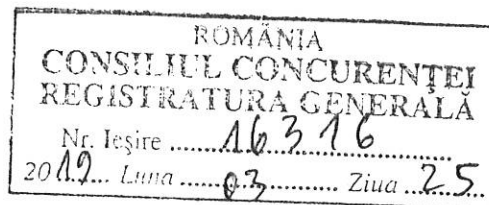




Domnului Primar Nicolae ROBU
PRIMĂRIA MUNICIPIULUI TIMIȘOARA

B-dul C.D.Loga, nr. 1
Timișoara, Județul Timiș



În atenția: **DIRECȚIEI DE MEDIU**
SERVICIUL SPAȚII VERZI ȘI LOCURI DE JOACĂ

Subiect: Adresa dvs. nr. SC 2018-28315/27.11.2018¹, înregistrată la Consiliul Concurenței cu nr. RG/16316/03.12.2018, precum și email-ul de completare înregistrat la Consiliul Concurenței sub nr. RG/1449/04.02.2019

Stimate domnule Primar,

Referitor la adresa dumneavoastră mai sus menționată, prin care aduceți în atenția autorității de concurență situația privind atribuirea directă, în baza art. 31 alin. (1) - (3) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice (denumită, în continuare, *Legea achizițiilor publice*), a serviciilor de întreținere și amenajare parcuri, scuaruri, spații verzi, sisteme de irigare, locuri de joacă și canisite, tăieri de corecție, elagare și defrișare arbori, pe întreg teritoriul administrativ al Municipiului Timișoara, către Horticultura SA², vă precizăm următoarele:

Legea concurenței nr. 21/1996, republicată, cu modificările și completările ulterioare (denumită, în continuare, *Legea concurenței*), conține o serie de prevederi care se aplică autorităților publice locale. Astfel, potrivit art. 8 alin. (1) din *Legea concurenței*, sunt interzise orice acțiuni sau inacțiuni ale autorităților și instituțiilor administrației publice centrale ori locale și ale entităților către care acestea își delegă atribuțiile, care restrâng, împiedică sau denaturează concurența, precum:

- a. limitarea libertății comerțului sau autonomiei întreprinderilor, exercitate cu respectarea reglementărilor legale;
- b. stabilirea de condiții discriminatorii pentru activitatea întreprinderilor.

Cu toate acestea, potrivit art. 2 alin. (1) lit. b) din *Legea concurenței*, dispozițiile acesteia se aplică actelor și faptelor care restrâng, împiedică sau denaturează concurența, săvârșite de autoritățile și instituțiile administrației publice centrale sau locale, în măsura în care acestea, prin deciziile emise sau prin reglementările adoptate, intervin în operațiuni de piață, influențând direct sau indirect concurența, **cu excepția situațiilor când asemenea măsuri sunt luate în aplicarea altor legi sau pentru apărarea unui interes public major.**

¹ Transmisă prin email;

² al cărei acționar unic este Consiliul Local al municipiului Timișoara;

Art. 31 alin. (1) din *Legea achizițiilor publice* reprezintă transpunerea în legislația românească a art. 12 din Directiva 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/CE.

În vederea aplicării prevederilor art. 31 din *Legea achizițiilor publice*, Agenția Națională pentru Achiziții Publice a emis *Instrucțiunile nr. 1/2018 privind modul de interpretare a aplicării prevederilor art. 31 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice*, care prevăd obligativitatea autorității contractante de a elabora o notă justificativă în cazul atribuirii contractelor de achiziție publică, în cadrul căreia se va justifica îndeplinirea condițiilor menționate la respectivul articol.

Astfel, în cazul atribuirii directe a contractelor de achiziție publică în conformitate cu prevederile art. 31 din *Legea achizițiilor publice*, deși acțiunea autorității contractante are potențial de restrângere a concurenței, nu poate fi incident art. 8 din *Legea concurenței*, întrucât măsura a fost luată în aplicarea altei legi, respectiv *Legea achizițiilor publice*.

Însă, în situația în care autoritatea de concurență se află în posesia unor indicii de natură să releve posibila încălcare a condițiilor prevăzute în mod expres la art. 31 din *Legea achizițiilor publice*, ar putea deveni incidente prevederile art. 8 din *Legea concurenței*.

Potrivit informațiilor transmise de dumneavoastră, Municipiul Timișoara a încheiat cu întreprinderea Horticultura SA acordul-cadru de servicii nr. 151/03.06.2015, cu o durată de 4 ani, în vederea prestării de către aceasta din urmă, de servicii de întreținere și amenajare parcuri, scuaruri, spații verzi, sisteme de irigare, locuri de joacă și canisite, tăieri de corecție, elagare și defrișare arbori de pe domeniul public al municipiului Timișoara, lotul I, zona centrală. Autoritatea locală intenționează să încredințeze direct, către Horticultura SA, prestarea acestor servicii pentru întreg teritoriul Municipiului Timișoara, în zone în care, în prezent, această activitate este derulată de alte întreprinderi³.

În acest caz, pentru a înlătura suspiciunea de posibil ajutor de stat acordat întreprinderii Horticultura SA, considerăm necesară realizarea unei analize care să demonstreze faptul că operatorul în cauză va presta serviciul respectiv la costuri pentru comunitate mai reduse sau cel mult egale cu cele pe care aceasta le-ar fi suportat dacă autoritatea locală ar fi încredințat serviciul către o întreprindere tipică, bine gestionată și dotată corespunzător cu mijloacele adecvate, în condiții similare (tehnice, financiare etc.). În caz contrar, finanțarea asigurată de autoritatea publică este susceptibilă a constitui ajutor de stat, așa cum este acesta definit de art. 107 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene (denumit, în continuare, TFUE), fiind obligatorie respectarea reglementărilor naționale și europene în domeniu și avizarea măsurii de spijin de către Consiliul Concurenței.

Apreciem că analiza este necesară cu atât mai mult cu cât, anterior, serviciul în cauză a fost încredințat întreprinderii Horticultura SA în urma unei licitații publice, iar în unitatea administrativ-teritorială Timișoara își desfășoară activitatea și alți operatori cu același obiect de activitate.

În general, atribuirea contractelor printr-o procedură de selecție competitivă, transparentă, nediscriminatorie și necondiționată, în conformitate cu principiile din TFUE privind achizițiile publice nu implică existența elementelor de ajutor de stat.

³ Respectiv, Rogera Prest SRL și Green City Andaliv SRL.

Asigurându-vă de întreaga noastră colaborare, vă stăm la dispoziție pentru orice eventuale clarificări.

Cu deosebită considerație,

Bogdan M. CHIRIȚOIU

Președinte

