

REFERAT

privind atribuirea de către Consiliul Local a contractului pentru activitatea de "Reparații și întreținere a imobilelor deținute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor precum și eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, demolare imobile și alte construcții, ridicat rulote și obiecte mari abandonate, manipulare, transport și depozitare ", către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A., în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016

Conform Legii nr.215 din 23 aprilie 2001 - Legea administrației publice locale - autoritățile administrației publice locale au atribuții privind administrarea domeniului public și privat al comunei, orașului sau municipiului;  
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 Tratatetele, 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 servicii, produse și lucrări din ultimii 3 ani anteriori atribuirii contractului.

Compania Locală de Termoficare COLTERM SA a fost înființată prin H.C.L. nr 313/16.12.2003 din fuzionarea și contopirea a două societăți S.C. TERMOCET 2002 S.A. și S.C. CALOR S.A. și organizarea COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A. în societate pe acțiuni, având ca acționar unic Consiliul Local al Municipiului Timișoara. Prin aceasta hotărâre s-a aprobat și statutul societății, precum și capitalul social.

Drept urmare, prin adresa cu nr. 5554/07.03.2017, Compania Locala de Termoficare „Colterm” 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 atât timp cât acționarul unic al societății noastre este chiar Consiliul Local al Municipiului Timișoara, acesta din urmă - prin membrii sai (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, COMPANIA LOCALA DE TERMIFICARE COLTERM S.A. administrează bunuri aflate în domeniu public prestând o activitate de interes public local pentru care deține licențe de producere, transport distribuție și furnizare a energiei termice având încheiate cu Consiliul Local contracte de concesiune a bunurilor din domeniu public și contracte de management și performanță în baza bugetului de venituri și cheltuieli și a obiectivelor de performanță aprobate anual. Drept urmare, societatea noastră intra în categoria persoanelor juridice vizate de art. 31, alin. 1, lit. a), din Legea nr. 98/2016.

Enumerăm activitățile principale pe care le desfășoară societatea noastră, activități încredințate chiar de către Municipiul Timișoara, astfel:

- Producerea, transportul, distribuția și furnizarea energiei termice pentru încălzirea locuințelor și a imobilelor cu o altă destinație din Municipiul Timișoara
- Prepararea și distribuția apei calde de consum
- Furnizarea de apă rece distribuite prin stațiile de hidroforizare
- Producerea și distribuirea de energie electrică
- Prestarea de servicii de mentenanță a rețelelor electrice din centralele termice și punctele termice
- Prestarea de servicii de mentenanță la rețele termice primare, secundare și rețele de apă rece, extinderi de rețele,
- Prestări de lucrări de reparații și întreținere imobile în proprietate sau administrare
- Prestări servicii de verificări metrologice, activități de comercializare a produselor și materialelor specific obiectului de activitate
- Prestarea printr-un Sector dedicat a activității de branșamente noi, contorizare individuale și alte lucrări cerute de către clienți inclusiv demolări de construcții și canale termice.

În anul 2016 procentul activităților Companiei Locale de Termificare COMPANIA LOCALA DE TERMIFICARE COLTERM S.A. efectuate în vederea îndeplinirii sarcinilor care îi sunt încredințate de către Municipiul Timișoara conform contractului de concesiune pentru delegarea gestiunii serviciului public de producere a energiei termice și electrice, transport, distribuție și furnizare a energiei termice este de 90,86%, determinat ca raport între veniturile realizate din energia termică și totalul veniturilor realizate de CLT Colterm (conform anexei I).

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, învederează că întreg capitalul social al societății noastre este deținut 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 ca, în general, contractele de achiziții publice atribuite persoanelor juridice controlate de autoritățile publice în cauză (regula în house) nu ar trebui să facă obiectul aplicării procedurilor prevăzute de directivă, în situația în care autoritatea contractantă exercită un control asupra persoanei juridice asemanător celui pe care îl exercită asupra compartimentelor proprii, cu condiția ca 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 un dispecerat non stop (unde se preiau toate sesizările și acestea se remediază operativ) și are dotarea tehnică, mașinile și utilajele necesare executării lucrărilor specifice activităților de reparații și întreținere a rețelelor sau de reparații construcții și instalații la imobile, 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 reparații și avarii, amplasate într-un flux tehnologic operațional și dimensionate la parametrii care să asigure funcționarea fără fluctuații.

De asemenea, Compania Locală de Termoficare COLTERM S.A. realizează lucrări de întreținere, reparații, rețele termice ACM și rețele de apă rece hidrofor, reparații și întreținere imobile în baza contractelor de concesiune încheiate cu Municipiul Timișoara.

În data de 09.03.2017, prin adresa cu nr. SC2017-5798, 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 imobilelor deținute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara precum și a infrastructurii din incinta lor, către COLTERM SA în baza art. 31 alin. (1) – (3) din Legea nr. 98/2016.

Agenția Națională pentru Achiziții Publice, prin adresa nr. 4078/05.04.2017 – înregistrată la Primăria Municipiului Timișoara cu nr. SC2017-8783 / 10.04.2017, 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 că Autoritatea contractantă se poate prevala de excepția prevăzută sub rezerva asumării de către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A. a îndeplinirii condiției prevăzute la articolul menționat determinând procentul de 80% din activitatea COMPANIEI LOCALE DE TERMOFICARE COLTERM S.A. 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 serviciile, 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 COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A. 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 COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A.

Conform adresei cu nr. 9631 / 20.04.2017, a COMPANIEI LOCALE DE TERMOFICARE COLTERM S.A., înregistrată la Municipiul Timișoara cu nr. SC2017\_009937 / 21.04.2017, cifra medie de afaceri a societății pe ultimii 3 ani de zile este de 162.338.852,67 lei, iar media costurilor suportate de municipalitate pentru lucrările de reparații și întreținere imobile în ultimii trei ani este de **19.333.604,85** lei așa cum rezultă din adresa Direcției Economice, Serviciul Buget din cadrul Primăriei Municipiului Timișoara nr. **SC2017-3784/21.04.2017**.

Realizarea lucrărilor de către COLTERM 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 COLTERM SA
- Prețurile vor fi cele din propunerea financiară ce a stat la baza negocierii ;
- Posibilitatea aprobării de către Consiliul Local a revizuirii prețurilor negociate 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 COMPANIE LOCALE DE TERMOFICARE COLTERM S.A., deține controlul asupra activităților societății;

- Orice incident care se petrece la imobilele 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. Se vor evita eventualele conflicte (potențiale cereri de chemare în judecată, contestații, etc.) care pot interveni, contractantul fiind obligat a încheia asigurări care să acopere toate riscurile privind lucrările și daunele sau prejudiciile aduse către terțe persoane juridice sau fizice;

**Tehnice:**

- Se va asigura o activitate continuă (24h/24h) pentru intervenții în situații neprevăzute ivite la imobilele care fac obiectul contractului;

- Se va asigura urmărirea comportării imobilelor 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 interveni urgent în vederea evitării incidentelor care ar putea periclita exploatarea în siguranță a imobilelor;

- 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 imobilelor deținute sau aflate în administrare.

Pe lângă baza materială menționată, operatorul deține personal calificat atestat. Astfel, Compania Locală de Termoficare COLTERM S.A. are un număr de 850 angajați, din care 258 personal direct productiv implicat în întreținerea de rețele termice, ACM și apă rece, lucrări de reparații și întreținere la imobile și 20 ingineri (din care 10 ingineri de specialitate).

Pentru imobilele aflate în proprietatea sau administrarea Municipiului Timișoara la care sunt în derulare contracte/acorduri, execuția lucrărilor de reparații și întreținere prin contract cu COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A. se face doar după finalizarea acestora.

În ceea ce privește posibilitățile operatorului de a efectua lucrările necesare pentru activitatea de reparații și întreținere a rețelelor termice și apă rece se poate menționa faptul că, Compania Locală de Termoficare COLTERM S.A. a asigurat execuția lucrărilor de întreținere și reparații a rețelelor până la bransamentele imobilelor, având posibilitatea și capacitatea de a continua și în incinta sau interiorul imobilelor;

În ceea ce privește prețurile unitare, acestea vor fi cele negociate de către Comisia de negociere constituită prin Dispoziție a primarului urmand ca propunerea financiară negociată cu prețurile unitare/tip de activitate să fie aprobată de către Consiliul Local al Municipiului Timișoara

Comisia de negociere, prin Procesul-Verbal din data de 08.05.2017, a stabilit acceptarea tarifului mediu orar diferențiat pe categorii de meserii așa cum au fost prezentate în adresa cu nr.11512 din 05.05.2017 a COLTERM SA, justificate prin referatul 11528/08.05.2017.

Prin adresa cu nr. SC2017-11337 din 08.05.2017 - SC COLTERM SA propune spre aprobarea Consiliului Local al Municipiului Timișoara cheltuielile directe de 15% ținând cont de cheltuielile indirecte aferente anului 2015 și profitul de 8%;

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

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

- Atribuirea de către Consiliul Local a contractului pentru activitatea de "Reparații și întreținere a imobilelor deținute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor precum și eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, demolare imobile și alte construcții, ridicat rulote și obiecte mari abandonate, manipulare, transport și depozitare", către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A., în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016;

- *Aprobarea Caietului de sarcini privind activitatea de “Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate in administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor precum si eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, demolare imobile și alte construcții, ridicat rulote și obiecte mari abandonate, manipulare, transport și depozitare ”, conform Anexei 1;*
- *Aprobarea preturilor unitare/tip de activitate negociate, conform Anexei 2;*
- *Aprobarea cotei de cheltuieli indirecte de 15% si a cotei de profit de 8% practică de COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A pentru lucrarile de “Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate in administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor precum si eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, demolare imobile și alte construcții, ridicat rulote și obiecte mari abandonate, manipulare, transport și depozitare ”, conform Anexei 3*
- *Aprobarea contractului de execuție lucrari de “Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate in administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor precum si eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, demolare imobile și alte construcții, ridicat rulote și obiecte mari abandonate, manipulare, transport și depozitare ”, conform Anexei 4.*

*DIRECTOR D.ECONOMICĂ,  
STELIANA STANCIU*

*ȘEF BIROU,  
ADRIAN FAUR*

*CONSILIER  
Marius Duma*

*AVIZAT JURIDIC,*