



RAPORT DE SPECIALITATE

privind prelungirea pe o perioadă de 4 ani a contractului nr.SC 2017-14663/15.06.2017 pentru activitatea de "Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, precum și demolare imobile și alte construcții, manipulare, transport", către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A., în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016

Având în vedere Referatul de aprobare cu nr.15248/02.06.2021 al Primarului Municipiului Timișoara și Proiectul de hotărâre privind prelungirea pe o perioadă de 4 ani a contractului pentru activitatea de "Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, precum și demolare imobile și alte construcții, manipulare, transport", către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A., în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016.

Facem următoarele precizări:

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 detinute 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.

Agentia 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 ca 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 COMPANIA LOCALA 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 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 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 Ordonanței de Urgență a Guvernului nr.57/2019, privind Codul Administrativ; - 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 Tratatul, 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 prevederilor 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, sub 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 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. SC.2021-014846/27.05.2021 Compania Locală de Termoficare „Colterm” ne transmite atât faptul că intra în categoria persoanelor juridice vizate de art. 31, alin. 1, lit. a), din Legea nr. 98/2016, precum și următoarele considerente:

„Contractul de lucrări nr. SC2017-14663/15.06.2017 a fost atribuit societății noastre în temeiul prevederilor art. 31 alin.(1) - (3) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

„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 Tratatul, și care nu exercită o influență determinantă asupra persoanei juridice controlate”.

Se considera astfel îndeplinite în mod cumulativ condițiile, având în vedere următoarele:

a) Consiliul Local al Municipiului Timișoara este unicul acționar al Companiei Locale de Termoficare COLTERM S.A., acesta din urmă - prin membrii săi (consilierii locali) - exercitând toate drepturile și obligațiile adunării generale a acționarilor COLTERM S.A.

Adunarea generală a acționarilor 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 legătura cu serviciul ce va fi furnizat/prestat și anume:

- decide asupra activității acesteia și asigură politica ei economică și comercială;
- alege / revocă membrii și președintele consiliului de administrație;
- stabilește bugetul de venituri și cheltuieli;

Ținând cont de faptul că în prevederile legii privind serviciile publice de gospodărie comunală (Legea nr. 326/2001-art.12 lit.d) se specifică expres competențele autorităților publice locale privind organizarea serviciilor publice de gospodărie urbană și delegarea serviciilor publice precum și a bunurilor aparținând patrimoniului public, Consiliul Local al Municipiului Timișoara prin H.C.L. nr 313/2003 a aprobat înființarea Companiei Locale de Termoficare COLTERM S.A. având ca acționar unic Consiliul Local al Municipiului Timișoara.

În realizarea obiectului de activitate 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 intra în categoria persoanelor juridice vizate de art. 31, alin. 1, lit. a), din Legea nr. 98/2016.

b) Principalele activități ale COLTERM S.A. sunt:

- 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 și a apei reci prin stațiile de hidroforizare
- Producerea și distribuirea de energie electrică;
- Prestarea de servicii de mentenanță la rețele termice secundare și rețele interioare, extinderi de rețele, branșamente noi și alte lucrări cerute de către clienți;
- Prestări servicii de verificări metrologice, activități de comercializare a produselor și materialelor specifice obiectului de activitate;

Menționăm că la aceste activități s-a mai adăugat și prestarea serviciilor de operare și întreținere a Stației de sortare deșeuri din Municipiul Timișoara, în baza H.C.L. nr.496/24.10.2018 privind delegarea gestiunii.

Conform adresei nr. 10264/17.05.2021 a Direcției Economice, în anul 2020 procentul activităților Companiei Locale de Termoficare COLTERM S.A. efectuate în vederea îndeplinirii sarcinilor care îi sunt încredințate de către Municipiul Timișoara este de 94,81%, determinat ca raport între veniturile realizate din aceste activități și totalul veniturilor realizate de COLTERM S.A.

Drept consecință, apreciem că societatea 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) În ceea ce privește condiția stipulată la art. 31 alin. 1 lit. c) din Legea nr. 98/2016, menționăm 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%."

Conform adresei cu nr. 10264/17.05.2021, a COMPANIEI LOCALE DE TERMOFICARE COLTERM S.A., înregistrată la Municipiul Timișoara cu nr. SC2021-013515/17.05.2021 cifra medie de afaceri a societății pe ultimii 3 ani de zile este de 186.641.599,66 lei, iar valoarea estimată medie a ultimilor 3 ani pentru activitatea de "Reparații și întreținere a imobilelor deținute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, precum și demolare imobile și alte construcții, manipulare, transport" așa cum rezultă din actele adiționale nr.3/ 27.08.2018; nr.5/07.06.2019; nr.6/07.04.2020 este de 12.055.661,46.

În conformitate cu creditele bugetare aferente anului 2021 aprobate prin HCL 132/22.04.2021, suma disponibilă la data prezentei pentru anul 2021 așa cum rezulta din comunicarea compartimentelor de specialitate ale municipiului Timișoara implicate în activitatea de "Reparații și întreținere a imobilelor deținute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, precum și demolare imobile și alte construcții, manipulare, transport" este de 6.400.835,23 lei.

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
- 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 COMPANIEI 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 exploatării 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 care ar putea periclita exploatarea în siguranța a imobilelor;
- Prin contractele de mandat, Consiliul de Administrație impune criterii 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 detinute sau aflate în administrare.

Pe lângă baza materială menționată, operatorul deține personal calificat atestat. Astfel, Companiei Locale de Termoficare COMPANIA LOCALA 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 apa 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 apa rece se poate menționa faptul că, Compania Locala de Termoficare COMPANIA LOCALA 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 aceste condiții se impune promovarea unui proiect de hotărâre de consiliu local privind prelungirea pe o perioadă de 4 ani a contractului pentru activitatea de “Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, precum și demolare imobile și alte construcții, manipulare, transport”, către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A., în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016

Față de cele prezentate mai sus:

- apreciem faptul că proiectul de hotărâre privind prelungirea pe o perioadă de 4 ani a contractului nr.SC 2017-14663/15.06.2017 pentru activitatea de “Reparații și întreținere a imobilelor detinute sau aflate în administrarea municipiului Timișoara, a infrastructurii din incinta lor eliberarea bunurilor rezultate din evacuări, precum și demolare imobile și alte construcții, manipulare, transport”, către COMPANIA LOCALA DE TERMOFICARE COLTERM S.A., în temeiul art. 31 din Legea nr. 98/2016 îndeplinește condițiile pentru a fi supus dezbaterii și aprobării Consiliului Local al Municipiului Timișoara.

ȘEF SERVICIU,
Anca Lăudatu

CONSILIER,
Vlad Dobai

CodFO5301,ver1