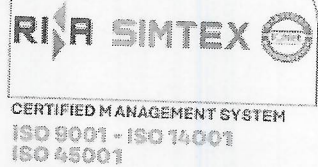




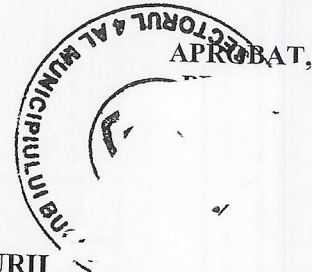
**SECTORUL 4 AL MUNICIPIULUI BUCUREȘTI
PRIMAR**

APARATUL DE SPECIALITATE
B-dul George Cosbuc nr. 6-16, sector 4, București
Tel. : +40-21-335.92.30 / Fax. : +40-21-337.07.90

Member of CQS Federation



**Direcția de Dezvoltare
Serviciul Achiziții Publice
Nr. P10.3/2158/04.11.2022**



DECIZIE DE ANULARE A PROCEDURII

Acord-cadru - Delegarea de gestiune a serviciului public de salubritate pe raza Sectorului 4 al Municipiului București
inițiată prin anunțul de participare nr. **CN1040187 / 10.03.2022**

I. Situația studiată:

- i. Procedura de achiziție derulată de Sectorul 4 al Municipiului București privind „Delegarea de gestiune a serviciului public de salubritate pe raza Sectorului 4 al Municipiului București, publicată în SEAP cu anunțul de participare **CN1040187**. Procedura se află în derulare la momentul emiterii prezentului document (elaborare oferte), având termen de depunere a ofertei data de **08.11.2022**.
- ii. Pe parcursul derulării procedurii (de la data publicării anunțului de participare și până la data prezentei) au intrat în vigoare prevederi legislative care impactează major domeniul procedurii și pe cale de consecință însăși derularea prezentei proceduri, respectiv:
 - OUG nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea OUG nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006;
 - Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 640 din 30 septembrie 2022 privind aprobarea Normelor metodologice de stabilire, ajustare sau modificare a tarifelor pentru activitățile de salubritate, precum și de calculare a tarifelor/taxelor distincte pentru gestionarea deșeurilor și a taxelor de salubritate (care abrogă Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 109/2007).
- iii. Procedura de atribuire a fost pregătită și inițiată sub imperiul OUG nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 forma în vigoare înainte de modificarea acestor acte normative prin OUG nr. 133/2022, tarifele de fundamentare și celelalte prevederi ale documentației fiind elaborate în acord Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 109/2007.

II. Aplicabilitatea prevederilor OUG nr. 133/2022 și a Ordinului președintelui A.N.R.S.C. nr. 640/2022 în ceea ce privește procedura de achiziție analizată

La nivelul modificărilor prescrise de OUG 133/2022 nu există dispoziții tranzitorii care să reglementeze situația impactată, singurele dispoziții tranzitorii de la nivelul actului normativ vizând situații în care Acordurile-cadru/Contractele pentru prestarea activității/activităților de salubritate se află în derulare la momentul intrării în vigoare.

Dat fiind acest context, întrucât situația în care ne aflăm este aceea a unei proceduri de atribuire în derulare și nu a unui acord-cadru în derulare, se va proceda la analiza privind aplicarea Legii în timp față de situația studiată, în ceea ce privește aplicarea OUG nr. 133 și a Ordinului nr. 640/2022 pentru procedura de atribuire aflată în derulare (anterior datei limită de depunere a ofertelor).

Privit, la modul simplist, sediul materiei cu privire la aplicarea normei juridice în timp este în primul rând art. 78 din Constituția României, potrivit căruia legea, în sens larg, intră în vigoare la 3 zile de la data publicării în Monitorul Oficial al României sau la o dată ulterioară prevăzută în textul ei. În acest sens sunt și dispozițiile art. 12 alin. (1) din Legea nr. 24/2002 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative, republicată, cu modificările și completările ulterioare. În acord cu normele de ordine constituțională, art. 6 alin. (1) din Legea nr. 287/2009 privind Codul civil, republicată, cu modificările și completările ulterioare, stabilește că legea civilă se aplică în intervalul de timp cuprins între data intrării în vigoare și data ieșirii sale din vigoare. Aceasta nu are putere retroactivă.

În acest cadru, este necesar a se avea în vedere succesiunea legilor în timp; **când o situație juridică se naște sub imperiul unei legi și se află în curs de desfășurare la momentul intrării în vigoare a unei legi noi.**

Această din urmă situație implică o analiză a succesiunii legilor în timp, întrucât creează un conflict de lege în timp, conflict care se soluționează de așa-numitul drept tranzitoriu.

În atare situație, trebuie să se țină seama de:

- a. principiul neretroactivității legii civile noi;
- b. principiul aplicării imediate a legii civile noi, acesta din urmă cunoscând însă excepția ultraactivității (supraviețuirii) legii vechi.

a. Cu privire la neretroactivitatea legii civile noi, acest principiu a fost consacrat de art. 1 din Codul civil de la 1864 iar, ulterior, preluat în cuprinsul art. 6 alin. (1) din noul Cod civil, potrivit căruia "(...) Aceasta nu are putere retroactivă."

Totodată, principiul neretroactivității a devenit, principiu constituțional, prin inserarea în Constituția României din 1991 a art. 15 alin. (2), potrivit căruia "Legea dispune numai pentru viitor, cu excepția legii penale sau contravenționale mai favorabile".

Astfel, neretroactivitatea legii, ca principiu constituțional, este obligatorie, pentru toate ramurile de drept, fără excepție, nu numai pentru acelea care îl prevăd explicit.

În afara excepției stabilite prin Constituție, care privește legea penală sau contravențională mai favorabilă, nicio altă excepție nu poate aduce limitări acestui principiu constituțional, iar acele prevederi contrarii trebuie a fi considerate neconstituționale și atacate pe căile controlului de neconstituționalitate.

Principiul neretroactivității legii civile constă în aceea că legea civilă se aplică numai situațiilor juridice care iau naștere după intrarea ei în vigoare, aplicându-se doar pentru viitor, nu și pentru trecut.

b. Aplicarea imediată a legii noi și ultraactivitatea legii vechi

În Legea nr. 287/2009 privind Codul civil, republicată, cu modificările și completările ulterioare, principiul aplicării imediate a legii noi își are sediul la art. 6 alin. (5) și (6), potrivit căruia "(5) Dispozițiile legii noi se aplică tuturor actelor și faptelor încheiate sau, după caz, produse ori săvârșite după intrarea sa în vigoare, precum și situațiilor juridice născute după intrarea sa în vigoare.

(6) Dispozițiile legii noi sunt de asemenea aplicabile și efectelor viitoare ale situațiilor juridice născute anterior intrării în vigoare a acesteia, derivate din starea și capacitatea persoanelor, din căsătorie, filiație, adopție și obligația legală de întreținere, din raporturile de proprietate, inclusiv regimul general al bunurilor, și din raporturile de vecinătate, dacă aceste situații juridice subzistă după intrarea în vigoare a legii noi."

Principiul aplicării imediate a legii civile noi este regula de drept potrivit căreia, de îndată ce legea a fost adoptată, legea nouă se aplică tuturor situațiilor ivite după intrarea sa în vigoare, excluzând aplicarea legii vechi.

Acest principiu nu este consacrat *expressis verbis*, este o consecință firească a principiului neretroactivității, pe care îl completează, cum se reține spre exemplu în Decizia nr. 2449/2013 pronunțată de Înalta Curte de Casație și Justiție.

De la acest principiu există o excepție, anume ultraactivitatea (supraviețuirea) legii vechi.

Această excepție poate fi prevăzută de legiuitor, în mod expres, în cuprinsul legii noi sau poate fi dedusă din redactarea legii. Inserarea unei astfel de prevederi își găsește justificarea în necesitatea aplicării legii vechi, pentru acele situații juridice în curs de desfășurare și până la momentul consumării lor.

Conform art. 54 din Legea nr. 24/2000 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative, republicată, cu modificările și completările ulterioare, "(1) Dispozițiile tranzitorii cuprind măsurile ce se instituie cu privire la derularea raporturilor juridice născute în temeiul vechii reglementări care urmează să fie înlocuită de noul act normativ.

(2) Dispozițiile tranzitorii trebuie să asigure, pe o perioadă determinată, corelarea celor două reglementări, astfel încât punerea în aplicare a noului act normativ să decurgă firesc și să evite retroactivitatea acestuia sau conflictul între norme succesive."

Prin urmare, dispozițiile tranzitorii sunt necesare ori de câte ori noua reglementare antrenează consecințe asupra vechilor reglementări, determinând o situație tranzitorie, dispozițiile OUG 133/2022 necuprinzând dispoziții tranzitorii privind situația studiată aceea a procedurilor de achiziție inițiate sub imperiul prevederilor legislative anterioare și aflate în derulare la momentul intrării în vigoare a prevederilor legislative de modificare.

În atare situație, menționăm faptul că, atunci când legiuitorul dorește ca noile reglementări să nu se aplice raporturilor juridice născute sub imperiul vechii legi, care sunt în curs de soluționare, dispune expres acest lucru, sub acest aspect neexistând o dispoziție expresă a OUG 133/2022.

Prin urmare, raportat la actul normativ se disting următoarele:

a) dacă situația juridică s-a constituit (format), modificat sau încheiat (stins) și, imediat după aceea, a intrat în vigoare o lege nouă, care schimbă condițiile de constituire, modificare sau stingere, situația juridică nu este afectată, aceasta se apreciază după legea în vigoare la data constituirii, modificării sau stingerii;

b) dacă o situație juridică și-a produs o parte dintre efecte până la intrarea în vigoare a legii noi, legea nouă nu le modifică sau desființează, legea nouă se aplică doar efectelor care urmează să se producă în viitor;

c) dacă situația juridică privește un act juridic lovit de nulitate potrivit legii vechi, chiar dacă legea nouă l-ar considera valabil, el rămâne supus legii vechi, pentru că valabilitatea actului se apreciază în funcție de condițiile prevăzute de legea în vigoare la data constituirii lui.

Legile de drept public și cele care interesează ordinea publică sunt de imediată aplicare.

În domeniul dreptului public, este de principiu că aplicarea imediată a normei noi este de strictă necesitate. Aici, problema conflictului în timp de norme se pune în alți termeni.

Normele de drept public (de drept constituțional, normele care organizează puterile și autoritățile publice, normele care privesc exercițiul drepturilor cetățenești, normele de competență, normele de procedură) se aplică imediat, înlăturând normele vechi.

Tot astfel se prezintă și cazul dispozițiilor imperative din domeniul dreptului privat (care interesează ordinea publică).

În ceea ce privește dreptul public, normele acestuia urmează a se aplica imediat.

În sensul celor de mai sus, este și practica instanțelor de judecată.

Cu titlu de exemplu Decizia nr. 2122/2001 pronunțată de Curtea Supremă de Justiție, statuează:

“Prin art. 1 din Codul civil se arată că «legea dispune numai pentru viitor, ea nu are putere retroactivă» iar art. 15 alin. (2) din Constituție, consacrand principiul neretroactivității, stabilește că «legea dispune numai pentru viitor, cu excepția legii penale mai favorabile» dar consacră în același timp principiul aplicării imediate a legii noi.

Potrivit acestui principiu, legea nouă nu poate fi aplicată asupra unor fapte petrecute înainte de intrarea ei în vigoare, ea trebuie să respecte situațiile juridice definitive constituite și efectele acestora consemnate anterior, deoarece în acest mod se asigură stabilitatea raporturilor juridice.

Dar, legea nouă se va aplica de la intrarea ei în vigoare fără a fi retroactivă, nu numai situațiilor juridice care se vor naște, se vor modifica ori stinge după această dată, ci, de regulă, și situațiilor juridice în curs de formare, modificare sau stingere la data intrării ei în vigoare, precum și efectelor prezente sau viitoare ale unor raporturi juridice trecute.

Totodată, cu privire la acest principiu constituțional, Curtea Constituțională a statuat constant în jurisprudența sa (de exemplu, prin Decizia nr. 291/2004) că "o lege nu este retroactivă atunci când modifică pentru viitor o stare de drept născută anterior și nici atunci când suprimă producerea în viitor a efectelor unei situații juridice constituite sub imperiul legii vechi, pentru că în aceste cazuri legea nouă nu face altceva decât să refuze supraviețuirea legii vechi și să reglementeze modul de acțiune în timpul următor intrării ei în vigoare, adică în domeniul ei propriu de aplicare.

Concluzie: Procedura de atribuire a acordului-cadru de delegare a gestiunii serviciului public de salubritate (inițiată prin anunțul de participare nr. CN1040187) **începută sub incidența legii vechi trebuie să respecte dispozițiile legii noi (OUG nr. 133/2022 și Ordin nr. 640/2022)** – aspect menționat și de ANRSC la nivelul adresei nr. 966157/31.10.2022

III. Impactul modificărilor aduse prin OUG nr. 133/2022 (și Ordinul nr. 640/2022) față de procedura de atribuire inițiată prin anunțul de participare nr. CN1040187:

OUG nr. 133/2022 pentru modificarea și completarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, precum și a Legii serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006 și Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 640 din 30 septembrie 2022 privind aprobarea Normelor metodologice de stabilire, ajustare sau modificare a tarifelor pentru activitățile de salubritate, precum și de calculare a tarifelor/taxelor distincte pentru gestionarea deșeurilor și a taxelor de salubritate (care abrogă Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 109/2007), **impactează procedura autorității contractante de o manieră incompatibilă cu continuarea acesteia, relevante în acest sens fiind:**

1) - Procedura de achiziție derulată de Sectorul 4 al Municipiului București privind „Delegarea de gestiune a serviciului public de salubritate pe raza Sectorului 4 al Municipiului București”, publicată în SEAP cu anunțul de participare CN1040187, se finalizează prin acord cadru, modalitatea specială de atribuire incompatibilă cu noile prevederi de la nivelul OUG 133/2022, situația care desi nu este prevăzută expres rezultă din interpretarea per a contrario a noilor dispoziții precum și din justificarea reținută prin Nota de fundamentare la OUG nr. 133/2022, potrivit căreia:

„Nu sunt aplicabile pentru atribuirea contactelor care au ca obiect prestarea activității/activităților de salubritate prevederile Paragrafului 1 al Secțiunii a 2-a din cadrul Capitolului III al Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare. Această soluție juridică este argumentată de necesitatea asigurării continuității activităților de salubritate din punct

de vedere cantitativ și calitativ, conform exigenței/cerinței fundamentale care definește organizarea și funcționarea serviciilor de utilități publice prevăzută la art. 7 alin. (1) din Legea serviciilor comunitare de utilități publice nr. 51/2006.”

2) - Activitățile serviciului de salubritate care formează obiectul contractului au fost modificate în raport de noile prevederi în raport de procedura aflată în derulare, activitatea de colectare a cadavrelor animalelor de pe domeniul public și predarea acestora către unitățile de ecarisaj sau către instalațiile de neutralizare, fiind eliminată din sfera serviciilor comunitare de utilități publice care se desfășoară sub controlul, conducerea sau coordonarea autorităților administrației publice locale ori ale asociațiilor de dezvoltare intercomunitară, în scopul salubrității localităților.

3) - Conform prevederilor Art. II din OUG 133/2022 care modifica art. 2 din Legea serviciului de salubritate a localităților nr. 101/2006: Înainte de atribuirea activității de colectare separată și transport separat al deșeurilor municipale, unitățile administrativ-teritoriale sau, după caz, sectoarele municipiului București sunt obligate să atribuie, individual sau în asociere, activitățile de transfer, sortare, tratare anaerobă/aerobă și/sau de eliminare, prin depozitare.

4) - Tarifele de fundamentare reglementate în acord Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 109/2007 , precum și dispozițiile privind ajustarea și modificarea tarifelor prezintă modificări substanțiale față de stabilite prin Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 640/2022.

5) - Condițiile de licențiere au fost modificate prin OUG 133/2022.

Concluzie:

i. Continuarea procedurii de atribuire, inițiată prin anunțul de participare CN1040187, în forma actuală ar conduce către atribuirea unui acord-cadru care nu servește acoperirii necesității în vederea căreia a fost inițiată procedura de atribuire, având în vedere modificările aduse de noul cadru legislativ mai sus menționat,

ii. Punerea în concordanță cu noile prevederi legislative mai sus menționate ar presupune modificări substanțiale ale documentației, incompatibile cu derularea/continuarea procedurii de atribuire inițiată prin anunțul de participare CN1040187,

Motive pentru care solicitam anularea procedurii de atribuire și reluarea acesteia în acord cu noile prevederi legislative care impactează domeniul salubrității.

Anulare: a se vedea art. 212 alin. (1) lit. c) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 55 alin. (2) lit. a) din HG nr. 395/2016

DIRECȚIA