de la adoptare, în vederea luării măsurilor ce se impun”.

Față de cele mai sus menționate, Consiliul constată că în prezent autoritatea contractantă se află în imposibilitate de a indica locul în care se află stația de sortare, context în care însă se impune comunicarea către operatorii economici interesați a unei distanțe pe care se vor transporta deșeurile reciclabile, care să permită realizarea unei evaluări unitare, critica sub acest aspect dovedindu-se a fi întemeiată, în parte.

A treia critică a contestatoarei vizează faptul că în cadrul documentației de atribuire, nu sunt prezentate specificațiile tehnice ale infrastructurii de colectare.

În acest context, contestatoarea arată că pentru fundamentarea costurilor de operare, datele prezentate în Anexa 2 a Caietului de sarcini nu sunt suficiente. Autoritatea contractantă are obligația de a pune la dispoziția ofertanților specificații tehnice și funcționale complete, pentru

fiecare utilaj, echipament, conform art. 20 alin. (7) din HG nr. 867/2016. „In anexa 2 - se observa prezentarea utilajelor, echipamentelor, fara detalii tehnice si functionale, starea tehnica, destinatia acestora pe fluxul de deșeuri care fac obiectul contractului.

Toate informațiile privind utilajele si echipamentele, fiind necesare la dimensionarea necesarului de utilaje, echipamente pentru fiecare flux de deșeuri precum si la estimarea costurilor de exploatare pentru activitatea de colectare separata si transport separate pe fiecare flux de deșeuri.

(...)

(3) In Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini - Puncte de colectare si dotarea acestora, in tabelul prezentat se precizeaza - ca titlu «Tip recipient si nr. acestora». Contrar titlului in tabel este prezentat numărul containerelor fara a se preciza si «tipul containerelor».

(4) In caietul de sarcini nu este specificat daca autoritatea contractanta pune la dispoziție spatii pentru parcare utilajelor, spatii de lucru, birouri, magazii etc. sau este obligația ofertanților de a deține aceste spatii dupa atribuirea contractului de delegare prin concesiune.

Aceste precizări fiind necesare la calculul costurilor de operare a activitatii de colectare separata si transport separat al deșeurilor municipale”.

Analizând Anexa nr. 1 a Caietului de sarcini, Consiliul reține că aceasta conține punctele de colectare și dotarea acestora iar Anexa nr. 2 a aceluiași document conține Lista infrastructurii pusă la dispoziția operatorului (35 de poziții).

În soluționarea acestei critici a contestatoarei, Consiliul reține că:

- **În măsurile de remediere publicate în SEAP la data de (...),** autoritatea contractantă a completat documentația de atribuire cu documentul intitulat „Caracteristici tehnice ale utilajelor” și a precizat că „În afară de echipamentele, utilajele și dotările specificate în anexa nr. 1 și 2 la caietul de sarcini (...) nu pune altă infrastructură la dispoziția operatorului, Spațiile pentru parcare utilajelor, spații de lucru, birouri, magazii etc. vor fi asigurate de către operator și vor fi descrise/prezentate în oferta tehnică – Formular 7.1 pct. I.3”;

- **În măsurile de remediere publicate în SEAP la data de 04.06.2024,** autoritatea contractantă a menționat următoarele:

„1. în ceea ce privește mențiunile referitoare la precizarea tipului containerelor

Se rectifică Anexa nr. 1 și au fost introduse denumirile recipientelor cuprinse în Anexa nr. 2 (nr. crt. 28-30).

2. Sub aspectul numărului total al utilajelor, se fac următoarele precizări:

Utilajele corespunzătoare pentru manevrarea și golirea recipientelor stipulate la nr. crt. 28-30 și 33- 35 din Anexa nr. 2,

corespunzătoare punctelor de colectare din Anexa nr. 1 astfel cum a fost rectificată, sunt cele prevăzute la nr. crt. 13, 16, 17, 18. 19 din Anexa nr. 2. Nu se recomandă utilizarea autospecialelor semi-automate pentru manevrarea și golirea recipientelor de tip containere îngropate (nr. crt. 28) și containere subterane ușoare (nr. crt. 33), aceste utilaje fiind adecvate pentru manevrarea și golirea recipientelor tip container sticlă (nr. crt. 30).

Diferența dintre numărul containerelor prevăzut în Anexa nr. 1 și față de cel din Anexa nr. 2 este constituită din faptul că recipientele prevăzute în Anexa nr. 2 nu au fost distribuite și alocate integral anumitor puncte de colectare, rămânând la latitudinea ofertantului modalitatea de distribuire și alocare asupra anumitor puncte de colectare sau înființarea unor puncte noi de colectare.

3. In ceea ce privește caracteristicile tehnice ale utilajelor, se fac următoarele precizări:

Autospeciala prevăzută la poziția 1 din nr. crt. 13 din Anexa nr. 2 poate manevra și goli toate recipientele prevăzute la nr. crt. 28-30 și 33-35 din anexă, capacitatea de colectare fiind 16 mc conform fișei tehnice.

Autospeciala prevăzută la poziția 2 din nr. crt. 13 din Anexa nr. 2 (...) nu are macara automată laterală, fiind dotată cu telecomandă de ghidare de la distanță potrivit fișei tehnice. Aceasta poate manevra și goli toate recipientele prevăzute la nr. crt. 28-30 și 33-35 din anexă. Însă nu se recomandă utilizarea autospecialelor semi-automate pentru manevrarea și golirea recipientelor de tip containere îngropate (nr. crt. 28) și containere subterane ușoare (nr. crt. 33), aceste utilaje fiind adecvate pentru manevrarea și golirea recipientelor tip container sticlă (nr. crt. 30).

Cu privire la utilajele prevăzute la nr. crt. 23 și nr. crt. 24 din Anexa nr. 2, autoritatea completează documentația de atribuire cu fișele tehnice de la producător pentru acestea, unde se regăsesc toate detaliile tehnice.

Autoritatea publică caracteristicile tehnice ale utilajelor rectificate, in care se specifica inclusiv masa maxima totala autorizata.

4. In ceea ce privește justificarea asigurării spațiilor necesare desfășurării activității, operatorul ofertant nu va avea obligația de a justifica asigurarea spațiilor necesare în baza unui antecontract de închiriere a spațiilor în faza de depunere a ofertelor, însă după încheierea contractului de delegare în cazul câștigării licitației, acesta va avea obligația de a deține aceste spații, astfel cum au fost descrise/prezentate în oferta tehnică”.

- **În măsurile de remediere publicate în SEAP la data de 07.06.2024**, autoritatea contractantă a menționat următoarele:

„1. În ceea ce privește mențiunile referitoare la Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini cu privire la dimensiunea containerelor și fluxul de deșeuri pe care acestea vor fi folosite:

Se rectifică Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini în sensul completării cu informațiile referitoare la dimensiunea containerelor, precum și cu privire la fluxul pe care acestea vor fi folosite.

2. Sub aspectul caracteristicilor tehnice ale utilajelor ce fac obiectul contractului, se republica documentul completat fiind incluse și informații privind sarcina utilă maximă admisă pentru utilajele auto (kg)“.

Față de măsurile de remediere dispuse de autoritatea contractantă, Consiliul constată că toate aspectele criticate de contestatoare la punctul 3 din contestație sunt rămase fără obiect.

A patra critică a contestatoarei vizează faptul că în Caietul de sarcini nu sunt prezentate cantitățile de deșeuri care fac obiectul concesiunii.

Contestatoarea arată că autoritatea contractantă are obligația de a preciza în caietul de sarcini cantitățile estimate de deșeuri municipale pentru primul an (anul 2024) care se vor lua în calcul la întocmirea ofertei, pentru următoarele tipuri de deșeuri municipale :

- deseurile reciclabile [to/an]
- deseurile reziduale, inclusiv a reziduurilor menajere și similare și al altor deșeuri colectate separat decât cele reciclabile; [to/an]
- deseurile voluminoase [to/an]
- deseurile provenite din construcții [to/an]

În soluționarea acestei critici a contestatoarei, Consiliul reține că prin **măsurile de remediere publicate în SEAP la data de (...)**, autoritate contractantă a completat documentația de atribuire cu documentul intitulat „*Cantități estimate pentru primul an contractual*“, conform căruia:

- total deseurile reciclabile colectate separat - 43,766 to/an
- deseurile voluminoase 2.176 to/an;
- deseurile provenite din construcții – 7.692 to/an
- deseuri reziduale 107.212 to/an

Total 160.837 to/an.

Față de cele anterior menționate, Consiliul apreciază că această critică a contestatoarei a rămas fără obiect.

Ultima critică a contestatoarei vizează faptul că autoritatea contractantă a încălcat prevederile art. 21 din HG nr. 867/2016 deoarece nu a încărcat în SEAP strategia de contractare.

Față de această critică, se reține că art. 21 din HG nr. 867/2016 stipulează următoarele:

„(1) Entitatea contractantă poate iniția aplicarea procedurii de atribuire numai după ce au fost elaborate documentația de atribuire și documentele-suport prevăzute la alin. (3).

(2) Entitatea contractantă are obligația de a încărca integral în SEAP, în zilele lucrătoare, **documentația de atribuire împreună cu documentele-suport.**

(3) Documentele-suport conțin:

a) declarația prevăzută la art. 47 din Lege privind persoanele ce dețin funcții de decizie în cadrul entității contractante, respectiv cele cu putere de reprezentare din partea furnizorilor de servicii auxiliare concesiunii, precum și datele de identificare ale acestora;

b) strategia de contractare”, iar art. 77 alin. (1) din același act normativ prevede că „**Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire, în condițiile art. 41 alin. (4) din Lege**”.

Conform art. 5 alin. (1) lit. n) din Legea nr. 100/2016, „**documentația de atribuire**” reprezintă „documentul concesiunii care cuprinde cerințele, criteriile, regulile și alte informații necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și explicită cu privire la cerințele autorității/entității contractante sau la elementele concesiunii, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire, inclusiv specificațiile tehnice sau documentul descriptiv, condițiile contractuale propuse, formatele și modul de prezentare a documentelor de către candidați/ofertanți, informațiile privind obligațiile generale aplicabile candidaților/ofertanților, studiul de fundamentare”.

Art. 9 din HG 867/2016 prevede următoarele:

„(1) Etapa de planificare, fundamentare și pregătire a unui proces de concesionare a cărui valoare estimată este egală sau mai mare decât pragul prevăzut la art. 11 alin. (1) din Lege se inițiază prin documentarea nevoii identificate și se încheie cu aprobarea de către conducătorul entității contractante a strategiei de contractare și a documentației de atribuire pentru procedura respectivă.

(2) Prin intermediul strategiei de contractare se documentează deciziile din etapa de planificare, fundamentare și pregătire a procedurii de atribuire a contractului de concesiune în legătură cu:

a) relația dintre obiectul, constrângerile asociate și complexitatea contractului și resursele disponibile la nivel de entitate contractantă;

b) contractul de concesiune propus, durata contractului și modalitatea de îndeplinire a acestuia;

c) mecanismele de plată în cadrul contractului, alocarea riscurilor în cadrul acestuia, măsuri de gestionare a riscurilor, stabilirea penalităților pentru neîndeplinirea sau îndeplinirea defectuoasă a obligațiilor contractuale;

d) justificările privind determinarea valorii estimate a contractului/acordului-cadru, precum și orice alte elemente legate de obținerea de beneficii pentru entitatea contractantă și/sau îndeplinirea

obiectivelor comunicate la nivelul sectorului administrației publice în care activează entitatea contractantă;

e) justificările privind alegerea procedurii de atribuire în situațiile prevăzute la art. 50 alin. (2) din Lege și, după caz, decizia de a reduce termenele în condițiile Legii;

f) criteriile de calificare și selecție ce urmează a fi utilizate și caracteristicile pieței căreia se adresează concesiunea;

g) criteriile de atribuire și ponderile alocate acestora;

h) orice alte elemente legate de obținerea de beneficii pentru entitatea contractantă și/sau îndeplinirea obiectivelor comunicate la nivelul sectorului administrației publice în care activează entitatea contractantă;

i) alte elemente relevante pentru îndeplinirea necesității entității contractante.

(3) Strategia de contractare este un document al fiecărei proceduri de atribuire a unui contract de concesiune inițiate de entitatea contractantă”.

În raport de dispozițiile legale anterior menționate, Consiliul constată că strategia de contractare este document-suport al documentației de atribuire și este încărcată în SEAP dar într-o secțiune care nu este accesibilă operatorilor economici interesați.

În situația în care contestatoarea dorea să studieze acest document, putea formula o solicitare de acces la dosarul constituit la Consiliu, conform dispozițiilor art. 19 din Legea nr. 101/2016.

Luând în considerare cele mai sus menționate, constatând că una din criticile contestatoarei este întemeiată în parte, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de (...) și va obliga autoritatea contractantă (...) ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să remedieze documentația de atribuire corespunzător criticii admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă completările/modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură și să stabilească o nouă dată limită pentru primirea ofertelor.

Pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul va respinge restul criticilor contestatoarei.

Întrucât în speță pot fi dispuse măsuri de remediere deoarece termenul limită pentru primirea ofertelor a fost stabilit inițial pentru data de 26.06.2024, Consiliul va respinge cererea contestatoarei de anulare a procedurii de atribuire.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația formulată de (...), în contradictoriu cu autoritatea contractantă (...).

Obligă autoritatea contractantă (...) ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să remedieze documentația de atribuire corespunzător criticii admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă completările/modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură și să stabilească o nouă dată limită pentru primirea ofertelor.

Pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul respinge restul criticilor contestatoarei și capătul de cerere privind anularea procedurii de atribuire.

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

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

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

Redactat în 4 (patru) exemplare originale, conține 27 de pagini.