



Nr. 25 Din 03.07.2020

Notă de fundamentare

privind aprobarea Actului adițional nr.3 la Contractul de concesiune nr. 1277 din data de 06.12.2018 privind delegarea prin concesiune a serviciului public de salubritate, respectiv activitatea de colectare, transport, depozitare și transfer al deșeurilor municipale inclusiv deșeuri periculoase din deșeuri menajere și managementul Stațiilor de Transfer și al Centrelor de Colectare din județul Bistrița-Năsăud

Prin adresa nr. 87/20.02.2020, completată cu adresa nr. 92/21.02.2020, adresa nr. 3559/06.03.2020 și prin documente transmise pe adresa de mail a Asociației în data de 13.03.2020, S.C. Supercom S.A. a transmis Autorității Contractante propunerea încheierii unui nou Act Adițional (nr.3) la Contractul de concesiune nr. 1277/2018 a serviciului de colectare și transport a deșeurilor municipale în județul Bistrița-Năsăud;

Operatorul SC Supercom SA, prin adresele nr. 4571/08.04.2020 și nr. 4573/08.04.2020 a făcut o revenire la adresele inițiale, conținând completări la propunerea anterioară de Act Adițional nr.3.

Aparatul tehnic al A.D.I. Deșeuri Bistrița-Năsăud a transmis acestuia adresa nr. 1319/10.04.2020 conținând premisele de analiză tehnico-economică ale propunerii înaintate, dar și o informare cu privire la termenul de realizare a unui Raport de Analiză care să conțină punctul de vedere al Asociației referitor la această propunere de modificare a termenilor contractuali, la care, SC Supercom SA răspunde prin adresa nr. 4837/16.04.2020.

A.D.I. Deșeuri Bistrița-Năsăud, în considerarea anvergurii modificărilor propuse de Operator, a solicitat simultan un punct de vedere de la Ministerul Fondurilor Europene, Ministerul Mediului, Casei de avocatură și consultantului cooptat al Asociației.

În data de 24.05.2020 prin adresa nr. 5541, înregistrată la sediul ADI Deșeuri BN sub nr. 1606/25.05.2020, SC Supercom SA revine din nou la

propunerea de Act adițional, aducând noi modificări/ ajustări la forma și conținutul Actului adițional.

De asemenea, forme ale propunerii de Act adițional nr. 3, au fost înaintate de către SC Supercom SA și prin adresa nr. 6147/19.06.2020 înregistrată la ADI sub nr. 1844/22.06.2020, respectiv adresa nr. 6355/29.06.2020, înregistrată la ADI sub nr. 1892/29.06.2020.

Urmare a transmiterii de către SC Supercom SA a diferitelor forme de propuneri de Act adițional nr. 3 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018 a fost elaborat de către aparatul tehnic al ADI Deșeurii Bistrița- Năsăud împreună cu consultantul cooptat și ținând cont de opiniile casei de avocatură și răspunsurile autorităților competente, Raportul de analiză care are la bază respectarea și aplicarea prevederilor legale în relația contractuală cu Operatorul delegat al Serviciului public de salubritate. Punctele de vedere referitoare la necesitatea încheierii unui Act adițional nr. 3, transmise de consultantul cooptat și avocații cu care Asociația colaborează, stau și la baza elaborării prezentei Note de fundamentare și se regăsesc ca Anexă a acesteia.

Având în vedere concluziile Raportului de analiză, aparatul tehnic al ADI Deșeurii Bistrița-Năsăud a procedat la elaborarea propunerii de Act adițional nr. 3 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018, care face obiectul prezentei Note de fundamentare.

La întocmirea Actului adițional s-a ținut cont de dispozițiile cuprinse în următoarele acte normative:

- Legea 51/2006 privind serviciile comunitare de utilitati publice
- Legea 101/2006 privind serviciul de salubritate al localitatilor
- Legea 100/2016 privind concesiunile de lucrari si concesiunile de servicii.
- HG nr. 867/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.
- Legea nr. 211/2011 privind regimul deșeurilor, republicată
- Legea nr. 249/2015 privind modalitatea de gestionare a ambalajelor și a deșeurilor de ambalaje, republicată
- O.U.G. nr. 196/2005 privind Fondul pentru mediu, republicată.

Cu privire la conținutul **Art. 1** al propunerii Asociației de Act adițional nr. 3, s-a ținut cont, printre altele, de evoluția situației epidemiologice internaționale

determinată de răspândirea coronavirusului SARS-CoV-2, precum și de declararea „Pandemiei” de către Organizația Mondială a Sănătății, luând în considerare măsurile care au avut impact pozitiv în limitarea răspândirii acestuia și care au vizat acțiuni în planul sănătății publice, concomitent cu limitarea sau întreruperea activităților socio-economice neesențiale. Prin urmare, s-a considerat oportună modificarea prevederilor Actului adițional nr. 2 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018 referitoare la perioada tranzitorie, timp în care operatorul trebuia să își îndeplinească obligațiile referitoare la implementarea și operaționalizarea în integralitate a investițiilor impuse.

Necesitatea prelungirii perioadei de mobilizare se datorează și dificultăților imposibil de anticipat cu privire la identificarea utilizatorilor din zona de case din mediul urban și mediul rural în vederea distribuirii pubelelor galbene de 240l destinate colectării selective a deșeurilor reciclabile, fracția plastic/metal, întârzierilor în identificarea locațiilor unde urmau să fie amplasate încasetările de la platformele publice de colectare a deșeurilor reziduale din zonele de blocuri din mediul urban, dar și necesitatea de a modifica structura tehnică a modulelor de încasetări în conformitate cu specificul locațiilor de amplasare.

Astfel, în urma analizei situației, aparatul tehnic al ADI Deșeuri BN a constatat că se cuvine separarea acțiunilor specifice perioadei de mobilizare.

Prin urmare, se cuvine, mai întâi, o distincție semantică: această perioadă presupune două tipuri de acțiuni:

- (1) achiziția și finanțarea bunurilor propriu-zise, urmată de
- (2) punerea în funcțiune a unei părți a acestora.

Având în vedere argumentele de mai sus, este necesar să precizăm faptul că, prima acțiune, respectiv achiziția bunurilor și finanțarea acestora - este 100% în sarcina delegatului, cea de-a doua, respectiv punerea în funcțiune, presupune participarea simultană a utilizatorilor, a asociațiilor de proprietari precum și a autorităților publice locale.

Schimbarea de proiect survenită ulterior încheierii Actului adițional nr. 2, care privește forma complexului de casete de pe o platformă, care derogă de la cea în linie în unele cazuri, la una în forma de L sau de U, a creat întârzieri ale punerii în operă a acestora. Astfel se remarcă faptul că realizarea etapei de

punere în funcțiune nu poate fi de domeniul exclusiv în sarcina operatorului, dată fiind participarea unor terți.

ADI Deșeuri BN a constatat că cea de-a doua etapă, anume *punerea în funcțiune*, trebuie clar stipulată în contract, de aceea se impune introducerea unui articol distinct în viitorul Act adițional nr. 3, care să trateze problematica punerii în funcțiune a bunurilor și să prevadă un termen de maxim 5 luni pentru îndeplinirea acesteia.

Prin urmare, se definește perioada de punere în funcțiune, ca una din cele două părți componente ale perioadei de mobilizare, alături de perioada de achiziție și montaj. Această perioadă va permite SC Supercom SA ca, în parteneriat cu autoritățile publice locale, să operaționalizeze sistemul de încasări precum și pe cel digital de la pubele galbene de 240l, care, mai apoi, să permită aplicarea instrumentului economic „Plătește Pentru Cât Arunci”. Această perioadă este considerată a fi de 5 luni de la terminarea Stării de Urgență instituită pe teritoriul României ca urmare a Pandemiei cu virusul SARS COV-2.

În ceea ce privește conținutul și forma **Articolelor 2 și 3** din propunerea Asociației de Act adițional, urmare a analizei situației actuale cu privire la punerea în aplicare a prevederilor OUG nr. 74/2018 pentru modificarea și completarea Legii nr. 211/2011 privind regimul deșeurilor, a Legii nr. 249/2015 privind modalitatea de gestionare a ambalajelor și a deșeurilor de ambalaje și a Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 196/2005 privind Fondul pentru mediu, în conformitate cu cele prevăzute în Actul adițional nr. 2 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018, mai exact, obligațiile ce trebuie îndeplinite de către Operator pentru asigurarea Serviciului de salubritate la parametri de calitate și performanță impuși prin legislație și Contract, s-a constatat necesitatea analizei situației deșeurilor reciclabile pe fluxul: colectare, transport, tratare și valorificare, în vederea identificării unor căi de eficientizare a activității și atingerii țintelor de reciclare și a indicatorilor de performanță. Simultan, pentru a preveni situații de penalizare potențial excesivă a operatorului de colectare, din cauza unor disfuncționalități neimputabile acestuia, trebuie deurgată Procedura de facturare pe cel puțin perioada efectuării analizei tehnico-economice de care am făcut vorbire.

Referitor la punerea în aplicare a prevederilor Legii nr. 211/2011, art. 17, alin. (1), lit. d), care obligă ADI Deșeuri BN: *„d) să stabilească și să includă în caietele de sarcini, în contractele de delegare a gestiunii serviciului de salubritate și în regulamentele serviciului de salubritate indicatori de performanță pentru*

fiecare activitate din cadrul serviciului de salubritate, care să cuprindă indicatorii prevăzuți în anexa nr. 7, astfel încât să atingă începând cu anul 2020 obiectivele de reciclare prevăzute la lit. b) și penalități pentru nerealizarea lor”, Asociația a introdus prin Actul adițional nr. 2 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018 „Procedura de facturare” reprezentând actul ce stabilește și explică criteriile de calcul și de repartizare a sumelor în vederea compensării costului net pentru operatorii serviciului.

În același timp Procedura prevede și aplicarea indicatorilor de performanță și a sancțiunilor pentru neîndeplinirea lor în conformitate cu Art. 17, alin (1), lit. d) din Legea nr. 211/2011, indicatorul explicat și aplicat în Procedură fiind unul dintre indicatorii minimali obligatorii, prevăzuți în Anexa nr. 7 a Legii amintite.

Având în vedere obligativitatea punerii în practică a prevederilor legale cuprinse în actele normative specificate mai sus, A.D.I. Deșeurii Bistrița-Năsăud a constatat necesitatea derogării temporare și actualizării Procedurii de facturare, Anexa 4 la Actul adițional nr. 2 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018.

Ținând cont de faptul că, politica de tarifare se stabilește astfel încât să fie respectate cele trei principii de bază și anume: sustenabilitatea financiară a operatorilor serviciului, suportabilitatea tarifelor de către utilizatorii casnici și principiul “poluatorul plătește”, dar și de faptul că, trebuie avută în vedere prevenirea unui tratament penalizator disproporționat pentru Operatorul Serviciului de salubritate în cazul în care nu sunt îndepliniți indicatorii de performanță, s-a concluzionat că este oportună suspendarea temporară a penalizărilor în forma lor actuală, coroborată cu determinarea cuantumului unor scăzăminte de contaminare a fracției nevalorificabile aplicabile pe perioada de derogare, această modificare neinfluențând celelalte principii ale politicii de tarifare.

Așa cum am mai precizat, referitor la obligativitatea punerii în practică a prevederilor legale cuprinse în actele normative specificate mai sus, A.D.I. Deșeurii Bistrița-Năsăud a modificat și actualizat temporar prevederile „Procedurii de facturare”, astfel:

-Operatorul de colectare va aplica tariful destinat fracției reciclabile pentru întreaga cantitate de deșeurii colectate din recipientele de colectare separată a reciclabilelor, indiferent de gradul de contaminare al acestor fracții determinat de raportul lunar de sortare. Acest lucru, va permite Autorității contractante să

solicite de la Organizațiile de Implementare a Răspunderii Extinse a Producătorilor (OIREP) sume mai mari, care vor permite injectii de capital sporite în SMID, în beneficiul interesului public.

-Simultan, Operatorului de colectare i se vor deduce din facturile lunare emise către ADI Deșeuri BN acele valori rezultate din determinarea unor scăzăminte, ca rezultat al nevalorificării fracției contaminate din deșeurile reciclabile colectate, așa cum reiese din raportul lunar de sortare de la CMID Târbuiu, acest mecanism asigurând stabilitatea macro-financiară a SMID Bistrița-Năsăud.

Aceste derogări de mai sus vor putea fi aplicate doar pe o perioadă limitată, determinată de realizarea unei analize privind circuitul de colectare – tratare – valorificare a deșeurilor reciclabile, care, la finele ei, poate propune alte măsuri de eficientizare a acestor activități; în orice caz, perioada maximă propusă derogării este cel mult până la sfârșitul anului 2020.

O.U.G. nr. 74/2018 a introdus în rândul factorilor cu un rol esențial în gestionarea serviciului de salubritate și a trasabilității financiare și operaționale a deșeurilor colectate prin serviciul public de salubritate, Organizațiile care Implementează Răspunderea Extinsă a Producătorilor (OIREP) cu care ADI-urile sunt obligate să încheie contracte sau alte forme de colaborare.

Prin intermediul contractelor încheiate cu OIREP se crează posibilitatea absorbirii în sistemul de salubritate a unui flux de numerar semnificativ, prin faptul că aceste organizații au obligația, în schimbul furnizării trasabilității deșeurilor de ambalaje de către ADI-uri, să suporte o parte din costurile generate de activitatea de colectare, transport, stocare și sortare a deșeurilor de ambalaje, operațiuni realizate în cadrul SMID.

A fost considerată necesară inserarea **Articolul 4** al propunerii Asociației de Act adițional având în vedere faptul că în momentul solicitării ADI Deșeuri BN către Operator de a fundamenta tarife diferențiate, în conformitate cu prevederile legale în vigoare, au fost excluse cheltuielile cu depozitarea și sortarea deșeurilor, respectiv rubricile 5 și 6 din Fișa de fundamentare și memoriul tehnico- economic justificativ, realizate în conformitate cu Ordinul nr. 109/2007 al ANRSC *privind aprobarea Normelor metodologice de stabilire și ajustare a tarifelor pentru activitățile specifice serviciului de salubritate a*

localităților. Așadar, tarifele aferente gestionării fracțiilor de deșuri colectate de SC Supercom SA nu incluzând și tarifele practicate de Operatorul CMID Târpiu.

Prin urmare, dintr-o eroare materială, la Art. 6 al Actului adițional nr. 2 la contractul de concesiune nr. 1277/2018 a rămas inserată formularea „*Tarifele aprobate de AC includ și activitățile desfășurate la CMID, respectiv tarifele care se vor plăti la CMID.*”, formulare care în prezent nu mai este conformă cu cerințele Autorității Contractante.

Toate aceste considerente au dereminat necesitatea eliminării, prin Actul adițional nr. 3 a formulării ante-menționate.

Prin urmare, paragraful „*Cuantumul și regimul tarifelor se stabilesc, se ajustează sau se modifică potrivit prevederilor legale în vigoare (Ordinul nr. 109/2007, al ANRSC privind aprobarea Normelor metodologice de stabilire, ajustare sau modificare a tarifelor pentru activitățile specifice serviciului de salubritate a localităților). Tarifele aprobate de AC includ și activitățile desfășurate la CMID, respectiv tarifele care se vor plăti la CMID.*” Din Art. 6 al Actului adițional nr. 2, se va modifica și va avea următorul conținut:

„Cuantumul și regimul tarifelor se stabilesc, se ajustează sau se modifică potrivit prevederilor legale în vigoare (Ordinul nr. 109/2007, al ANRSC privind aprobarea Normelor metodologice de stabilire, ajustare sau modificare a tarifelor pentru activitățile specifice serviciului de salubritate a localităților).”

În ceea ce privește **Art. 5 și Art. 6** al propunerii Asociației de Act adițional nr. 3, ținând cont de faptul că pe parcursul derulării procedurii de licitație, CNSC a dispus revizuirea Studiului de fundamentare și implicit a Matricei riscurilor în forma conținută în acesta prin Decizia nr. 437/C2/113 din 20.02.2018, Matricea alocării riscurilor - Anexa 15 la Caietul de sarcini a fost înlocuită de cea din Studiul de fundamentare revizuit.

Prin Actul adițional nr. 2 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018, Anexa 15 la Caietul de sarcini a fost eliminată, datorită faptului că forma actualizată și consolidată era inclusă în Studiul de fundamentare revizuit, devenit anexă a Contractului în urma derulării procedurii de licitație.

În conformitate cu prevederile Art. 20, alin (1), lit g) din HG nr. 867/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii:

„Art. 20- (1) Caietul de sarcini trebuie să conțină:

g) propunerea entității contractante de alocare a riscurilor în cadrul contractului de concesiune;”

De asemenea, în conformitate cu prevederile Art. 13, alin (1)-(3):

„Art. 13- (1) Studiul de fundamentare a deciziei de concesiune trebuie să cuprindă o analiză care să permită definirea și cunatificarea în termeni economici și financiari a riscurilor de proiect, luând în considerare, totodată, și variantele identificate de repartiție a riscurilor între părțile viitorului contract de concesiune, precum și analiza privind încadrarea contractului în categoria contractelor de concesiune.

(2) În scopul realizării analizei prevăzute la alin. (1), entitatea contractantă poate să utilizeze, ca model, matricea preliminară de repartiție a riscurilor de proiect cuprinsă în anexa nr. 1.

(3) În sensul alin. (2), matricea preliminară de repartiție a riscurilor reprezintă un instrument pentru reprezentarea, compararea și, respectiv, ierarhizarea riscurilor pentru un proiect de concesiune, pe baza unei liste generale de referință a riscurilor identificate.”

Coroborând cele două articole din normele de aplicare a Legii nr. 100/2016, se concluzionează că Matricea alocării riscurilor trebuie să fie, în același timp, și parte a Studiului de fundamentare și Anexă separată a Contractului de concesiune.

Această prevedere din propunerea de Act Adițional, are tot caracterul juridic al unei îndreptări de eroare materială, deoarece Actul adițional nr. 2 a eliminat vechea matrice – Anexa 15 - prin Art. 36, fără însă a o înlocui, în fapt, cu Matricea prevăzută la Tabelul 2 - „*Identificarea și descrierea riscurilor*” din Studiul de Fundamentare revizuit conform Deciziei CNSC nr. 437/C2/113 din 20.02.2018, parte integrantă a Contractului de concesiune. Pentru evitarea oricăror confuzii legate de acest subiect, matricea riscurilor a fost, de facto, parte neîntreruptă a documentației de atribuire și, implicit a Contractului nr. 1277/2018 încheiat de Părți, dar procesul formal de înlocuire a vechii ei forme cu cea nouă nu a fost desăvârșită prin Actul adițional nr. 2, de aceea el va fi completat cu această ocazie.

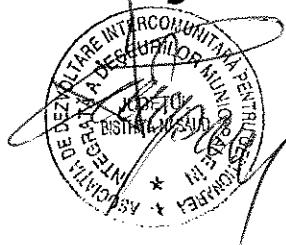
Așadar, prin Art. 5 din propunerea Asociației de Act adițional nr. 3 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018, se abrogă art. 36 al Actului adițional nr. 2.

Articolul 6 al propunerii de Act adițional nr. 3 aduce precizări referitoare la modificarea Anexei 15 la Caietul de sarcini- Matricea de alocarea a riscurilor, așa cum a fost ea determinată în Tabelul 2- „*Identificarea și descrierea riscurilor*” din

Studiul de Fundamentare revizuit conform Deciziei CNSC nr. 437/C2/113 din 20.02.2018, parte integrantă a Contractului de concesiune nr. 1277/2018, forma consolidată fiind prezentată în Anexa Actului adițional nr. 3.

Având în vedere toate argumentele expuse în prezenta Notă de fundamentare, propunem apobarea încheierii Actului Adițional nr. 3 la Contractul de concesiune nr. 1277/2018 în forma propusă de aparatul tehnic al ADI Deșeuri Bistrița-Năsăud.

Director executiv
Sabin Dragomir Cîmpan



Întocmit:

Anastasia Hașca - inspector ADI

A handwritten signature in black ink, appearing to read "Hașca", with a horizontal line underneath.

Răzvan Blid - consultant cooptat