



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea,

DECIZIE

Nr. ... / ...

Data: ...

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... formulată de SC ... SRL, cu sediul social în ... județul ... având CUI ... formulată împotriva procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor din data de 30.04.2014, emis de ... cu sediul în ... județul ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului de concesiune având ca obiect „Delegarea gestiunii prin concesiune a unei părți a serviciului de salubritate al comunei ... s-a solicitat anularea procedurii de atribuire.

În baza legii și a documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (2) și (6) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de SC ... SRL, în contradictoriu cu ... și dispune anularea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) și (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

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

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația nr. ... înregistrată la Consiliu cu nr. ... SC ... SRL, în calitate de operator economic participant la procedura de licitație deschisă indicată mai sus, critică decizia autorității contractante de a continua procedura de atribuire în cauză.

Astfel, la data de 30 aprilie 2014, autoritatea contractantă a procedat la întocmirea procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, în care s-a consemnat că, până la termenul limită au fost depuse oferte de către doi operatori economici: SC ... SRL și SC ... SRL. Au fost declarate închise lucrările ședinței de deschidere a ofertelor, urmând ca membri comisiei să analizeze în detaliu ofertele în ședințele ulterioare, în conformitate cu cele stabilite prin documentația de atribuire și cu clarificările precizate la deschidere.

Reprezentantul SC ... SRL a solicitat să se facă aplicarea dispozițiilor art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006, având în vedere că nu au fost depuse minim 3 oferte și să se consemneze această susținere în procesul-verbal al ședinței.

Potrivit art. 1 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 51/2006, serviciile de salubritate a localităților reprezintă servicii de utilități publice și intră sub incidența dispozițiilor legii speciale, inclusiv ale dispozițiilor art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006.

Ordonanța de urgență nr. 34/2006 (art. 209) reprezintă dreptul comun în ceea ce privește anularea procedurilor de atribuire, în timp ce art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006, conține o normă specială pentru serviciile de utilități ce fac obiectul Legii nr. 51/2006. În concursul dintre norma generală și norma specială, în cazul de față, se aplică norma specială, consecința fiind anularea procedurii de atribuire.

În opinia petentei, autoritatea contractantă este obligată să dispună această măsură de îndată ce constată că nu sunt îndeplinite condițiile pentru a evalua un număr de minim 3 oferte. Or, la data de 30 aprilie 2014, autoritatea contractantă a constatat că a expirat termenul limită de depunere a ofertelor și că nu există minim 3 oferte și, în loc să dispună anularea procedurii, a consemnat în procesul-verbal că a procedat la deschiderea ofertelor pentru a analiza ofertele depuse.

În continuare, petenta menționează că, în cauza ce a format obiectul Dosarului nr. 1087/57/2013, Curtea de Apel Alba Iulia a decis, la data de 20 ianuarie 2014, că este nelegal actul emis de autoritatea contractantă care nu a ținut seama de dispozițiile art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006 și a dispus continuarea procedurii în condițiile în care în termenul limită nu au fost depuse minim 3 oferte (Decizia nr. ... din 20 ianuarie 2014).

Prin adresa nr. 8313/...-.../09.05.2014, Consiliul a înștiințat autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către SC ... SRL, solicitând punctul de vedere cu privire la contestație și copia dosarului achiziției publice.

Autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației împreună cu punctul său de vedere nr. 2240 din 13.05.2014, înregistrat la Consiliu cu nr. 15348 din 15.05.2014, precizând

că, până la termenul limită de depunere a ofertelor, respectiv data de 30.04.2014, ora 09:00, au fost depuse 2 (două) oferte, și anume:

- S.C. ... S.R.L - oferta a fost înregistrată la sediul autorității contractante sub nr. 1986/30.04.2014, ora 08:50.

- S.C. ... - Filiala ... S.R.L - oferta a fost înregistrată la sediul autorității contractante sub nr. 1987/30.04.2014, ora 08:52.

În data de 30.04.2014, ora 10:00, la sediul Primăriei Comunei ..., în prezența membrilor comisiei de evaluare a ofertelor și a reprezentanților împuterniciți ai celor două societăți, au fost deschise ofertele depuse.

Împotriva procesului-verbal al ședinței de deschidere a ofertelor, S.C. ... S.R.L. a depus contestație și a solicitat anularea procedurii, deoarece nu au fost depuse minim 3 oferte, invocând prevederile Legii nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Art. 29 din Legea nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare, dispune că: "(8) *Procedurile de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice sunt:*

a) licitația publică deschisă - procedura la care orice operator licențiat interesat are dreptul de a depune ofertă;

b) negocierea directă - procedura prin care unitățile administrativ-teritoriale sau, după caz, asociațiile de dezvoltare intercomunitară cu obiect de activitate serviciile de utilități publice, în numele și pe seama unităților administrativ-teritoriale membre, negociază clauzele contractuale, inclusiv redevența, cu unul sau mai mulți operatori licențiați interesați.

(9) Delegatarul are obligația de a atribui contractul de delegare a gestiunii prin aplicarea procedurii de licitație publică deschisă. Procedura de licitație se poate finaliza numai dacă în urma publicării anunțului de participare la licitație au fost depuse cel puțin 3 oferte și cel puțin 3 ofertanți îndeplinesc criteriile de eligibilitate. În cazul în care, în urma publicării anunțului, nu au fost depuse cel puțin 3 oferte sau criteriile de eligibilitate nu sunt îndeplinite de cel puțin 3 ofertanți, delegatarul este obligat să anuleze procedura și să organizeze o nouă licitație, în termen de maximum 60 de zile de la data anulării procedurii.

(10) Procedura de negociere directă se aplică numai dacă, după repetarea procedurii de licitație conform prevederilor alin. (9), nu a fost posibilă desemnarea unui câștigător. La procedura de negociere directă au dreptul să participe numai ofertanții care au depus oferte la procedurile de licitație organizate și derulate conform prevederilor alin. (9).

(11) Procedura de atribuire a contractelor de parteneriat public-privat urmează regimul juridic prevăzut de Legea parteneriatului public-privat nr. 178/2010, cu modificările și completările ulterioare.

(12) Procedura de atribuire a contractului de delegare a gestiunii pentru serviciile de utilități publice definite la art. 1 alin. (2) lit. a)-g) se stabilește în baza procedurii-cadru privind organizarea, desfășurarea și atribuirea contractelor de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice, elaborată de A.N.R.S.C. și aprobată prin hotărâre a Guvernului). În cazul serviciului de transport public local prevăzut la art. 1 alin. (2) lit. h), atribuirea contractelor de delegare a gestiunii se face în baza normelor-cadru*

elaborate de A.N.R.S.C. potrivit prevederilor legii speciale privind serviciile de transport public local."

În alin. (12) se face trimitere la Hotărârea nr. 717/2008 pentru aprobarea Procedurii-cadru privind organizarea, derularea și atribuirea contractelor de delegare a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice, a criteriilor de selecție-cadru a ofertelor pentru serviciile comunitare de utilități publice și a Contractului-cadru de delegare a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice.

Articolul 2 din Hotărârea nr. 717/2008 dispune că *"prezenta procedură cadru stabilește etapele și modul de organizare și derulare a procesului de delegare a gestiunii serviciului de alimentare cu apă și de canalizare și a serviciului public de alimentare cu energie termică."*

De asemenea, în conformitate cu prevederile art. 29 alin. (12) din Legea nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare, pe site-ul A.N.R.S.C. există supus dezbaterii publice proiectul de Procedură cadru privind organizarea, derularea și atribuirea contractelor de delegare prin concesiune a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice.

Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 prevede la art. 13 alin. (3) că *"Procedura de atribuire și regimul juridic al contractelor de delegare a gestiunii serviciului de salubritate a localităților sunt cele stabilite de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale, conform prevederilor Legii nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare, și ale Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare."*

În consecință, autoritatea contractantă consideră că procedura prevăzută în forma actuală a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006, lege care face trimitere la aplicarea procedurii specifice prevăzute de O.U.G. nr. 34/2006, asigură cadrul legal pentru atribuirea contractelor de delegare a gestiunii pentru serviciile specifice serviciului de salubritate.

Totodată, autoritatea contractantă arată că a transmis, la adresa de e-mail iulian.bandoiu@anrsc.ro, domnului Iulian Bandoiu - Director Direcția Reglementări, Licențe, Prețuri, Tarife, din cadrul A.N.R.S.C., o solicitare a unui punct de vedere cu privire la legislația care se aplică pentru atribuirea contractului de delegare prin concesiune având ca obiect servicii de salubritate. În răspunsul primit pe e-mail se indică OUG nr. 34/2006.

Analizând documentele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

Pentru atribuirea contractului de concesiune având ca obiect „Delegarea gestiunii prin concesiune a unei părți a serviciului de salubritate al comunei în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura licitație deschisă prin publicarea în SEAP a anunțului de concesiune nr. ... din 28.02.2014, odată cu care a postat și documentația de atribuire. Cu ocazia deschiderii celor două oferte depuse,

autoritatea contractantă a întocmit procesul-verbal nr. 2000 din 30.04.2014. Nemulțumită de faptul că autoritatea contractantă a refuzat să anuleze procedura de atribuire (fiind depuse doar două oferte) SC ... SRL a formulat prezenta contestație, solicitând anularea procedurii de atribuire.

Criticile contestatoarei formulate împotriva deciziei autorității contractante de a continua procedura de atribuire a contractului mai sus denumit, deși au fost depuse doar două oferte sunt considerate de Consiliul întemeiate. Consiliul are în vedere că obiectul contractului supus achiziției este *Delegarea gestiunii prin concesiune a unei părți a serviciului de salubritate al comunei ...*, activitate ce se desfășoară în conformitate cu dispozițiile Legii nr. 101/2006 a serviciului de salubritate a localităților coroborate cu cele ale Legii nr. 51/2006.

În conformitate cu dispozițiile art. 11 din Legea nr. 101/2006, (1) *Gestiunea serviciului de salubritate se realizează în condițiile Legii nr. 51/2006, prin următoarele modalități:*

a) *gestiune directă;*

b) *gestiune delegată.*

(2) *Alegerea modalității de gestiune a serviciului de salubritate se face prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale sau ale asociațiilor de dezvoltare intercomunitară, după caz, în conformitate cu strategiile și programele de salubritate adoptate la nivelul fiecărei localități/sectoarelor municipiului București, precum și în conformitate cu prevederile Legii nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare.*

De asemenea, dispozițiile art. 13 din Legea nr. 101/2006 prevăd: (1) *Organizarea gestiunii, funcționării și exploatării serviciului de salubritate, corespunzător modalității de gestiune adoptate, se face în condițiile prevăzute de Legea nr. 51/2006 și ale prezentei legi.*

(2) *Gestiunea directă sau gestiunea delegată, după caz, se poate acorda pentru una ori mai multe activități prevăzute la art. 2 alin. (3).*

(3) *Procedura de atribuire și regimul juridic al contractelor de delegare a gestiunii serviciului de salubritate a localităților sunt cele stabilite de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale, conform prevederilor Legii nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare, și ale Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.*

Din conținutul prevederilor legale mai sus citate reiese fără dubiu că atribuirea contractelor de delegare a gestiunii serviciilor de salubritate a localităților se face cu respectarea atât a prevederilor Legii serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006 cât și a Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii. În referire la acest aspect dispozițiile art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006 prevăd: *Delegatarul are obligația de a atribui*

contractul de delegare a gestiunii prin aplicarea procedurii de licitație publică deschisă. Procedura de licitație se poate finaliza numai dacă în urma publicării anunțului de participare la licitație au fost depuse cel puțin 3 oferte și cel puțin 3 ofertanți îndeplinesc criteriile de eligibilitate. În cazul în care, în urma publicării anunțului, nu au fost depuse cel puțin 3 oferte sau criteriile de eligibilitate nu sunt îndeplinite de cel puțin 3 ofertanți, delegatarul este obligat să anuleze procedura și să organizeze o nouă licitație, în termen de maximum 60 de zile de la data anulării procedurii.

Cum dispozițiile art. 29 alin. (9) din Legea nr. 51/2006 sunt imperative în sensul că procedura de atribuire se poate finaliza doar dacă s-au depus cel puțin trei oferte și cel puțin trei ofertanți îndeplinesc condițiile de eligibilitate, autoritatea contractantă avea obligația de a anula procedura de atribuire fiind depuse doar două oferte. Aceste dispoziții constituie norme speciale în raport cu cele cuprinse în OUG nr. 34/2006 și trebuie aplicate în mod prioritar.

Invocarea de către autoritatea contractantă a unui proiect de procedură-cadru privind organizarea, derularea și atribuirea contractelor de delegare prin concesiune a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice, aflat în dezbateră publică pe site-ul ANRSC este lipsită de relevanță în soluționarea cauzei de față. Pe de o parte, procedura se derulează în baza legislației existente în vigoare la acest moment, respectiv Legea nr. 51/2006 și OUG nr. 34/2006 și nu a unui proiect de act normativ aflat în dezbateră publică. Pe de altă parte, procedura-cadru privind organizarea, derularea și atribuirea contractelor de delegare prin concesiune a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice, este un act normativ emis în aplicarea Legea nr. 51/2006, motiv pentru care acesta nu poate depăși limitele impuse de lege. Din acest considerente chiar și acest proiect de procedură-cadru prevede la art. 44 și 60 obligația anulării procedurii de atribuire dacă nu s-au depus cel puțin trei oferte.

Pentru cele ce preced, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2) și (6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările la zi, Consiliul admite contestația formulată de SC ... SRL, în contradictoriu cu ... și dispune anularea procedurii de atribuire.

Redactată în patru exemplare, cuprinde șase pagini.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...