



NOTĂ JUSTIFICATIVĂ

privind încadrarea în prevederile art. 31 din Legea nr. 98/2016 a procedurii de atribuire a contractului pentru realizarea obiectivului de investiții „Modernizare și extindere Calea Buziașului”, către Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA

În conformitate cu prevederile art. 31 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.

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) condiția ca autoritatea contractantă să exercite asupra persoanei juridice în cauză un control similar celui pe care îl exercită asupra propriilor departamente sau servicii, este îndeplinită atâta timp cât acționarul unic este Consiliul Local al Municipiului Timișoara - iar acesta, prin membrii săi (consilierii locali), exercită toate drepturile și obligațiile adunării generale a acționarilor societății. Ori după cum se știe, adunarea generală a acționarilor 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.

Ca atare, este mai mult decât evident că Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA intră în categoria persoanelor juridice vizate de art. 31, alin. 1, lit. a), din Legea nr. 98/2016.

b) 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, este întrunită de către Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA, cea mai mare parte a activităților desfășurate de către societate intrând în aceasta categorie.

În acest context, în cele ce urmează vom enumera activitățile principale pe care le desfășoară societatea, activități încredințate de către Municipiul Timișoara (în calitate de autoritate contractantă), astfel:

- serviciul „Activitatea de semnalizare a circulației rutiere pe raza municipiului Timișoara” -

delegat societății noastre, *prin atribuire directă*, conform contractului nr. SC2016 - 12904/26.05.2016;

- lucrările de „reparații și întreținere a străzilor, aleilor, trotuarelor, podurilor, pasajelor, pasarelelor din municipiul Timișoara precum și a infrastructurii întrainstituționale a municipalității”, conform contractului nr. SC2017-10724/02.05.2017, încheiat cu luarea în considerare a dispozițiilor paragr. 6 al art. 31 din Legea nr. 98/2016;

- exploatarea locurilor de parcare cu plată 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 noastră, 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/staționate neregulamentar și a vehiculelor fără stăpân sau abandonate pe terenuri aparținând domeniului public sau privat al Municipiului Timișoara, ce au fost delegate societății noastre, prin atribuire directă, conform contractului nr. SC2014 - 11579/07.05.2014.

Drept urmare, societatea întrunește și această condiție impusă de către legiuitor, întrucât activitățile desfășurate în vederea îndeplinirii sarcinilor care le sunt încredințate de către autoritatea contractantă depășesc pragul valoric stipulat la art. 31, alin. 1, lit. b) din Legea nr. 98/2016 **și sunt într-un procent de 99,44%, așa sum rezultă si din Declarația pe propria răspundere a Societății Drumuri Municipale Timișoara SA de asumare a a îndeplinirii condiției prevăzute la art. 31 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016, coroborat cu prevederile art. 31 alin. (7) din Legea nr. 98/2016, raportat la servicii, produse și lucrări din ultimii 3 ani anteriori atribuirii contractului.**

c) condiția prevăzută la art. 31, alin. 1, lit. c) din Legea nr. 98/2016, este îndeplinită de către Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA, atâta timp cât întregul capital social este deținut de către Consiliul Local al Municipiului Timișoara - acționarul unic - acesta având cota de participare la beneficii și pierderi de 100%. În aceste condiții, nu avem de-a face cu vreo participare privată la capitalul social al societății.

În consecință, este fără putință de tăgadă că Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA face parte din categoria persoanelor juridice cărora Municipiul Timișoara - în calitate de autoritate contractantă, îi poate atribui contracte fără aplicarea procedurilor de atribuire prevăzute de Legea nr. 98/2016, modificată, întrucât îndeplinim cumulativ condițiile prevăzute la alin. 1 al art. 31 din același act normativ.

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 ca 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 că, în general, contractele de achiziții publice atribuite persoanelor juridice controlate de autoritățile publice în cauză (regula *in 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 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, menționăm că Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA deține toate instalatiile tehnice, mașinile si utilajele necesare executării lucrărilor specifice activitatilor modernizare a străzilor, de reparații și întreținere a acestora, aleilor, trotuarelor, respectiv personal specializat pentru aceste lucrari. Mai mult, baza de producție a societatii dispune si 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. Totodata, detine si toate atestatele si agrementele necesare pentru executia lucrarilor de drumuri.

Față de cele mai sus prezentate, considerăm faptul Societatea Drumuri Municipale Timișoara SA îndeplinește condițiile prevăzute de art. 31 alin. (1) din Legea nr. 98/2016

**VICEPRIMAR,
RUBEN LAȚCĂU**

**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**

**CONSILIER D.P.P.,
EUGENIA VĂTĂȘESCU**