



RAPORT DE SPECIALITATE

privind modificarea și completarea contractului pentru activitatea de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipalității, atribuit către SC Drumuri Municipale Timișoara SA, în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016, aprobat prin HCLMT nr. 104/31.03.2017

Prin HCLMT nr. 104/31.03.2017 s-a aprobat 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 Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA, în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016.

Prin aceeași hotărâre mai sus amintită s-a aprobat: Caietul de sarcini pentru activitatea de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipalității; prețurile; contractul pentru activitatea de reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipalității.

Cota de profit și cheltuielile indirecte au fost aprobate prin Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Timișoara nr. 142/24.04.2017.

Urmare adoptării hotărârii de atribuire a contractului de mai sus, între Municipiul Timișoara - în calitate de beneficiar, și Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA - în calitate de executant, s-a încheiat contractul nr. SC2017-10724/02.05.2017.

În plenul Consiliului Local al Municipiului Timișoara din data de 24.04.2017 s-a pus în discuție de către consilierii locali ca maxim 30% din valoarea lucrărilor să poată fi externalizate, iar acest lucru să se insereze în contract.

Prin adresa cu nr. 7044/08.11.2019, Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA solicită modificarea și completarea contractului nr. SC2017-10724/02.05.2017, în sensul aprobării posibilității de a subcontracta o parte din lucrările încredințate, care au caracter special și temporar, către societăți specializate în astfel de lucrări.

Consiliul Concurenței într-un punct de vedere emis cu privire la prevederile art. 31 din Legea nr. 98/2016, precizează că în situația subcontractării unei părți din contractul atribuit direct, decizia de subcontractare aparține autorității contractante, iar întreprinderea afiliată trebuie să execute ea însăși cea mai mare parte a obiectului contractului de achiziție publică.

Având în vedere că în contractul nr. SC2017-10724/02.05.2017 nu s-a prevăzut posibilitatea ca Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA să poată subcontracta o parte din lucrările atribuite și nici nu s-a modificat contractul în sensul celor discutate în plenul din data de 24.04.2017, se impune modificarea contractului în sensul acordării executantului posibilitatea de a subcontracta maxim 30% din valoarea lucrărilor.

De asemenea, prin adresa nr. 6765/18.11.2019, Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA solicită prelungirea contractului nr. SC2017-10724/02.05.2017, pentru o perioadă de 4 ani, cu începere de la data de 02.05.2021 până în data de 01.05.2025.

Conform art. 22 din OG nr. 43/1997 privind regimul drumurilor, administrarea drumurilor județene se asigură 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 subansamblurilor 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.

Contractul nr. SC2017-10724/02.05.2017 a fost atribuit către Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA, în baza art. 31 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, potrivit căruia 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.

Societatea 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.

Societatea **Drumuri Municipale Timișoara SA** **intră 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 a fost pe deplin îndeplinită atâta timp cât acționarul unic al societății este Consiliul Local al Municipiului Timișoara, acesta din urmă - prin membrii sai (consilierii locali) - exercitând toate drepturile și obligațiile adunării generale a acționarilor societății. 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 Drumuri Municipale Timișoara SA a întrunit și această condiție, majoritatea activitatilor desfășurate intrând în această categorie. În acest context, enumerăm activitățile principale pe care le-a desfășurat societatea la data atribuirii contractului, activități încredințate 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 funcționare al acestuia, adoptat prin HCL Timișoara nr. 63/26.02.2013, cu modificările și completările ulterioare, ce este aplicat în municipiul Timișoara prin Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA, 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 neregulamentară și a vehiculelor fără stăpân sau abandonate pe terenuri aparținând domeniului public sau privat al Municipiului Timișoara, ce au fost delegate Societății Drumuri Municipale Timișoara SA, 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", a fost delegat Societății Drumuri Municipale Timișoara SA, 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 Drumuri Municipale Timișoara SA, 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 Drumuri Municipale Timișoara SA a întrunit și această condiție impusă de către legiuitor, întrucât activitățile desfășurate 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 Drumuri Municipale Timișoara SA 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 că 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, statueaza ca, in general, contractele de achizitii publice atribuite persoanelor juridice controlate de autoritatile publice in cauza (regula in house) nu ar trebui sa faca obiectul aplicarii procedurilor prevazute de directiva, in situatia in care autoritatea contractanta exercita un control asupra persoanei juridice asemanator celui pe care il exercita asupra compartimentelor proprii, cu conditia ca persoana juridica controlata sa isi desfasoare peste 80% din activitati in vederea efectuarii sarcinilor care i-au fost atribuite de catre autoritatea contractanta de control sau de catre alte persoane juridice controlate de respectiva autoritate contractanta. Totodata, se impune si conditia sa nu existe participare privata directa la capitalul persoanei juridice controlate. Toate acestea au fost transpuse in legislatia noastra nationala prin intermediul prevederilor art. 31, alin. 1 din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, redăm prevederile Instrucțiunii ANAP nr. 1/2018 privind modul de interpretare a aplicării prevederilor art. 31 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, care la art. 2 alin. (1), precizează: atunci când autoritatea contractantă are nevoie de anumite produse, servicii sau lucrări, aceasta are, de regulă, două opțiuni pentru satisfacerea nevoilor apărute:

a) să le achiziționeze de pe piața liberă prin aplicarea unei proceduri de atribuire sau prin achiziție directă, în condițiile legii; sau

b) **să le realizeze intern, cu resursele proprii sau ale unei persoane juridice în condițiile art. 31 din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare.**

Menționăm că Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA 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. Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA detine și o stație de asfalt nouă și de ultimă generație, ce a fost pusă recent în funcțiune. Totodata, detine și toate atestatele și agrementele necesare pentru executia lucrarilor de drumuri.

Pe lângă baza materială, Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA are un număr total de 387 de angajați, din care 270 personal direct productiv și 26 ingineri (din care 13 ingineri de specialitate de Căi ferate, drumuri și poduri și 8 ingineri mecanici), având codul CAEN 4211 (lucrări de construcții a drumurilor și autostrăzilor) ca activitate principală.

Potrivit legislației în vigoare cu privire la achizițiile publice, Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA este autoritate contractantă, având obligația de a respecta procedura prevăzută de legislația în vigoare.

Contractul SC2017-10724/02.05.2017 s-a încheiat pe o durată de 4 ani de zile, așa cum rezultă din cap. 5, art. 5.1 din contract, începând cu data semnării, cu posibilitatea de prelungire pe perioade succesive, egale cu 4 ani, prin act adițional, cu aprobarea expresă a Consiliului Local al Municipiului Timișoara.

Dispozițiile aceluiași cap. 5 - Durata contractului, stipulează la pct. 5.3 faptul că părțile au dreptul de a conveni modificarea clauzelor contractului prin act adițional, în situația în care executantul se confruntă cu alte situații decât cele stipulate în contract.

Având în vedere că lucrările ce fac obiectul acestui contract au o valoare mare, raportat la volumul considerabil de lucrări comandate și executate, iar decontarea lucrarilor implică parcurgerea unei proceduri de durată, pentru a se putea asigura capital de lucru și a se respecta întru-totul clauzele contractuale asumate, Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA a fost nevoită să contracteze o linie de credit.

Ținând seama de dificultățile actuale de asigurare a lichidităților bănești, este necesar ca Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA să obțină majorarea liniei de credit, de această majorare depinzând *pe de-o parte*, asigurarea capitalului de lucru, care să permită realizarea lucrărilor comandate de către beneficiar cu celeritate, iar, *pe de altă parte*, dezvoltarea și re tehnologizarea societății, care să permită astfel asigurarea celor mai noi tehnologii și materiale pentru lucrările executate.

Ori instituția bancară condiționează aprobarea majorării liniei de credit de îndeplinirea mai multor condiții, printre care cerința conform căreia contractul nr. SC2017-10724/2017 să fie prelungit cu încă 4 ani de zile, calculați de la data de 02.05.2021 (dată la care expiră prima perioadă contractuală).

Precizăm că pe parcursul derulării contractului mai sus-menționat, respectiv de la data semnării și până în prezent, Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA și-a îndeplinit întocmai și la timp toate lucrările comandate de către beneficiar, iar calitatea acestor lucrări corespunde tuturor cerințelor impuse de normele tehnice în vigoare.

În altă ordine de idei, dorim să subliniem și faptul că lucrările ce fac obiectul acestui contract, pe parcursul anului 2020 se vor intensifica întrucât în anul 2021 Municipiul Timișoara urmează să fie Capitala Europeană a Culturii, iar acest lucru presupune lucrări de mare anvergură.

Față de cele de mai sus, considerăm că este necesară prelungirea contractului nr. SC2017-10724/2017, pe o perioadă egală cu perioada inițială, respectiv cu 4 (patru) ani de zile, cu începere de la data de 02.05.2021 și până în data de 01.05.2025.

Temeiul legal pentru prelungirea acestui contract este și art. 1270 din Codul civil care consacră forța obligatorie a contractului, mai exact puterea de lege între părțile contractante a contractului valabil încheiat, precum și faptul că acesta poate fi modificat prin acordul părților ori din cauze autorizate de lege, coroborat cu art. 5.1 din contract - acest din urmă text prevăzând posibilitatea prelungirii contractului pe perioade succesive, egale cu 4 ani, cu aprobarea expresă a Consiliului Local al Municipiului Timișoara.

Având în vedere cele mai sus menționate, faptul că lucrările necesare pentru întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii intrainstituționale a municipalității sunt absolut necesare a se realiza pentru anul 2021 când Timișoara devine Capitală Europeană a Culturii, propunem modificarea și completarea contractului SC2017-10724/2017, prin act adițional, astfel:

- a) modificarea și completarea art. 11, punctul 11.1, alin. 1 din contract, care va avea următorul conținut: „Executantul are obligația de a executa și finaliza lucrările precum și de a remedia viciile ascunse, în mod direct, cu atenția și promptitudinea cuvenită, în concordanță cu obligațiile asumate prin contract, inclusiv de a proiecta, în limitele prevăzute de prezentul contract, putând lucra cu subantreprenori însă fără a depăși un procent de maxim 30% din valoarea totală anuală a contractului”.
- b) prelungirea duratei contractului, pe o perioadă egală cu perioada inițială, respectiv cu 4 (patru) ani de zile, cu începere de la data de 02.05.2021 și până în data de 01.05.2025.

**DIRECTOR GENERAL,
CULIȚĂ CHIȘ**

**ȘEF SERVICIU D.P.P.C.A.A.,
IOAN GANCIOV**

**ȘEF BIROU D.P.P.,
VASILE OLAR**

**ȘEF BIROU G.M.P.E.,
NASTASIA POP**