

Am primit lex
22.10.2014
096

PUNCT DE VEDERE

Prin adresa Instituției Prefectului - Județul Timiș nr.11181/14.10.2014, înregistrată la Primăria Municipiului Timișoara cu nr.SC2014-27248/14.10.2014, transmisă Consiliul Local al Municipiului Timișoara și Secretarului Municipiului Timișoara, sunt comunicate aspectele de nelegalitate constatate în urma controlului de legalitate a Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr. 405/01.08.2014 privind stabilirea modalității pentru gestiunea serviciilor de administrare a domeniului public și privat pentru întreținerea și amenajarea spațiilor verzi, parcurilor, scuarurilor, a spațiilor verzi și a sistemelor de irigare, întreținerea și amenajarea locurilor de joacă pentru copii și a canisitelor, efectuarea lucrărilor de tăieri de corecție, elagare și defrișare a arborilor și refacerea spațiilor verzi în urma intervențiilor edilitar-gopodărești din Municipiul Timișoara.

Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr.405/01.08.2014 a fost luată ca urmare a auditului Curții de Conturi a României – Camera de Conturi Timiș la S.C. „HORTICULTURA” S.A. și care a constatat că această societate comercială, care are ca acționar unic Consiliul Local al Municipiului Timișoara, are încheiate acorduri cadru și contracte subsecvente pentru prestarea serviciilor în spațiile verzi ale Municipiului Timișoara, în baza Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 34/19.04.2006 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, acest aspect fiind considerat abatere de la legalitate și regularitate, având ca și cauze nestabilirea de către Consiliul Local al Municipiului Timișoara a modalității de gestionare a serviciului public și atribuirea eronată a executării acestor lucrări prin licitație publică, în baza O.U.G. nr.34/2006.

Constatările Instituției Prefectului – Județul Timiș privesc dispozițiile art.29 alin.8 din Legea nr.51/08.03.2006 care prevăd că *“procedurile de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice sunt:*

a) licitație publică deschisă - procedură 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”

De asemenea sunt invocate prevederile art.31 litera (b) din Legea nr.51/08.03.2006, *“prin excepție de la prevederile art.29 alin. (8), contractul de delegare a gestiunii serviciilor, definit potrivit prevederilor art.29 alin.(6), se atribuie direct:*

[...]

b) operatorilor cu statut de societăți reglementate de Legea nr.31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și cu capital integral al unităților administrativ-teritoriale înființați prin reorganizarea pe cale administrativă, în condițiile legii, a regiilor autonome de interes local sau județean ori a serviciilor publice de interes local sau județean subordonate autorităților administrației publice locale, care au avut în administrare și în exploatare bunuri, activități ori servicii de utilități publice.”

Totodată, în susținerea aspectelor de nelegalitate se menționează prevederile art.1 din Legea nr. 51/08.03.2014, potrivit căruia *“serviciile comunitare de utilități publice, denumite în continuare*

servicii de utilități publice, sunt definite ca totalitatea activităților reglementate prin prezenta lege și prin legi speciale, care asigură satisfacerea nevoilor esențiale de utilitate și interes public general cu caracter social ale colectivităților locale”, precum și prevederile art.31 alin.2 litera (b) din același act normativ, potrivit căruia, “operatorul regional, respectiv operatorul, în calitate de delegat, desfășoară exclusiv activități din sfera furnizării/prestării serviciilor de utilități publice destinate satisfacerii nevoilor de interes public general ale utilizatorilor de pe raza de competență a unităților administrativ-teritoriale membre ale asociației, respectiv a unității administrativ-teritoriale care i-a delegat gestiunea serviciului”;

În ceea ce privește S.C. “HORTICULTURA” S.A. se atrage atenția asupra faptului că societatea nu deține licența prevăzută de art.51/2006, iar obiectul său de activitate excedează sferei menționate la art.32.

Față de constatările de nelegalitate privitoare la Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr.405/01.08.2014, Instituția Prefectului – Județul Timiș solicită revocarea acesteia și informarea asupra hotărârii Consiliului Local al Municipiului Timișoara până la data de 28.11.2014.

Având în vedere adresa Serviciului Administrație Locală nr. SC2014-27248/20.10.2014 prin care se solicită punctul de vedere al Direcției de Mediu în vederea prezentării plenului consiliului local, s-a solicitat și punctul de vedere al Serviciului Juridic (anexat alăturat).

Față de constatările de nelegalitate formulate în recursul grațios al Instituției Prefectului – Județul Timiș, facem următoarele precizări:

—S.C. HORTICULTURA” S.A. Timișoara este o entitate juridică, constituită în anul 1995, în baza prevederilor Legii nr.15/1990 privind reorganizarea unităților economice de stat ca regii autonome și societăți comerciale, a Ordonanței Guvernului nr.15/1993 privind unele măsuri pentru restructurarea activității regiilor autonome, a Ordonanței Guvernului nr.69/1994 privind unele măsuri pentru organizarea regiilor autonome de interes local și a Legii nr.135/1994 pentru aprobarea Ordonanței Guvernului nr.69/1994 privind unele măsuri pentru organizarea regiilor autonome de interes local, în baza H.C.L.M.T. nr. 49/04.04.1995 și nr. 201/18.11.1997 (și nu H.C.L.M.T. nr.199/18.11.1997, cum eronat este înscris în Actul Constitutiv reactualizat din data de 17.07.2014 al S.C. HORTICULTURA” SA – Anexa.1).

Prin Hotărârea Consiliului Local nr.49/04.04.1995, în cuprinsul art.1, se prevede că „Regia Autonomă de Horticultură Timișoara se transformă în Societatea Comercială pe Acțiuni „HORTICULTURA”, având acționar unic Consiliul Local al Municipiului Timișoara. **Societatea comercială va păstra obiectul de activitate al fostei regii autonome.**”

Conform Actului Constitutiv, S.C. „HORTICULTURA” S.A. este persoană juridică română, care își desfășoară activitatea în baza Legii nr. 31/1990. S.C. „HORTICULTURA” S.A. a fost înființată prin reorganizarea administrativă, în condițiile legii, a unei regii autonome de interes local, subordonată autorității publice locale și care au avut în exploatare și administrare bunuri, activități și servicii de utilitate publică. **Domeniul principal de activitate este cod CAEN 813 – „Activități de întreținere peisagistică”.**

—Legea acordă autorităților administrației publice locale competențe exclusive privind funcționarea, coordonarea și controlul serviciilor de utilități publice, acționând în numele unității administrativ –teritoriale pe care le reprezintă, inclusiv în ceea ce privește modalitatea de gestiune a serviciilor de administrare a domeniului public și privat pentru întreținerea și amenajarea spațiilor verzi, parcurilor, scuarurilor, a spațiilor verzi și a sistemelor de irigare, întreținerea și amenajarea locurilor de joacă pentru copii și a canisitelor, efectuarea lucrărilor de tăieri de corecție, elagare și defrișare a arborilor și refacerea spațiilor verzi în urma intervențiilor edilitar-gopodărești. Pe cale de consecință, Consiliul Local al Municipiului Timișoara are atributul de a hotărî cu privire la forma de delegare, între gestiune directă, indirectă (delegată) sau atribuire directă, așa cum a procedat în fapt prin H.C.L.M.T. nr.405/01.08.2014 a cărei revocare se solicită, autoritatea deliberativă hotărând delegarea serviciului prin atribuire directă, în temeiul art.31 alin.1, lit (b) din Legea nr. 51/2006, către S.C. „HORTICULTURA” S.A., al cărui acționar unic este Consiliul Local al Municipiului Timișoara.

—Legea nr.51/08.03.2006, în cuprinsul art.1 alin 2 și 3, definește serviciile comunitare de utilități publice: „ca totalitatea activităților reglementate prin prezenta lege și prin legi speciale, care asigură satisfacerea nevoilor esențiale de utilitate și interes public general cu caracter social ale colectivităților locale”, incluzând explicit serviciile de **administrare a domeniului public și privat al unităților administrativ-teritoriale, precum și altele asemenea**, alături de alimentarea cu apă, canalizarea și epurarea apelor uzate, colectarea, canalizarea și evacuarea apelor pluviale, producția, transportul, distribuția și furnizarea de energie termică în sistem centralizat, salubritatea localităților, iluminatul public și transportul public local.

Prevederile Legii nr. 51/08.03.2006 se aplică serviciilor comunitare de utilități publice înființate, organizate și furnizate/prestate la nivelul municipiului sub conducerea, coordonarea, controlul și responsabilitatea autorității administrației publice locale, dacă prin legi speciale nu s-a stabilit altfel.

„Serviciile de utilități publice fac parte din sfera serviciilor publice de interes general și au următoarele particularități:

- a) **au caracter economico-social;**
- b) **răspund unor cerințe și necesități de interes și utilitate publică;**
- c) **au caracter tehnico-edilitar;**
- d) **au caracter permanent și regim de funcționare continuu;**
- e) **regimul de funcționare poate avea caracteristici de monopol;**
- f) **presupun existența unei infrastructuri tehnico-edilitare adecvate;**
- g) **aria de acoperire are dimensiuni locale: comunale, orășenești, municipale sau județene;**
- h) **sunt înființate, organizate și coordonate de autoritățile administrației publice locale;**
- i) **sunt organizate pe principii economice și de eficiență;**
- j) **pot fi furnizate/prestate de către operatorii titulari de licență care sunt organizați și funcționează fie în baza reglementărilor de drept public, fie în baza reglementărilor de drept privat;**
- k) **sunt furnizate/prestate pe baza principiului "beneficiarul plătește";**
- l) **recuperarea costurilor de exploatare ori de investiție se face prin prețuri și tarife reglementate sau taxe speciale.**”

Conform art.3 din Legea nr.51/08.03.2006, **“serviciile de utilități publice sunt în responsabilitatea autorităților administrației publice locale [...] cu obiect de activitate serviciile de utilități publice, mandatate prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale membre. Serviciile de utilități publice se înființează, se organizează și se gestionează cu respectarea prevederilor legale, potrivit hotărârilor adoptate de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale, în funcție de gradul de urbanizare, de importanța economico-socială a localităților, de mărimea și de gradul de dezvoltare ale acestora și în raport cu infrastructura tehnico-edilitară existentă.**

În organizarea, funcționarea și dezvoltarea serviciilor de utilități publice interesul general al comunităților locale este prioritar. Prevederile prezentei legi vizează satisfacerea cât mai completă a cerințelor utilizatorilor, protejarea intereselor acestora, întărirea coeziunii economico-sociale la nivelul comunităților locale, precum și dezvoltarea durabilă a unităților administrativ-teritoriale. [...]

Serviciile de utilități publice sunt furnizate/prestate prin intermediul unor operatori sau al unor operatori regionali definiți potrivit art. 2 lit g) (operator - persoana juridică de drept public sau de drept privat înregistrată în România, într-un stat membru al Uniunii Europene ori în alt stat, care are competența și capacitatea, recunoscute prin licența emisă de autoritatea națională de reglementare competentă din România, de a furniza/presta, în condițiile reglementărilor în vigoare, un serviciu sau o activitate din sfera serviciilor de utilități publice și care asigură nemijlocit gestiunea serviciului/activității, precum și administrarea, funcționarea și exploatarea sistemului de utilități publice aferent acestuia/acesteia), respectiv lit. h).

Operatorii pot avea următorul statut:

- a) **compartimente funcționale fără personalitate juridică, organizate în structura aparatului de specialitate al primarului sau, după caz, al consiliilor județene;**

b) servicii publice de interes local sau, după caz, județean, fără personalitate juridică, înființate și organizate prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale respective;

c) servicii publice de interes local sau, după caz, județean, cu personalitate juridică, înființate și organizate prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale respective;

d) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital social integral al unităților administrativ-teritoriale respective;

e) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital social privat;

f) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital social mixt.

Nu trebuie omise nici reglementările **Ordonanței Guvernului nr.71/29.08.2002 privind organizarea și funcționarea serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat de interes local**, ordonanța care ca obiect reglementarea înființării, organizării, exploatării, finanțării, monitorizării și controlului funcționării serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat de interes local, denumite în continuare servicii de administrare a domeniului public și privat. Articolul 3 din acest normativ aduce reglementări suplimentare, prin definirea serviciilor de administrare a domeniului public și privat ca fiind “destinate satisfacerii unor nevoi ale comunităților locale, contribuind la ridicarea gradului de civilizație și confort al acestora și grupează activități edilitar-gospodărești și acțiuni de utilitate și interes public local având ca obiect:

a) construirea, modernizarea, exploatarea și întreținerea străzilor, drumurilor, podurilor, viaductelor, a pasajelor rutiere și pietonale, subterane și supraterane;

b) amenajarea și întreținerea zonelor verzi, a parcurilor și grădinilor publice, a terenurilor de sport, a locurilor de agrement și a terenurilor de joacă pentru copii;

c) amenajarea, întreținerea și exploatarea lacurilor, a strandurilor și a bazelor de odihna și tratament.”.

Potrivit alin.3, “serviciile de administrare a domeniului public și privat se realizează și se gestionează prin intermediul unor **furnizori/prestatori specializați**, denumiți în continuare operatori, atestați și autorizați în condițiile legii”

—În ceea ce privește aspectul de nelegalitate sesizat de Instituția Prefectului – Județul Timiș privitor la faptul că S.C. “HORTICULTURA” S.A. nu deține licența prevăzută de Legea nr. 51/2006, trebuie făcută precizarea că, Autoritatea Națională de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice nu acordă licențe pentru serviciile și lucrările specifice spațiilor verzi.

Potrivit prevederilor art. 2 din Hotărârea Guvernului nr.745 din 11.07.2007 pentru aprobarea Regulamentului privind acordarea licențelor în domeniul serviciilor comunitare de utilități publice “Autoritatea Națională de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice este abilitată, ca autoritate competentă, să acorde, să modifice, să suspende, să retragă licențele sau să retragă permisiunea de a presta/furniza serviciul/activitățile într-o unitate administrativ-teritorială, pentru:

a) serviciul public de alimentare cu apă și de canalizare;

b) serviciul public de alimentare cu apă;

c) serviciul public de canalizare;

d) serviciul public de salubritate a localităților;

e) serviciul de iluminat public;

f) serviciul public de alimentare cu energie termică, cu excepția producerii energiei termice în cogenerare.”

În înțelesul Legii nr.745/11.07.2014, prin **licență** se înțelege “actul tehnic și juridic emis de A.N.R.S.C., prin care se recunosc calitatea de operator de servicii/activități de utilități publice, precum și capacitatea și dreptul de a furniza/presta un serviciu de utilități publice ori una sau mai multe activități specifice acestuia”, iar prin **operator** o “persoană juridică română, persoană juridică înregistrată în alt stat membru al Uniunii Europene sau persoană juridică străină

extracomunitară, care are competența și capacitatea recunoscute prin licență de a furniza/presta, în condițiile reglementărilor în vigoare, un serviciu de utilități publice ori una sau mai multe activități specifice acestuia și care asigură nemijlocit administrarea și exploatarea sistemului de utilități publice aferent acestuia.”

—**În ceea ce privește aspectul de nelegalitate sesizat privitor la faptul că obiectul de activitate al S.C. “HORTICULTURA” S.A. excedează sferei menționate la art.32 din Legea nr. 51/2006,** art. 1 din HCLMT nr. 49/04.04.1995 stabilește că societate va păstra obiectul de activitate al fostei regii autonome, prin Actul Constitutiv reactualizat în data de 17.07.2014 al S.C. “HORTICULTURA” S.A., domeniul de activitate este 813 “Activități de întreținere peisagistică”, activitatea principală 8130 “Activități de întreținere peisagistică”, societatea efectuând prestații horticole, producție, comerț, servicii și chiar în regim de import export, având stabilite activități secundare, conf. art.5 din Actul Constitutiv reactualizat – prezentat în Anexa 1.

În ceea ce privește faptul că sfera de competență a S.C. „HORTICULTURA” S.A. excedează sfera de competență prevăzută de art.32 din Legea nr. 51/08.03.2006, facem precizarea că, articolul invocat face referire la obligațiile și răspunderea autorităților administrației publice locale în cazul adoptării modalității gestiunii delegate, și anume:

„Art.32. (1) În cazul gestiunii delegate, autoritățile administrației publice locale păstrează, în conformitate cu competențele ce le revin, potrivit legii, prerogativele și răspunderile privind adoptarea politicilor și strategiilor de dezvoltare a serviciilor, respectiv a programelor de dezvoltare a sistemelor de utilități publice, precum și obligația de a urmări, de a controla și de a supraveghea modul în care se realizează serviciile de utilități publice, respectiv:

a) modul de respectare și de îndeplinire a obligațiilor contractuale asumate de operatori, inclusiv în relația cu utilizatorii;

b) calitatea serviciilor furnizate/prestate;

c) indicatorii de performanță ai serviciilor furnizate/prestate;

d) modul de administrare, exploatare, conservare și menținere în funcțiune, dezvoltare sau modernizare a sistemelor de utilități publice;

e) modul de formare, stabilire, modificare și ajustare a prețurilor și tarifelor pentru serviciile de utilități publice.

(2) În vederea încheierii contractelor de delegare a gestiunii, autoritățile administrației publice locale sau, după caz, asociațiile de dezvoltare intercomunitară cu obiect de activitate serviciile de utilități publice vor asigura elaborarea și vor aproba, în termen de 6 luni de la luarea deciziei privind delegarea gestiunii serviciilor ori de la primirea unei propuneri formulate de un investitor interesat, un studiu de oportunitate pentru fundamentarea și stabilirea soluțiilor optime de delegare a gestiunii serviciilor, precum și documentația de atribuire a contractului de delegare a gestiunii.

(3) Durata unui contract de delegare a gestiunii nu poate fi mai mare de 35 de ani, la stabilirea acesteia luându-se în calcul durata necesară amortizării investițiilor prevăzute în sarcina operatorului/operatorului regional prin contractul de delegare. Aceasta poate fi prelungită, în aceleași condiții contractuale, ori de câte ori autoritatea administrației publice locale solicită operatorului, pentru buna executare a serviciului, realizarea unor investiții ce nu ar putea fi amortizate în termenul rămas până la finalizarea contractului decât printr-o creștere excesivă a tarifelor și taxelor. Prelungirea se poate face cu condiția ca durata maximă a contractului să nu depășească 49 de ani.

(4) Prelungirea va fi aprobată, în condițiile alin. (3), de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale. Contractul de delegare va fi prelungit, în condițiile legii, printr-un act adițional încheiat între operatori și unitățile administrativ-teritoriale, respectiv între operatorii regionali și asociațiile de dezvoltare intercomunitară cu obiect de activitate serviciile de utilități publice, în baza mandatului primit.”

Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr.405/01.08.2014 privind stabilirea modalității pentru gestiunea serviciilor de administrare a domeniului public și privat pentru întreținerea și amenajarea spațiilor verzi, parcurilor, scuarurilor, a spațiilor verzi și a sistemelor de irigare, întreținerea și amenajarea locurilor de joacă pentru copii și a canisitelor, efectuarea lucrărilor de tăieri de corecție, elagare și defrișare a arborilor și refacerea spațiilor verzi în urma intervențiilor edilitar-gopodărești din Municipiul Timișoara **a fost adusă la îndeplinire doar**

parțial, fiind încredințate în acest sens Serviciul Spații Verzi și Locuri de Joacă din cadrul Direcției de Mediu și S.C. „HORTICULTURA” S.A., aceasta din urma semnând doar un singur contract de prestare servicii, pentru serviciilor de întreținere și amenajare a spațiilor verzi, parcurilor, scuarurilor, a spațiilor verzi și a sistemelor de irigare în Zona Centrală a Municipiului Timișoara.

Menționăm că Serviciul Spații Verzi și Locuri de Joacă a desfășurat toate activitățile și a îndeplinit toate obligațiile de diligență în vederea încheierii contractelor de prestare servicii.

În aceste condiții, activitățile în spațiile verzi înregistrează o sincopă, determinată de neîncheierea contractelor pentru Zonele I, II și III pentru prestarea serviciilor de întreținere și amenajare a spațiilor verzi, parcurilor, scuarurilor, a spațiilor verzi și a sistemelor de irigare, întreținerea și amenajarea locurilor de joacă pentru copii și a canisitelor, efectuarea lucrărilor de tăieri de corecție, elagare și defrișare a arborilor și refacerea spațiilor verzi în urma intervențiilor edilitar-gopodărești. De asemenea, nici zona centrală nu beneficiază decât de o parte a serviciilor, nefiind acoperite prestațiile de refacere a spațiilor verzi în urma intervențiilor edilitar-gopodărești.

Obiectivele executivului și ale Consiliului Local al Municipiului Timișoara sunt acelea de a se asigura continuitatea și permanența serviciilor de administrare a domeniului public, la un grad de calitate ridicat, cu acoperirea întregii arii municipale, orice sincopă în efectuarea lor putând conduce la afectarea spațiilor verzi sau aspectul estetic deficitar al acestora.

În vederea formulării unei hotărâri bine fundamentate, susținem continuarea procedurii de achiziție a Studiului de oportunitate în vederea stabilirii de către Consiliul Local al Municipiului Timișoara, în condițiile legii, a formei/modalității de gestiune explicită a tuturor activităților care formează serviciile în spațiile verzi, în funcție de specificul, volumul și natura bunurilor proprietate publică și privată, de interesele actuale și de perspectivă ale municipiului Timișoara precum și documentația de delegare a gestiunii. Documentele de achiziție a studiului de oportunitate au fost demarate la sfârșitul lunii Septembrie 2014 când, au fost aprobate sumele necesare efectuării acestuia, prin Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Timișoara privind rectificarea bugetului local aprobată în ședința din data de 12.09.2014, buget comunicat Direcției de Mediu în data de 26.09.2014. Procedura de achiziție prin cumpărare directă a fost oprită ca urmare a discuțiilor purtate în ședința Consiliului Local al Municipiului Timișoara din data de 10.10.2014 când, potrivit conducerii Primăriei Municipiului Timișoara, realizarea studiului prin experți externi nu mai prezenta o importanță.

În condițiile în care H.C.L.M.T nr.405/01.08.2014 nu și-a atins rezultatele și în absența studiului de oportunitate cerut prin Legea nr.51/2006, Direcția de Mediu din cadrul Primăriei Municipiului Timișoara susține aplicarea procedurilor de licitație deschisă, în baza O.U.G.nr.34/2006, H.G. nr.925/2006 și H.G. nr. 1660/2006, procedură care asigură toate principiile care stau la baza atribuirii unui contract de licitație: nediscriminarea, tratamentul egal, recunoașterea reciprocă, transparența, proporționalitatea și eficiența utilizării fondurilor publice și care poate conduce la încheierea într-un timp mai scurt a unor contracte de prestare de servicii.

Opinăm că, față de constatările Instituției Prefectului - Județul Timiș, Consiliul Local al Municipiului Timișoara trebuie să ia o hotărâre, trebuind să opteze, după cum urmează:

1. Revocarea parțială a Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr. 405/01.08.2014, în speță a art. 2 și 3;

sau

2. Menținerea Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr. 405/01.08.2014;

În condițiile revocării art.2 și 3 a Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr. 405/01.08.2014, în absența unui studiu de oportunitate care potrivit prevederilor legale trebuie să fundamenteze decizia în ceea ce privește forma/modalitatea de gestiune explicită a tuturor activităților care formează serviciile în spațiile verzi, în funcție de specificul, volumul și natura bunurilor proprietate publică și privată, de interesele actuale și de perspectivă ale municipiului Timișoara, se impune o analiză de oportunitate și legalitate, existând următoarele alternative:

— În condițiile absenței studiului de oportunitate este necesară achiziția prin licitație deschisă, a tuturor serviciilor de administrare a domeniului public și privat pentru întreținerea și amenajarea spațiilor verzi, parcurilor, scuarurilor, a spațiilor verzi și a sistemelor de irigare, întreținerea și

amenajarea locurilor de joacă pentru copii și a canisitelor, efectuarea lucrărilor de tăieri de corecție, elagare și defrișare a arborilor și refacerea spațiilor verzi în urma intervențiilor edilitar-gopodărești prin licitație publică deschisă pentru o perioadă cuprinsă între 18-24 luni, în baza O.U.G.nr.34/2006, H.G. nr. 925/2006 și H.G. nr. 1660/2006, procedură care asigură toate principiile care stau la baza atribuirii unui contract de licitație: nediscriminarea, tratamentul egal, recunoașterea reciprocă, transparența, proporționalitatea și eficiența utilizării fondurilor publice.

—În urma finalizării Studiului de oportunitate mai sus menționat, care urmează a fi elaborat în conformitate cu prevederile art.1 din H.C.L. nr.405/2014, Consiliul Local va putea lua o hotărâre fundamentată privind modalitatea de gestiune explicită a tuturor activităților care formează serviciile în spațiile verzi, în funcție de specificul, volumul și natura bunurilor proprietate publică și privată, de interesele actuale și de perspectivă ale municipiului Timișoara, Legea nr. 51/08.03.2006 reglementând următoarele modalități:

- prin **gestiune directă**;
- gestiune indirectă sau **gestiune delegată**;

Potrivit art.28 lin Legea nr.51/08.03.2014, gestiunea directă este modalitatea de gestiune în care autoritățile deliberative și executive, în numele unităților administrativ-teritoriale pe care le reprezintă, își asumă și exercită nemijlocit toate competențele și responsabilitățile ce le revin potrivit legii cu privire la furnizarea/prestarea serviciilor de utilități publice, respectiv la administrarea, funcționarea și exploatarea sistemelor de utilități publice aferente acestora.

Alin.2 al art. 28 prevede că, gestiunea directă se realizează prin intermediul unor operatori de drept public înființați la nivelul unităților administrativ-teritoriale, în baza hotărârilor de dare în administrare adoptate de autoritățile deliberative ale acestora; acești operatori pot fi:

a) compartimente funcționale fără personalitate juridică, organizate în structura aparatului de specialitate al primarului sau, după caz, al consiliilor județene;

b) servicii publice de interes local sau județean, specializate, fără personalitate juridică, înființate și organizate în subordinea consiliilor locale sau consiliilor județene, după caz, prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale respective;

c) servicii publice de interes local sau județean, specializate, cu personalitate juridică, înființate și organizate în subordinea consiliilor locale sau consiliilor județene, după caz, prin hotărâri ale autorităților deliberative ale unităților administrativ-teritoriale respective.

Operatorii organizați ca servicii publice de interes local sau județean, cu personalitate juridică, au patrimoniu propriu, funcționează pe bază de gestiune economică și se bucură de autonomie financiară și funcțională: acești operatori sunt subiecte juridice de drept fiscal, sunt titulari ai codului unic de înregistrare fiscală și ai conturilor deschise la unitățile teritoriale ale trezoreriei sau la unitățile bancare și întocmesc, în condițiile legii, buget de venituri și cheltuieli și situații financiare anuale.

Operatorii care își desfășoară activitatea în modalitatea de gestiune directă furnizează/prestează servicii de utilități publice prin exploatarea și administrarea infrastructurii tehnico-edilitare aferente acestora, pe baza hotărârii de dare în administrare a serviciului, și a sistemului de utilități publice aferent serviciului, adoptată de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale, precum și pe baza licenței eliberate de autoritatea de reglementare competentă. Prin hotărârea de dare în administrare se clarifică drepturile și obligațiile părților cu privire la furnizarea/prestarea serviciului, inclusiv la administrarea, funcționarea și exploatarea sistemului de utilități publice aferente acestuia.

Operatorii care își desfășoară activitatea în regim de gestiune directă se organizează și își desfășoară activitatea pe baza unui regulament de organizare și funcționare aprobat de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale.

În cazul gestiunii indirecte sau gestiunii delegate autoritățile administrației publice locale pot apela pentru realizarea serviciilor la unul sau la mai mulți operatori cărora le încredințează, în totalitate sau numai în parte, în baza unui contract de delegare a gestiunii, sarcinile și responsabilitățile proprii cu privire la gestiunea propriu-zisă a serviciilor, precum și la administrarea și exploatarea infrastructurii necesare realizării serviciilor.

Delegarea gestiunii serviciilor publice de administrare a domeniului public și privat se poate realiza prin:

a) **negociere directă**, în cazul operatorilor cu capital al unităților administrativ-teritoriale, înființați de autoritățile administrației publice locale sau rezultați ca urmare a reorganizării administrative din rațiuni operaționale și economico-financiare a serviciilor de administrare a domeniului public și privat;

b) **licitație publică**, în cazul operatorilor societăți comerciale cu capital public, privat sau mixt. Gestiunea delegată este modalitatea de gestiune în care autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale ori, după caz, asociațiile de dezvoltare intercomunitară cu obiect de activitate serviciile de utilități publice, în numele și pe seama unităților administrativ-teritoriale membre, atribuie unuia sau mai multor operatori toate ori numai o parte din competențele și responsabilitățile proprii privind furnizarea/prestarea serviciilor de utilități publice, pe baza unui contract denumit în continuare contract de delegare a gestiunii. Gestiunea delegată a serviciilor de utilități publice implică concesiunea către operatori a sistemelor de utilități publice aferente serviciilor delegate, precum și dreptul și obligația acestora de a administra și de a exploata aceste sisteme.

Potrivit art.29 din Legea nr.51/08.03.2014, delegarea gestiunii serviciilor de utilități publice, respectiv operarea, administrarea și exploatarea sistemelor de utilități publice aferente, se poate face pentru toate sau numai pentru o parte dintre activitățile componente ale serviciilor, **pe baza unor analize tehnico-economice și de eficiență a costurilor de operare, concretizate într-un studiu de oportunitate.**

Contractele de delegare a gestiunii se aprobă prin hotărâri de atribuire adoptate de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale, în numele și pe seama unităților administrativ-teritoriale membre, în baza mandatului acestora.

Gestiunea delegată se realizează prin intermediul unor operatori sau operatori regionali de drept privat, care pot fi:

a) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital social integral al unităților administrativ-teritoriale, înființate de autoritățile deliberative ale acestora;

b) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, rezultate ca urmare a reorganizării regiilor autonome de interes local sau județean ori a serviciilor publice de interes local sau județean, existente la data intrării în vigoare a prezentei legi, al căror capital social este deținut în totalitate de unitățile administrativ-teritoriale, în calitate de asociat sau de acționar unic;

c) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital social privat;

d) societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, cu capital social mixt.

Operatorii care își desfășoară activitatea în modalitatea gestiunii delegate furnizează/prestează serviciile de utilități publice prin exploatarea și administrarea infrastructurii tehnico-edilitare aferente acestora, în baza contractului de delegare a gestiunii serviciului, precum și în baza licenței eliberate de autoritatea de reglementare competentă. Operatorii cu statut de societăți reglementate de Legea nr. 31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, al căror capital social este deținut în totalitate de unități administrativ-teritoriale se organizează și își desfășoară activitatea pe baza unui regulament de organizare și funcționare aprobat de autoritățile deliberative ale unităților administrativ-teritoriale sau, după caz, de adunarea generală a asociației de dezvoltare intercomunitară cu obiect de activitate serviciile de utilități publice.

Contractul de delegare a gestiunii este un contract încheiat în forma scrisă, prin care unitățile administrativ-teritoriale, individual sau în asociere, după caz, în calitate de delegatar atribuie, pe o perioadă determinată, unui operator licențiat, în calitate de delegat, care acționează pe riscul și răspunderea sa, dreptul și obligația de a furniza/presta integral un serviciu de utilități publice ori, după caz, numai unele activități specifice acestuia, inclusiv dreptul și obligația de a administra și de a exploata infrastructura tehnico-edilitară aferentă serviciului/activității furnizate/prestate, în schimbul unei redevențe, după caz. Contractul de delegare a gestiunii poate fi încheiat de asociația de dezvoltare intercomunitară cu obiect de activitate serviciile de utilități publice în numele și pe seama unităților administrativ-teritoriale membre, care au calitatea de delegatar.

Procedurile de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice sunt:

- a) **licitație publică deschisă** - procedura la care orice operator licențiat interesat are dreptul de a depune oferta;
- 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.

Delegatarul are obligația de a atribui contractul de delegare a gestiunii prin aplicarea procedurii de licitație publică deschisă.

Procedura de negociere directă se aplică numai dacă, după repetarea procedurii de licitație 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.

Contractul de delegare a gestiunii va fi însoțit obligatoriu de următoarele anexe:

- a) Caietul de sarcini;
- b) Regulamentul de serviciu;
- c) Inventarul bunurilor proprietate publică și privată, aferente serviciului;
- d) Procesul-verbal de predare-preluare a bunurilor necesare realizării serviciului delegat.

Contractul de delegare a gestiunii serviciilor de administrare a domeniului public și privat va cuprinde în mod obligatoriu:

- a) denumirea părților contractante;
- b) obiectul contractului;
- c) durata contractului;
- d) drepturile și obligațiile părților;
- e) programul lucrărilor de investiții (modernizări, extinderi, dezvoltări, obiective noi) și al lucrărilor de întreținere, reparații curente, reabilitări, renovări;
- f) sarcinile și responsabilitățile părților cu privire la programele de investiții și programele de reabilitări, reparații și renovări;
- g) indicatorii de performanță stabiliți prin caietul de sarcini și regulamentul de serviciu privind calitatea și cantitatea serviciilor prestate și modul de evaluare a acestora, condiții și garanții;
- h) tarifele practicate și procedura de stabilire, ajustare, avizare și aprobare a acestora;
- i) modul de tarifare și încasare a contravalorii serviciilor furnizate/prestate;
- j) nivelul redevențelor;
- k) răspunderea contractuală;
- l) forță majoră;
- m) condiții de redefinire a clauzelor contractuale;
- n) condiții privind transmiterea bunurilor la expirarea contractului;
- o) clauze speciale privind menținerea echilibrului contractual rezultat din licitație și de prevenire a corupției;
- p) clauze de reziliere a contractului;
- q) clauze privind administrarea patrimoniului public și privat încredințat;
- r) clauze privind forță de muncă;
- s) alte clauze convenite, după caz.

DIRECTOR EXECUTIV DIRECȚIA DE MEDIU,

Adrian – Amedeo BERE – SEMEREDI

**ȘEF SERVICIU SPAȚII VERZI
ȘI LOCURI DE JOACĂ,**

Diana – Mihaela NICA