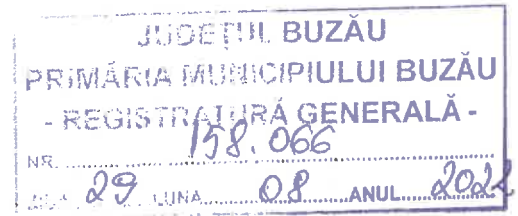


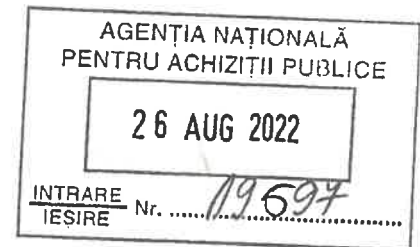


GVERNUL ROMÂNIEI
AGENȚIA NAȚIONALĂ PENTRU
ACHIZIȚII PUBLICE



Către: Domnul Constantin TOMA - Primar
PRIMĂRIA MUNICIPIULUI BUZĂU
Piața Daciei, nr.1, Buzău
cabinet.primar@primariabuzau.ro

Ref.: consiliere metodologică



Stimate domnule primar,

Referitor la solicitarea dumneavoastră nr. 156115/23.08.2022, înregistrată la Agenția Națională pentru Achiziții Publice sub nr. 19597/23.08.2022, în temeiul dispozițiilor art. 3 lit. b) din OUG nr. 13/2015¹ și raportat exclusiv la informațiile transmise prin adresa sus-menționată, vă comunicăm următoarele:

1. Scurtă prezentare a situației de fapt

Din adresa dumneavoastră reiese că UAT Municipiul Buzău a inițiat procedura de negociere fără publicarea unui anunț de participare pentru atribuirea contractului de achiziție publică „Delegarea serviciului de administrare a depozitelor de deseuri municipale și deseuri similare din Municipiul Buzău”, în baza prevederilor art. 104 alin. (1) lit b) din Legea nr. 98/2016, procedură ce a fost selectată în vederea verificării ex ante în conformitate cu OUG nr. 98/2017.

După transmiterea documentelor solicitate de către persoanele împuternicite de ANAP pentru efectuarea controlului ex-ante, ANAP a transmis aviz conform condiționat ce prevede că în cazul în care autoritatea contractantă nu va prezenta justificări suplimentare, temeinic motivate, privind încadrarea în art. 104 alin. 1 lit b) se va anula procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare.

Totodată, ne transmiteți anexat solicitării adresa emisă de către Autoritatea Națională de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice prin care vi se comunică că aveți obligația să organizați o procedură de atribuire pentru contractul de delegare a gestiunii activității de sortare a deșeurilor municipale, respectiv a contractului de delegare a gestiunii activității de eliminare, prin depozitare a deșeurilor municipale, cu respectarea legislației din domeniul achizițiilor publice, în vederea stabilirii tarifului de sortare și a tarifului de depozitare, fără de care nu se poate proceda la atribuirea activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale.

În acest context, se solicită consiliere metodologică cu privire la alegerea tipului de procedură și a denumirii obiectului contractului pentru cele două proceduri.

¹ Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 13/2015 privind înființarea, organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice, cu modificările și completările ulterioare.

2. Sediul materiei

Art. 68, art. 104 alin. 1 lit. b) din Legea nr. 98/2016 *privind achizițiile publice*, cu modificările și completările ulterioare;

Art. 6 - art. 8, art. 50 din Legea nr. 100/2016 *privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii*, cu modificările și completările ulterioare;

Art. 1 alin. (4) din Anexa la H.G. nr. 395/2016 *privind achizițiile publice pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice*, cu modificările și completările ulterioare;

3. Consiliere metodologică

Pentru început, vă informăm că în cadrul aplicației online Ghidul achizițiilor publice, disponibile la adresa de internet www.achizitiipublice.gov.ro, accesând meniul „INTERACTIVITATE”, secțiunea „Biblioteca de spețe”, puteți consulta răspunsuri ale instituției noastre la întrebări adresate de autorități/entități contractante și operatori economici.

În continuare, în ceea ce privește legislația aplicabilă în vederea atribuirii contractelor de delegare a gestiunii ce fac obiectul adresei dumneavoastră precizăm că potrivit art. 22 alin. (2) din Legea nr. 51/2006², gestiunea serviciilor de utilități publice se organizează și se realizează prin gestiune directă sau gestiune delegată.

În conformitate cu art. 28 din același act normativ, gestiunea directă este acea modalitate 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, aceasta realizându-se prin intermediul unor operatori de drept public sau privat, astfel cum sunt definiți la art. 2 lit. g), respectiv lit. h) din lege, fără aplicarea prevederilor Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și Legii nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

Pe de altă parte, potrivit art. 29 din Legea nr. 51/2006, în cazul gestiunii delegate, contractul de delegare a gestiunii poate fi contract de concesiune de servicii sau contract de achiziție publică de servicii (art. 29 alin. (8) din lege), procedura de atribuire a contractelor de delegare a gestiunii se stabilește, după caz, conform prevederilor Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și Legii nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii (art. 29 alin. (13) din lege).

Astfel, tipul contractului ce urmează a se încheia se determină, în conformitate cu prevederile art. 6 - art. 8 din Legea nr. 100/2016, prin întocmirea unui studiu de fundamentare prin care se analizează dacă atribuirea contractului implică transferul unei părți semnificative a riscului de operare către operatorul economic.

În cazul în care autoritatea contractantă constată că o parte semnificativă a riscului de operare va fi transferată operatorului economic, contractul va fi considerat contract de concesiune, urmând a se aplica prevederile Legii nr. 100/2016.

² Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006, republicată, cu modificările și completările ulterioare.

În cazul în care o parte semnificativă a riscului de operare nu va fi transferată operatorului economic, contractul respectiv va fi considerat contract de achiziție publică, urmând a se aplica prevederile Legii nr. 98/2016.

Având în vedere cele menționate mai sus precizăm că atât în cazul contractelor de concesiune de servicii în sensul prevederilor Legii nr. 100/2016, cât și în cazul contractelor de servicii astfel cum sunt acestea definite de prevederile Legii nr. 98/2016, regula atribuirii unor astfel de contracte o constituie aplicarea uneia dintre procedurile competitive prevăzute la art. 68 din Legea nr. 98/2016 și art. 50 din Legea nr. 100/2016.

Raport la informațiile furnizate prin adresa dumneavoastră, precizăm că din analiza Hotărârii Consiliului Județean Buzău nr. 118/2021 privind aprobarea Planului Județean de Gestionare a Deșeurilor în Județul Buzău, rezultă că, atât depozitul de deșeuri nepericuloase Gălbinași, cât și stația de sortare Vadu Pașii, sunt investiții private, fiind administrate de proprietarii acestora.

Astfel, în cuprinsul Hotărârii Consiliului Județean Buzău mai sus menționată, la pagina 202, se precizează în mod expres faptul că: „Stația de sortare Vadu Pașii, este o investiție privată. Acest aspect nu a fost luat în considerare în analiza de opțiuni, principalul motiv fiind următorul: Lipsa temeiului legal, respectiv Legea 51/2006 - legea nu prevede posibilitatea delegării gestiunii unui serviciu fără punerea la dispoziție de către Delegatar a infrastructurii necesare prestării respectivului serviciu, sau fără a solicita Delegatului, prin documentația de atribuire, realizarea acestei infrastructuri.”

De asemenea, precizăm că prevederile de mai sus se aplică și în cazul depozitului de deșeuri nepericuloase Gălbinași, depozit care este tot o investiție privată.

Totodată, având în vedere principiul proximității, stipulat de art. 25 din OUG nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, rezultă că sortarea și depozitarea deșeurilor nepericuloase trebuie făcute cât mai aproape posibil de UAT.

Astfel, din adresa 5251/06.04.2022, emisă de Agenția pentru Protecția Mediului Buzău și anexată solicitării dumneavoastră, rezultă că, în proximitatea municipiului Buzău se află depozitul de deșeuri nepericuloase Gălbinași și stația de sortare Vadu Pașii.

Având în vedere cele mai sus menționate, reiese că în cazul în speță nu sunt întrunite elementele necesare pentru încadrarea contractelor în cauză ca fiind contracte de concesiune, situație în care autoritatea contractantă va atribui contractele respective prin aplicarea uneia dintre procedurile competitive prevăzute la art. 68 din Legea nr. 98/2016, și ca excepție prin aplicarea procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, în temeiul art. 104 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016, în situația în care autoritatea contractantă poate justifica temeinic și motivat îndeplinirea condițiilor prevăzute la articolul în discuție.

În ceea ce privește tipul contractului, acestea sunt contracte de servicii, respectiv astfel cum ANRSC comunică în adresa nr. 955132/04.04.2022, **servicii de delegare a gestiunii activității de sortare a deșeurilor municipale**, respectiv **servicii de delegare a gestiunii activității de eliminare, prin depozitare, a deșeurilor municipale și nu de administrare depozit sau stație de sortare**, urmând ca prin intermediul documentației de atribuire (caiet de sarcini, cod CPV, etc.) să descrie cu exactitate tipul serviciilor solicitate.

În subsidiar, precizăm că, în conformitate cu principiul asumării răspunderii (art. 1 alin. (4) din Anexa la HG nr. 395/2016), modul de atribuire a contractului de achiziție

publică/acordului-cadru, inclusiv achiziția directă, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, intră în *responsabilitatea exclusivă a autorității contractante*, cu atât mai mult cu cât aceasta deține toate informațiile legate de situația de fapt și de drept care determină necesitatea achiziționării de către aceasta a unor produse, servicii sau lucrări.

Cu stimă,

Iuliana FECLISTOV

Președinte

