

## REFERAT

**privind atribuirea contractului pentru activitatea de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipalității, către SC Drumuri Municipale Timișoara SA, în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016**

Conform art. 22 din OG nr. 43/1997 privind regimul drumurilor, administrarea drumurilor județene se asigura de către consiliile județene, iar a drumurilor de interes local, de către consiliile locale pe raza administrativ-teritorială a acestora. Fac excepție sectoarele de drumuri județene, situate în intravilanul localităților urbane, inclusiv lucrările de arta, amenajările și accesoriile aferente, care vor fi în administrarea consiliilor locale respective.

Articolul 128 alin. (1) din OUG nr. 195/2002 privind circulația pe drumurile publice, prevede că autoritățile administrației publice locale au următoarele atribuții:

a) iau măsuri pentru menținerea permanentă în stare tehnică bună a drumurilor pe care le administrează, precum și pentru iluminarea corespunzătoare a acestora, conform legii;

b) iau măsuri pentru instalarea, aplicarea și întreținerea mijloacelor de semnalizare rutieră și a echipamentelor destinate siguranței circulației, conform standardelor în vigoare, ținând evidența acestora;

c) întocmesc și actualizează planurile de organizare a circulației pentru localitățile urbane și iau măsuri pentru realizarea lucrărilor ce se impun în vederea asigurării fluentei și siguranței traficului, precum și a reducerii nivelurilor de emisii poluante, cu avizul poliției rutiere;

d) stabilesc reglementari referitoare la regimul de acces și circulație, staționare și parcare pentru diferite categorii de vehicule, cu avizul poliției rutiere;

e) iau măsuri pentru amenajarea de trotuare și drumuri laterale pentru circulația pietonilor, vehiculelor cu tracțiune animală, a tractoarelor, de piste pentru biciclete, precum și de benzi destinate exclusiv transportului public de persoane pe drumurile pe care le administrează, cu avizul poliției rutiere;

f) înregistrează și țin evidența vehiculelor nesupuse înmatriculării;

g) iau măsuri pentru ridicarea și depozitarea, în spații special amenajate, a autovehiculelor, remorcilor, caroseriilor sau subsansamblurilor acestora, devenite improprii din punct de vedere tehnic pentru a circula pe drumurile publice, abandonate sau părăsite pe domeniul public;

h) iau măsuri pentru asigurarea spațiului și depozitarii vehiculelor cu tracțiune animală, depistate circulând pe drumurile publice pe care le este interzis accesul;

i) sprijină activitățile organizate de Ministerul Educației, Cercetării, Tineretului și Sportului și de Ministerul Afacerilor Interne pentru educația rutieră a elevilor.

Potrivit art. 31 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

**(1) Prezenta lege nu se aplică contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru atribuite de o autoritate contractantă unei persoane juridice de drept privat sau de drept public în cazul în care sunt îndeplinite cumulativ următoarele condiții:**

**a) autoritatea contractantă exercită asupra persoanei juridice în cauză un control similar celui pe care îl exercită asupra propriilor departamente sau servicii;**

**b) mai mult de 80% din activitățile persoanei juridice controlate sunt efectuate în vederea îndeplinirii sarcinilor care îi sunt încredințate de către autoritatea contractantă care o controlează sau de către alte persoane juridice controlate de respectiva autoritate contractantă;**

**c) nu există participare privată directă la capitalul persoanei juridice controlate, cu excepția formelor de participare a capitalului privat care nu oferă controlul sau dreptul de veto, dar a căror existență este necesară potrivit dispozițiilor legale, în conformitate cu Tratatetele, și care nu exercită o influență determinantă asupra persoanei juridice controlate.**

(2) În sensul alin. (1) lit. a), se consideră că o autoritate contractantă exercită asupra unei persoane juridice un control similar celui pe care îl exercită asupra propriilor departamente sau servicii atunci când exercită o influență determinantă atât asupra obiectivelor strategice, cât și asupra deciziilor importante ale persoanei juridice controlate; un astfel de control poate fi exercitat și de o altă persoană juridică, ea însăși controlată în același mod de către autoritatea contractantă.

(3) Excepția de la aplicarea prezentei legi prevăzută la alin. (1) se aplică și atunci când o persoană juridică controlată care are calitatea de autoritate contractantă atribuie un contract autorității contractante care o controlează sau unei alte persoane juridice controlate de aceeași autoritate contractantă, cu condiția să nu existe participare privată directă la capitalul persoanei juridice căreia i se atribuie contractul, cu excepția formelor de participare a capitalului privat care nu oferă controlul sau dreptul de veto, dar a căror existență este necesară potrivit dispozițiilor legale, în conformitate cu Tratatul, și care nu exercită o influență determinantă asupra persoanei juridice controlate.

(7) Procentele prevăzute la alin. (1) lit. b), alin. (4) lit. b) și la alin. (6) lit. c) se stabilesc pe baza cifrei medii de afaceri totale sau a unui indicator alternativ corespunzător bazat pe activitatea desfășurată, cum ar fi costurile suportate de persoana juridică sau de autoritatea contractantă, după caz, în legătură cu serviciile, produse și lucrări din ultimii 3 ani anteriori atribuirii contractului.

SC Drumuri Municipale Timișoara SA a fost înființată prin HCL Timișoara nr. 199/18.11.1997 privind reorganizarea Regiei Autonome DRUMURI MUNICIPALE, în societate pe acțiuni, având ca acționar unic pe **Consiliul Local al Municipiului Timișoara**. Prin aceasta hotărâre s-a aprobat și statutul societății, precum și capitalul social.

Drept urmare, prin adresa cu nr. RE2017 – 000150/30.01.2017 (Anexa 4), SC Drumuri Municipale Timișoara SA ne transmite că intra în categoria persoanelor juridice vizate de art. 31, alin. 1, lit. a), din Legea nr. 98/2016, din următoarele considerente:

„ a) în ceea ce privește condiția ca autoritatea contractantă să exercite asupra persoanei juridice în cauză un control similar celui pe care îl exercită asupra propriilor departamente sau servicii, aceasta este pe deplin îndeplinită atâta timp cât acționarul unic al societății noastre este chiar Consiliul Local al Municipiului Timișoara, acesta din urmă - prin membrii săi (consilierii locali) - exercitând toate drepturile și obligațiile adunării generale a acționarilor societății noastre. Or, după cum se știe, adunarea generală a acționarilor a unei societăți este organul de deliberare și decizie al societății, care exercită un control și o influență directă și exclusivă asupra tuturor deciziilor și strategiilor societății, inclusiv în legătură cu serviciul ce va fi furnizat/prestat.

b) cât privește condiția ca mai mult de 80% din activitățile persoanei juridice controlate să fie efectuate în vederea îndeplinirii sarcinilor care îi sunt încredințate de către autoritatea contractantă care o controlează sau de către alte persoane juridice controlate de respectiva autoritate contractantă, precizăm că societatea noastră întrunește și această condiție, majoritatea activitatilor desfășurate de noi intrând în această categorie. În acest context, enumerăm activitățile principale pe care le desfășoară societatea noastră, activități încredințate chiar de către Municipiul Timișoara (în calitate de autoritate contractantă), astfel:

- exploatarea tuturor locurilor de parcare cu plata de pe domeniul public și privat al Municipiului Timișoara, respectiv Sistemul de parcare TimPark, instituit prin Regulamentul de functionare al acestuia, adoptat prin HCL Timișoara nr. 63/26.02.2013, cu modificările și completările ulterioare, ce este aplicat în municipiul Timișoara prin societatea noastră, care are calitatea de operator, în baza unui contract de concesiune prin atribuire directă.
- serviciile de blocare și/sau ridicare, transport, depozitare și eliberare a vehiculelor oprite/stationate nereglementar și a vehiculelor fără stăpan sau abandonate pe terenuri aparținând domeniului public sau privat al Municipiului Timișoara, ce au fost delegate societății noastre, prin atribuire directă, conform contractului nr. SC2014 - 11579/07.05.2014, pentru o perioadă de 5 ani de zile, în baza HCL Timișoara nr. 12/28.01.2014;
- serviciul “Activitatea de semnalizare a circulației rutiere pe raza municipiului Timișoara”, ce a fost delegat societății noastre, prin atribuire directă, conform contractului nr. SC2016 - 12904/26.05.2016, pentru o perioadă de 15 ani de zile, în baza HCL Timișoara nr. 162/10.05.2016;
- serviciile de curățenie a imobilelor în care își desfășoară activitatea aparatul de specialitate al Primarului, a Complexului Sportiv Bega, a Salii Olimpia, respectiv a WC-urilor publice din Municipiul Timișoara, au fost delegate societății noastre, prin atribuire directă, conform contractului nr. SC2016 - 18327/26.07.2016, pentru o perioadă de 5 ani de zile, în baza HCL Timișoara nr. 209/27.05.2016. Drept consecință, apreciem că societatea noastră întrunește și această condiție impusă de către legiuitor, întrucât activitățile desfășurate de noi în vederea îndeplinirii sarcinilor care îi sunt încredințate de către autoritatea contractantă depășesc pragul valoric stipulat în mod expres la art. 31, alin. lit. b) din Legea nr. 98/2016.

c) cât privește condiția prevăzută la lit. c) a art. 31, alin. 1 din Legea nr. 98/2016, învederam că întreg capitalul social al societății noastre este detinut de către Consiliul Local al Municipiului Timișoara, în calitate de acționar

*unic, acesta având cota de participare la beneficii și pierderi de 100%. În aceste condiții, este evident că nu avem de-a face cu vreo participare privată la capitalul social.”*

*În aceeași ordine de idei, dorim să subliniem și faptul că nici Directiva 24/2016/UE (transpusă în legislația noastră prin intermediul Legii nr. 98/2016) și nici Directiva 25/2016/UE, nu obligă autoritățile/entitățile contractante să atribuie contracte pentru desfășurarea acelor activități pe care acestea doresc să le realizeze la nivel intern. Astfel, în cadrul Recitalului 5 din Directiva 24/2016/UE se precizează în mod expres ca: “Ar trebui reamintit că prezenta directivă nu obligă sub nicio formă statele membre să contracteze sau să externalizeze furnizarea de servicii pe care doresc să le pună la dispoziție ele însele sau să le organizeze prin alte mijloace decât prin contracte de achiziții publice, în sensul prezentei directive.*

*Aplicarea normelor privind achizițiile publice nu trebuie să interfereze cu libertatea autorităților publice de a-și îndeplini atribuțiile de serviciu public atribuite acestora, prin utilizarea resurselor proprii, care includ posibilitatea cooperării cu alte autorități publice sau persoane juridice care le aparțin. Astfel, legislația europeană susține că trebuie garantat faptul că situațiile de acest gen în care autoritățile publice doresc atribuirea unor contracte către persoanele juridice pe care le controlează, cu capital social integral al unităților administrativ-teritoriale, înființate de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale respective, nu au ca rezultat o denaturare a concurenței de pe piață.*

*Mai mult, considerentul 32 din Directiva 24/2014/UE, statuează că, în general, contractele de achiziții publice atribuite persoanelor juridice controlate de autoritățile publice în cauză (regula in house) nu ar trebui să facă obiectul aplicării procedurilor prevăzute de directivă, în situația în care autoritatea contractantă exercită un control asupra persoanei juridice asemănător celui pe care îl exercită asupra compartimentelor proprii, cu condiția că persoana juridică controlată să își desfășoare peste 80% din activități în vederea efectuării sarcinilor care i-au fost atribuite de către autoritatea contractantă de control sau de către alte persoane juridice controlate de respectiva autoritate contractantă. Totodată, se impune și condiția să nu existe participare privată directă la capitalul persoanei juridice controlate. Toate acestea au fost transpuse în legislația noastră națională prin intermediul prevederilor art. 31, alin. 1 din Legea nr. 98/2016.*

*De asemenea, menționăm că societatea noastră deține toate instalațiile tehnice, mașinile și utilajele necesare executării lucrărilor specifice activităților de reparații și întreținere a străzilor, respectiv personal specializat pentru aceste lucrări. Mai mult, baza de producție a societății dispune și de depozite pentru stocarea temporară a materiilor prime și materialelor folosite în procesele de fabricație, amplasate într-un flux tehnologic operațional și dimensionate la parametrii care să asigure funcționarea fără fluctuații. Totodată, deține și toate atestările și agrementele necesare pentru executia lucrărilor de drumuri.”*

De asemenea, SC Drumuri Municipale Timișoara SA realizează lucrări de întreținere, reparații, precum și amenajare străzi în baza contractelor încheiate cu Municipiul Timișoara și/sau alte autorități contractante ca urmare a participării acesteia la proceduri de achiziție publică.

În data de 08.02.2017, prin adresa cu nr. SC2017-3008, am solicitat Agenției Naționale pentru Achiziții Publice consiliere cu privire la posibilitatea atribuirii de către instituția noastră a unui contract/acord – cadru având ca obiect lucrări/serviciu de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipalității către SC Drumuri Municipale Timișoara SA în baza art. 31 alin. (1) – (3) din Legea nr. 98/2016.

Agenția Națională pentru Achiziții Publice, prin adresa nr. 2070/14.03.2017 (Anexa 5) – înregistrată la Primăria Municipiului Timișoara cu nr. SC2017-006405/16.03.2017, ne transmite faptul că sunt îndeplinite condițiile stipulate la art. 31 alin. (1) lit. a) și lit. c). În ceea ce privește îndeplinirea condiției prevăzută la art. 31 alin. (1) lit. b), ANAP ne menționează determinarea procentului de 80% din activitatea SC Drumuri Municipale Timișoara SA prin raportare la prevederile art. 31 alin. (7) din Legea nr. 98/2016, în sensul că acesta se stabilește pe baza cifrei medii de afaceri totale sau a unui indicator alternativ corespunzător bazat pe activitatea desfășurată, cum ar fi costurile suportate de persoana juridică sau de autoritatea contractantă, după caz, în legătură cu servicii, produse și lucrări din ultimii 3 ani anteriori atribuirii contractului. În cazul în care aplicând această măsură procentul este mai mare de 80% din activitatea SC Drumuri Municipale Timișoara SA condiția prevăzută la art. 31 alin. (1) lit. b) poate fi considerată îndeplinită.

Astfel, potrivit ANAP, în condițiile în care sunt îndeplinite cumulativ toate cele trei condiții prevăzute de art. 31 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, Consiliul Local al Municipiului Timișoara, în calitate de autoritate contractantă, se poate prevala de excepția prevăzută la acest articol, în cazul atribuirii contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru către SC Drumuri Municipale Timișoara SA.

Conform adresei cu nr. RE2017 – 000572/28.03.2017 (Anexa 6) a SC Drumuri Municipale SA, cifra medie de afaceri a societății pe ultimii 3 ani de zile este de 37.876.593 lei, iar media costurilor suportate de municipalitate pentru lucrările de reparații și întreținere străzi și trotuare în ultimii trei ani este de 34.502.262 lei

așa cum rezultă din adresa Direcției Economice, Serviciul Buget din cadrul Primăriei Municipiului Timișoara nr. SC2017-006900/27.03.2017 (Anexa 7).

Realizarea lucrărilor de către SC Drumuri Municipale Timișoara SA prezintă următoarele avantaje și beneficii:

Economice:

- Potrivit art. 1 lit. f din OG nr. 64/2001 actualizată, municipalitatea este beneficiară a minimum 50% vărsăminte la bugetul local din profitul net realizat de către S.C. DRUMURI MUNICIPALE TIMIȘOARA S.A.
- Prețurile vor fi cele din propunerea financiară ce a stat la baza încheierii acordurilor cadru de execuție lucrări de întreținere și reparații străzi pe cele trei sectoare: 4 (respectiv zona de sud-vest), 5 și 6;
- Posibilitatea revizuirii prețurilor după finalizarea procedurilor de achiziții la principalele materiale, precum și atunci când prevederile legale în vigoare se modifică (majorarea salariului minim pe economie, taxe și impozite datorate bugetului de stat și bugetelor speciale, etc.);
- Posibilitatea diminuării plăților către operator în cazul nerealizării unor lucrări la termenele stabilite în contract sau neîntreținerea corespunzătoare în perioada următoare, astfel încât aceste sume nu mai pot fi recuperate de operator în perioada următoare, fiind diminuări de venituri totale încasate, ceea ce obligă operatorul la o respectare foarte riguroasă a contractului;
- Eficientizarea utilizării fondurilor publice.

Juridice:

- Instituția noastră deține controlul, intervenția directă și imediată asupra acestui domeniu de activitate;
- Consiliul Local Timișoara, prin Consiliul de Administrație al S.C. DRUMURI MUNICIPALE TIMIȘOARA S.A. deține controlul asupra activităților societății;
- Orice incident care se petrece pe arterele ce fac obiectul contractului și care are ca efect implicații materiale, penale, este responsabilitatea operatorului economic, Consiliul Local al Municipiului Timișoara transferând total această obligație, excepție făcând lucrările de intervenții la rețelele tehnico-edilitare. Se vor evita eventualele conflicte (potențiale cereri de chemare în judecată, contestații, etc.) care pot interveni cu operatorii privați fapt ce ar conduce la blocarea traficului rutier în Municipiul Timișoara și pierderea de vieți omenești.

Tehnice:

- Se va asigura o activitate continuă (24h/24h) pentru intervenții privind semnalizarea rutieră afectată de accidente rutiere, vandalism, furt, fenomene naturale, etc., precum și semnalizarea corespunzătoare a unor situații neprevăzute ivite pe domeniul public (surpări, accidente, fenomene naturale);
- Se va asigura urmărirea comportării drumurilor și podurilor în vederea asigurării exploatarei normale a acestora;
- Se evită perioadele lungi de timp necesare lansării procedurilor de licitații, rezolvării eventualelor contestații, timp care poate fi folosit de operator, acesta putând demara și chiar accelera lucrările din momentul în care a preluat gestiunea și care poate intervenii urgent în vederea evitării incidentelor rutiere;
- Prin contractele de mandat, Consiliul de Administrație impune criteriile de performanță atât membrilor C.A., cât și conducerii executive, contractele de mandat fiind încheiate între Consiliul Local al Municipiului Timișoara și membrii Consiliului de Administrație;
- Consiliul Local al Municipiului Timișoara poate impune adoptarea unor soluții și tehnologii performante care pot contribui la creșterea eficienței și calității lucrărilor de reparații și întreținere a străzilor.

Pe lângă baza materială menționată, operatorul deține personal calificat atestat. Astfel, S.C. DRUMURI MUNICIPALE TIMIȘOARA S.A. are un număr de 311 angajați, din care 169 personal direct productiv și 24 ingineri ( din care 11 ingineri de specialitate de Căi ferate, drumuri și poduri), având codul CAEN 4211 (lucrări de construcții a drumurilor și autostrăzilor) ca activitate principală.

Pentru sectoarele din Municipiul Timișoara, ce fac obiectul acordurilor cadru de execuție și sunt în derulare, execuția lucrărilor de întreținere a străzilor și trotuarelor se face doar după finalizarea acestora.

În ceea ce privește posibilitățile operatorului de a efectua lucrările necesare pentru activitatea de reparații și întreținere străzi, alei, trotuare și poduri pe raza municipiului Timișoara, menționăm faptul că, SC DRUMURI MUNICIPALE TIMIȘOARA SA a asigurat execuția lucrărilor de întreținere și reparații străzi pe jumătate din teritoriul municipiului Timișoara, aflată la sud de Canalul Bega conform acordurilor cadru nr. 63/19.06.2013, 64/19.06.2013 și respectiv 65/19.06.2013.

În ceea ce privește prețurile depuse de SC Drumuri Municipale Timișoara SA, acestea sunt cele din propunerea financiară ce a stat la baza încheierii acordurilor cadru de execuție lucrări de întreținere și reparații străzi pe cele trei sectoare: 4 (respectiv zona de sud-vest), 5 și 6

Subliniem faptul că profitul și cheltuielile indirecte vor fi stabilite de Consiliul Local al Municipiului Timișoara.

Ținând cont de cele mai sus prezentate înaintăm spre aprobarea Consiliului Local:

- Atribuirea contractului pentru activitatea de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipality, către SC Drumuri Municipale Timișoara SA, în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016;
- Aprobarea Caietului de sarcini privind activitatea de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipality, conform Anexei 1;
- Aprobarea prețurilor unitare/tip de activitate conform Anexei 2;
- Aprobarea contractului de execuție, conform Anexei 3.

DIRECTOR D.ECONOMICĂ,  
STELIANA STANCIU

DIRECTOR DIRECȚIA TEHNICĂ,  
CULIȚĂ CHIȘ

ȘEF SERVICIU,  
IOAN GANCIOV

ȘEF BIROU,  
VASILE OLAR

CONSILIER  
NASTASIA POP

AVIZAT JURIDIC,