

R O M Â N I A
J U D E Ţ U L N E A M Ţ
M U N I C I P I U L R O M A N
C O N S I L I U L L O C A L

PROIECT DE HOTĂRÂRE

Nr. 15723 din 27.02.2024

**privind respingerea unei plângeri prelabile formulate
împotriva H.C.L. nr. 26 din 16.02.2024**

CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ROMAN;

Examinând referatul de aprobare nr. 15725 din 27.02.2024 înaintat de către domnul Leonard Achiriloaei – Primarul Municipiului Roman, precum și raportul de specialitate nr.15728 din 27.02.2024 întocmit de către Direcția Juridică și Administrație Publică;

Având în vedere plângerea prelabilă nr. 3942/20.02.2024, formulată de CJ APA SERV SA împotriva Hotărârii Consiliului Local Roman nr. 26 din 16.02.2024, și înregistrată la Primăria municipiului Roman cu nr. 14121/21.02.2024;

Văzând avizul pentru legalitate nr. din dat de către Secretarul General al Municipiului Roman, avizul favorabil nr. din al Comisiei pentru administrație publică locală, sport și turism nr. din....., precum și avizul favorabil nr. din al Comisiei juridice;

Având în vedere prevederile art. 7, alin. 4 din Legea nr. 554/2004 - Legea Contenciosului administrativ;

În temeiul prevederilor art. 129, alin. 14, ale art. 139, alin. 1, ale art. 140, precum și ale art. 196, alin. 1, lit. „a” din O.U.G. nr. 57/2019 privind Codul Administrativ;

HOTĂRĂȘTE:

Art. 1. Se respinge plângerea prelabilă nr. 3942/20.02.2024, formulată de CJ APA SERV SA împotriva Hotărârii Consiliului Local nr. 26 din 16.02.2024 privind prorogarea termenului prevăzut la art. 1 al HCL nr. 303 din 18.12.2023 privind aprobarea listei bunurilor de retur și a bunurilor proprii aferente contractului de delegare a gestiunii Serviciului public de alimentare cu apă și canalizare.

Art. 2. Hotărârea se va comunica potrivit legii, prin grija secretarului general al municipiului, persoanelor și autorităților interesate.

INIȚIATOR,
Primarul Municipiului Roman,
Leonard ACHIRILOAEI



MUNICIPIUL ROMAN

Piața Roman-Vodă nr. 1

www.primariaroman.ro

Tel. 0233.741.651, 0233.741.119, 0233.740.165, 0233.744.650

Fax. 0233.741.604 E-mail: primaria@primariaroman.ro



Emitent: CABINET PRIMAR

Nr. 15725 din 27.02.2024

REFERAT DE APROBARE

la proiectul de hotărâre privind respingerea unei plângeri prealabile formulate împotriva H.C.L. nr. 26 din 16.02.2024

Prin HCL nr. 302 din 18.12.2023 s-a aprobat delegarea gestiunii serviciului de alimentare cu apă și de canalizare, pentru sistemele de alimentare cu apă și de canalizare care sunt proprietatea publică a Municipiului Roman, către Operatorul Regional de Apă și Canalizare APAVITAL IAȘI. Prin același act administrativ s-a aprobat și contractul de delegare a gestiunii serviciului de alimentare cu apă și de canalizare.

Prin H.C.L. nr. 303 din data de 18.12.2023 s-a aprobat preluarea, de către Municipiul Roman, de la operatorul CJ APA SERV SA, a bunurilor de retur predate acestuia din urmă, conform Contractului de delegare a gestiunii Serviciului public de alimentare cu apă și canalizare nr. 28/10.08.2009 cu toate completările ulterioare, în termen de 60 de zile de la adoptarea actului administrativ.

În baza acestor hotărâri, s-au numit comisii de predare atât din partea autorității publice locale, cât și din partea operatorului CJ APA SERV SA, s-a stabilit un calendar de lucru, care prevede întâlniri la sediul Primăriei Roman, în vederea realizării inventarului scriptic al bunurilor de retur și s-au organizat echipe mixte ce au procedat la verificarea și identificarea în teren a echipamentelor tehnice.

Prin minuta din data de 15.02.2024, cele două Comisii au concluzionat că acest proces de predare nu se poate finaliza în termenul prevăzut de HCL 303/2023 și se solicită prelungirea acestuia.

În aceste condiții, prin HCL nr. 26 din 16.02.2024, s-a aprobat prorogarea termenului prevăzut la art. 1 din Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Roman nr. 303 din 18.12.2023 privind aprobarea listei bunurilor de retur și a bunurilor proprii aferente contractului de delegare a gestiunii Serviciului public de alimentare cu apă și canalizare, cu 30 de zile.

De asemenea, pentru buna desfășurare a procesului de predare, evitarea prelungirilor succesive a acestui termen și pentru asigurarea continuității serviciului până la finalizarea procesului de trecere la un alt operator, prin alin. (2) s-a hotărât ca „În situația în care procesul de predare preluare nu se finalizează în termenul prevăzut la alin.1, operatorul va asigura prestarea

serviciului in regim de continuitate pana la preluarea efectiva de catre autoritatea publica locala și încheierea actului adițional cu noul operator.”

Împotriva acestei hotărâri, CJ APA SERV SA a formulat plângerea prealabilă nr. 3942/20.02.2024, înregistrată la Primăria municipiului Roman cu nr. 14121/21.02.2024, prin care solicită revocarea în parte a hotărârii anterior menționate, cu privire la conținutul art. 1 alin. (2) , plângerea fiind întemeiată pe dispozițiile art. 7 din Legea nr. 554/2004, prevederile Legii nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilități publice, prevederile Contractului de delegare nr. 28/2009 și ale art. 1351 Cod Civil.

Analizând contestația formulată, se constată că aceasta este neîntemeiată și propun respingerea acesteia.

Prezentul referat de aprobare, însoțit de proiectul de hotărâre, va fi transmis Direcției Juridice și Administrație Publică în vederea întocmirii raportului de specialitate.

Inițiator
Primarul Municipiului Roman,
Leonard Achiriloaei



MUNICIPIUL ROMAN

Piața Roman-Vodă nr. 1

www.primariaroman.ro

Tel. 0233.741.651, 0233.741.119, 0233.740.165, 0233.744.650

Fax. 0233.741.604 E-mail: primaria@primariaroman.ro



Emitent: DIRECȚIA JURIDICĂ ȘI ADMINISTRAȚIE PUBLICĂ
Nr. 15728 din 27.02.2024

RAPORT DE SPECIALITATE

**la proiectul de hotărâre privind respingerea unei plângeri prealabile
formulate împotriva H.C.L. nr. 26 din 16.02.2024**

Din punct de vedere al oportunității:

Prin H.C.L. nr. 302 din 18.12.2023 s-a aprobat delegarea gestiunii serviciului de alimentare cu apă și de canalizare, pentru sistemele de alimentare cu apă și de canalizare care sunt proprietatea publică a Municipiului Roman, către Operatorul Regional de Apă și Canalizare APAVITAL IAȘI. Prin același act administrativ s-a aprobat și contractul de delegare a gestiunii serviciului de alimentare cu apă și de canalizare.

Prin H.C.L. nr. 303 din data de 18.12.2023 s-a aprobat preluarea, de către Municipiul Roman, de la operatorul CJ APA SERV SA, a bunurilor de retur predate acestuia din urmă, conform Contractului de delegare a gestiunii Serviciului public de alimentare cu apă și canalizare nr. 28/10.08.2009 cu toate completările ulterioare, în termen de 60 de zile de la adoptarea actului administrativ.

În baza acestor hotărâri, s-au numit comisii de predare atât din partea autorității publice locale, cât și din partea operatorului CJ APA SERV SA, s-a stabilit un calendar de lucru, care prevede întâlniri la sediul Primăriei Roman, în vederea realizării inventarului scriptic al bunurilor de retur și s-au organizat echipe mixte ce au procedat la verificarea și identificarea în teren a echipamentelor tehnice.

Prin minuta din data de 15.02.2024, cele două Comisii au concluzionat că acest proces de predare nu se poate finaliza în termenul prevăzut de H.C.L. nr. 303/2023 și se solicită prelungirea acestuia.

În aceste condiții, prin H.C.L. nr. 26 din 16.02.2024, s-a aprobat prorogarea termenului prevăzut la art. 1 din Hotărârea Consiliului Local al Municipiului Roman nr. 303 din 18.12.2023 privind aprobarea listei bunurilor de retur și a bunurilor proprii aferente contractului de delegare a gestiunii Serviciului public de alimentare cu apă și canalizare, cu 30 de zile.

De asemenea, pentru buna desfășurare a procesului de predare, evitarea prelungirilor succesive a acestui termen și pentru asigurarea continuității serviciului până la finalizarea procesului de trecere la un alt operator, prin alin. (2)

s-a hotărât ca „În situația în care procesul de predare preluare nu se finalizează în termenul prevăzut la alin. 1, operatorul va asigura prestarea serviciului în regim de continuitate până la preluarea efectivă de către autoritatea publică locală și încheierea actului adițional cu noul operator.”

Împotriva acestei hotărâri, CJ APA SERV SA a formulat plângerea prealabilă nr. 3942/20.02.2024, înregistrată la Primăria municipiului Roman cu nr. 14121/21.02.2024, prin care solicită revocarea în parte a hotărârii anterior menționate, cu privire la conținutul art. 1 alin. (2), plângerea fiind întemeiată pe dispozițiile art. 7 din Legea nr. 554/2004, prevederile Legii nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilități publice, prevederile Contractului de delegare nr. 28/2009 și ale art. 1351 Cod Civil.

Din punct de vedere al legalității.

Analizând plângerea formulată, se constată că aceasta este neîntemeiată, pentru următoarele considerente:

În primul rând plângerea este imprecis formulată, pe de o parte, temeiurile de drept sunt doar generic formulate, fără a se face referire la dispozițiile legale în concret încălcate și pe de altă parte se aduc critici de nelegalitate dispozițiilor dintr-un alt act administrativ, respectiv art. 4 din H.C.L. 302/2023.

Se invocă în esență ca dispozițiile art. 1 alin. 2 din H.C.L. nr. 26/2024 încalcă dispoziții legale de nivel superior, respectiv art. 33 alin. din Legea 51 din 2006, invocându-se ca temeiuri de drept, în mod generic legea 51/2006, Contractul de delegare nr. 28/2009 și art. 1351 din codul civil.

Cu privire la aplicabilitatea art. 33 alin. 3 din Legea nr. 51/2006, acesta nu este aplicabil raporturilor contractuale dintre autoritatea publică și companie, iar aceasta nu se poate prevala de nici o altă prevedere legală, în vederea exonerării de la executarea obligațiilor contractuale asumate. Termenul de 90 zile reglementat de dispozițiile art. 33 alin. 3 din Legea 51/2006, nu este aplicabil contractului de delegare motivat de faptul că acest articol este introdus după încheierea contractului. Or, contractul este guvernat de legea în vigoare la data semnării lui, conform principiului că legea civilă nu retroactivează, principiu reglementat atât de art. 1 din Vechiul Cod Civil, cât și de prevederile art. 6 din Noul Cod Civil.

”Pentru actul juridic, legiuitorul a stabilit ca regulă aplicarea legii în vigoare la data încheierii actului juridic nu numai în privința condițiilor de validitate și, pe cale de consecință, a nulității, ci și pentru alte aspecte ce privesc încheierea actului juridic, pentru alte cauze de ineficacitate, pentru regulile de interpretare a actului, pentru efectele actului juridic (inclusiv cele produse după intrarea în vigoare a unei noi legi), pentru executarea obligațiilor asumate de părți, pentru încetarea actului juridic.

Această regulă se desprinde atât din dispozițiile art. 6 alin. (2) și (3) C.civ. (reluată în art. 3 și art. 4 din Legea nr. 71/2011), cât și din art. 102 alin. (1) din Legea nr. 71/2011, potrivit căruia, ”contractul este supus dispozițiilor legii în vigoare la data când a fost încheiat în tot ceea ce privește încheierea, interpretarea, efectele, executarea și încetarea sa”.

Altfel spus, nulitatea sau altă cauză de ineficacitate a actului juridic (de exemplu: inopozabilitatea, caducitatea, revocarea, rezoluțiunea etc.) este supusă legii în vigoare în momentul încheierii actului.

Legea nr. 71/2011 conține o serie de dispoziții care nu reprezintă altceva decât cazuri particulare ale acestei reguli. Spre exemplu:

- din art. 102 din Legea nr. 71/2011 rezultă că modificarea contractului se face cu respectarea tuturor condițiilor prevăzute de legea în vigoare la data modificării, iar elementele ce nu fac obiectul modificării sunt supuse dispozițiilor legii în vigoare la data când a fost încheiat contractul;”- (prof. dr. Gabriel Boroi-Alicarea Noului Cod Civil in timp).

De altfel, este de observat ca hotararea atacata nu se intemeiaza pe dispozițiile Legii 51/2006, iar termenul reglementat la alin.2 este termenul prevazut in Contractul de delegare 28/2009, la **art.18, pct.27** :

”27. la încetarea Contractului de delegare din alte cauze decât prin atingere la termen, excluzând forța majoră, Operatorul este obligat să asigure continuitatea furnizării serviciilor publice de alimentare cu apă și de canalizare, în condițiile stipulate în Contract, până la preluarea acestuia de către Autoritatea delegantă;”

Este de remarcat ca se aplica cu prioritate, principiul general, potrivit căruia, **„contractul valabil încheiat are putere de lege între părțile contractante”**. Orice contract valabil încheiat, este obligatoriu și produce efecte numai între părțile sale (inter partes), care sunt ținute să respecte drepturile și obligațiile contractuale, așa cum le-au determinat în conținutul actului juridic respectiv . Mai mult decât atât, cu privire la obligativitatea (executorialitatea) contractului, cu excepția cazurilor în care legea limitează forța obligatorie a actului respectiv (spre exemplu, cazul impreviziunii), orice persoană trebuie să-și execute obligațiile pe care le-a contractat, iar creditorul, are dreptul la îndeplinirea integrală, exactă și la timp a obligației. De aceea, efectul fundamental al principiului forței obligatorii pentru părțile contractante, este acela că sunt obligate să execute întocmai prestațiile asumate prin contract.

Mai mult decat atat, la semnarea contractului nr.28/13144/ 10.08.2009, prin prevederile art. 24, punctul 2, noi părțile am stabilit, de comun acord, faptul că: **„ Operatorul sau Autoritatea delegantă nu se pot prevala de nici o modificare sau completare a prevederilor legale și reglementare și a standardelor aplicabile la data intrării în vigoare pentru a se exonera de vreuna dintre obligațiile ce-i revin conform prezentului Contract de delegare”**.

Or, prin prezenta plangere, operatorul se prevaleaza de o dispoziție legala ulterioara pentru a justifica neindeplinirea obligației de asigurare a continuității serviciului.

Chiar si in condițiile in care am porni de la ideea inacceptabila ca dispozițiile art.33 alin.3 din Lege se aplica contractului semnat de noi, partile, in 2009, acest termen, care este reglementat ca un termen extracontractual, ar incepe sa curga de la data incetarii contractului. Or, contractul dintre noi inceteaza conform dispozițiilor contractuale, la data inlocuirii operatorului, respectiv la data semnării contractului cu noul operator. Termenul de 90 zile de

care se prevalează în refuzul de a asigura continuitatea serviciului are natura juridică a unui termen de recomandare și nu a unui termen imperativ sau de decadere.

Sustinerile operatorului cu privire la ierarhia actelor normative nu are aplicabilitate în cauza în condițiile în care actul atacat este un act cu caracter individual, nu are caracterul unui act normativ și este dat în executarea contractului de delegare de gestiune și nu naște drepturi și obligații noi. Mai mult decât atât, până la data înlocuirii operatorului prin semnarea unui nou contract, Operatorul CJ APA SERV SA este ținut de executarea contractului asumat și prestarea serviciului în condițiile contractuale.

Mai mult decât atât, în condițiile în care operatorul apreciază că dispozițiile legale ulterioare, în concret dispozițiile art. 33 alin. 3 din legea 51/2006 contravin clauzelor contractuale, avea posibilitatea de a proceda la modificarea contractului prin act adițional în acord cu noile dispoziții legale. Cum din 2015, data modificării dispozițiilor legale invocate nu a făcut nici un demers în acest sens, este evident că se aplică cu prioritate principiul forței obligatorii a contractului, respectiv dispozițiile art. 18 pct. 27 din contract.


Celelalte presupuse motive cu referire la abrogarea dispusă prin H.C.L. nr. 302/2023, precum și referirile la art. 65 din contract nu au legătură cu hotărârea atacată și nu le vom analiza. De asemenea este de remarcat invocarea art. 1351 din noul Cod Civil, care reglementează cazul de forță majoră, dispoziție legală care, pe de o parte nu are nici o legătură cu actul contestat, și pe de altă parte Noul Cod Civil nu este aplicabil raporturilor contractuale dintre părți, raporturi care s-au născut sub imperiul vechiului Cod Civil, așa cum am arătat pe larg mai sus.

Față de cele expuse, se impune respingerea plângerii prealabile formulate de CJ APA SERV SA împotriva H.C.L. nr. 26/2024.

Față de cele expuse, apreciez proiectul de hotărâre ca fiind legal și oportun și îndeplinește condițiile de a fi supus aprobării Consiliului Local Roman.

**Director D.J.A.P.,
C.j. Camelia RUSU**

Nr. 3942/20.02.2024

Ab. Jurobka - Rusu C
Catre, 



0a6a9e20-2e58-4c78-bfba-39cf39d7ba4a

Municipiul Roman
CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI ROMAN

Subscrisa Compania Judeteana APA SERV SA, operator regional pentru serviciul de alimentare cu apa si de canalizare in judetul Neamt, cu sediul in Municipiul Piatra Neamt, str. Lt. Draghiescu nr. 3, Judetul Neamt, CUI RO15346437, J27/499/2003, reprezentata legal de Domnul Ioan Vlad Angheluta – director general, formulam prezenta

Plangere prealabila

La Hotararea nr. 26/16.02.2024, comunicata in data de 19.02.2024 privind prorogarea termenului prevazut la art.1 al HCL Roman nr.303/18.12.2023 , pentru urmatoarele motive:

In cadrul art.1 alin.2 din Hotararea 26/2024 se mentioneaza *“in situatia in care procesul de predare preluare nu se finalizeaza in termenul prevazut la alin.1, operatorul va asigura prestarea serviciului in regim de continuitate pana la preluarea efectiva de catre autoritatea publica locala si incheierea actului aditional cu noul operator”*:

Din analiza alineatului 2 sus mentionat, opinam ca administratia publica Consiliul Local Roman a emis un act administrativ incalcanad atat prevederile legale aplicabile speței, astfel:

Potrivit prevederilor art 81 alin.2 din Legea 24/2000, reglementările cuprinse în hotărârile consiliilor locale și ale consiliilor județene, precum și cele cuprinse în ordinele prefectilor sau în dispozițiile primarilor **nu pot contraveni Constituției României și reglementărilor din actele normative de nivel superior.**

Or, asa cum vom arata mai jos, alineatul care face obiectul prezentei plangeri contravine prevederilor legale.

Conform prevederilor art.4 din HCL 302/2023, la data intrarii in vigoare a prezentei hotarari, se abroga HCL 96/14.05.2009 privind delegarea gestiunii serviciului de alimentare cu apa si de canalizare catre Compania Judeteana Apa Serv SA.

Apreciem ca este necesar a aduce unele clarificari cu privire la raportul juridic dintre companie si autoritatea deleganta, semnatarii contractului de delegare.

Raportul juridic dintre parti este reglementat, conform prevederilor art.23 alin.1 lit. a din Legea 51/2006, prin hotărâri privind darea în administrare a furnizării/prestării serviciilor de utilități publice către operatorii de drept public prevăzuți la art. 28 alin. (2) lit. a), respectiv contracte de delegare a gestiunii serviciilor de utilități publice către operatorii prevăzuți la art. 28 alin. (2) lit. b), în cazul gestiunii directe.

Mai mult, potrivit prevederilor art.2 lit. e din Legea 51/2006, delegarea gestiunii unui serviciu de utilități publice este acțiunea prin care o unitate administrativ-teritorială atribuie unuia sau mai multor operatori, în condițiile prezentei legi, furnizarea/prestarea unui serviciu ori a unei activități din sfera serviciilor de utilități publice a căru/cărei răspundere o are. Delegarea gestiunii unui serviciu/unei activități de utilități publice implică operarea propriu-zisă a serviciului/activității, punerea la dispoziție a sistemului de utilități publice aferent serviciului/activității delegat/delegate, precum și DREPTUL ȘI OBLIGAȚIA operatorului de a administra și exploata sistemul de utilități publice respectiv.

Analizand cadrul legal sus mentionat, puteti concluziona faptul ca actul ce da dreptul dar si obligatia companiei de a administra si exploata sistemul de utilitati publice si in baza caruia furnizam serviciul public este HCL 96/14.05.2009, ACT PE CARE L-ATI ABROGAT PRIN HCL 302/2023.

Avand in vedere acest fapt, devin incidente prevederile art. 33 alin.3 din Legea 51/2006 ce mentioneaza faptul ca **operatorii serviciilor de utilități publice aflați în oricare dintre situațiile prevăzute la alin. (2) au obligația, la solicitarea autorităților administrației publice locale, de a asigura continuitatea furnizării/prestării serviciilor/activităților din sfera serviciilor de utilități publice până la data desemnării noului operator, dar nu mai mult de 90 de zile.**

SUBLINIEM FAPTUL CA ART.33 SUS ENUNTAT A FOST INTRODUS LA REPUBLICAREA LEGII 51/2006 PUBLICATA IN MONITORUL OFICIAL NR. 121 DIN 05 MARTIE 2013.

In ceea ce priveste art.65 din contractul de delegare, mentionam urmatoarele:

Enuntul acestui articol este : *la data încetării, din orice motiv a Contractului de delegare, Operatorul este obligat să pună la dispoziția Autorității delegante, la cererea acestuia, resursele integrate gestiunii și furnizării Serviciilor, îndeosebi personalul operațional și de control, precum și toate bunurile necesare Serviciilor, pentru întreaga perioadă necesară implementării unui nou sistem operațional și pentru cel puțin 1 (un) an de la data încetării.*

Analizand conform regulilor de interpretare a contractului prevazute de Codul Civil, puteti observa faptul ca in cadrul acestei prevederi singura obligatie a operatorului este DE A PUNE LA DISPOZITIA AUTORITATII

DELEGANTE(...), DECI NICIDECUM OBLIGATIA DE A FURNIZA SERVICIULUI PUBLIC.

MAI MULT, PREVEDERILE ART.65 DIN CONTRACTUL DE DELEGARE DATEAZA DIN ANUL 2009, or legea ce guverneaza serviciile publice, prin republicarea din 05.03.2013, aduce modificari vechii legislatii si impune noi termene imperative. Conform ierarhizarii actelor normative, legea 51/2006 are o forta juridica mai mare decat orice alt act administrativ, in speta noastra, contractul de delegare.

In concluzie, avand in vedere motivele de nelegalitate si netemeinicie semnalate mai sus, va solicitam revocarea in parte a hotararii atacate.

In drept, prezenta plangere prealabila este intemeiata pe dispozitiile art. 7 din Legea nr. 554/2006 a contenciosului administrativ, prevederile Legii nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilitati publice invocate, prevederile contractului de delegare a gestiunii din 10.08.2009 si ale art. art. 1351 si urmatoarele din Codul Civil care se completeaza .

Consilier Director General,
Maria Solomon



Director

Ioan Vla

