

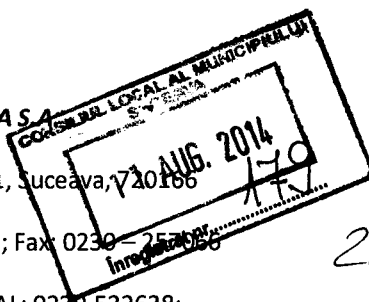


S.C. TERMICA S.A.

Str. Energeticianului, nr. 1, Suceava, 720166

Tel: 0230 - 251997, 252698; Fax: 0230 - 257098

ADMINISTRATOR SPECIAL: 0230-532638;



22122

<< în reorganizare judiciara >> << in judicial reorganisation >> << en redressement >>	
Nr. ...2175... 12.08.2014	Nr. Registrul Comerțului Suceava nr. J33/310/6.6.2002 Cod de înregistrare fiscala (C.I.F.) RO14682110

*Către,*

**PRIMĂRIA MUNICIPIULUI SUCEAVA**

**CONSILIUL LOCAL AL MUNICIPIULUI SUCEAVA**

**MUNICIPIUL SUCEAVA – PRIN PRIMAR**

Subscrisa, S.C. TERMICA S.A., cu datele de identificare și contact în antet, reprezentată de administratorii judiciari **Management Reorganizare Lichidare Iași S.P.R.L.**, cu sediul: mun. Iași, Aleea Nicolina, nr. 82, jud. Iași, nr. de înregistrare în Registrul Societăților Profesionale 0120, tel: 0232-243.864, e-mail: [iasi@insolventa.ro](mailto:iasi@insolventa.ro), reprezentată prin asociat coordonator, Mititelu Corneliu și **MGA Insolvency S.P.R.L.**, cu sediul: mun. Suceava, b-dul 1 Decembrie 1918, nr. 10, et. 3, camera 6,, jud. Suceava, nr. de înregistrare în Registrul Societăților Profesionale 0616, tel. fax/ 0330.115167, email [contact@mgainsolvency.ro](mailto:contact@mgainsolvency.ro), reprezentată prin asociat coordonator, Matei Teodor, formulează

### **CERERE DE REVOCARE**

prin care solicităm următoarele:

- să revocați Procesul verbal de deschidere plicuri exterioare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014, referitor la etapa de negociere directă desfășurată

**în cadrul procedurii organizate pentru atribuirea contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport, distribuție și furnizare a energiei termice produse în sistem centralizat în municipiul Suceava;**

**- să revocați și să suspendați etapa negocierii directe din cadrul procedurii organizate pentru atribuirea contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport, distribuție și furnizare a energiei termice produse în sistem centralizat în municipiul Suceava, inițiată prin Anunțul negociere directă nr. 18143, până la finalizarea planului de reorganizare al S.C. TERMICA S.A., ca fiind nelegale,**

pentru motivele pe care le vom dezvolta în continuare:

**În fapt,** municipiul Suceava a inițiat procedura de atribuire negociere directă pentru concesionarea serviciului public de transport, distribuție și furnizarea energiei termice produsă în sistem centralizat în municipiul Suceava.

La data de de 07.08.2014 a avut loc ședința de deschidere a plicurilor exteritoare și de stabilire a ofertelor eligibile pentru ofertele depuse în cadrul procedurii de către S.C. TERMICA S.A. și S.C. THERMONET S.R.L..

Cu această ocazie, a fost întocmit Procesul verbal de deschidere plicuri exteritoare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014 prin care s-a constatat că doar oferta S.C. THERMONET S.R.L. este eligibilă.

Comisia de evaluare a stabilit că oferta depusă de S.C. TERMICA S.A. nu este eligibilă, întrucât a prezentat Certificatul de atestare fiscală nr. 159476/06.08.2014 eliberat de ANAF în care existau datorii de 195.801 lei, iar prin completarea Formularului 1 s-a declarat că societatea se află în procedura reorganizării judiciare, contrar prevederilor din documentația de atribuire.

Considerăm că etapa negocierii directe este organizată și desfășurată în mod nelegal de către municipiul Suceava, astfel încât în mod implicit și Procesul verbal deschidere plicuri exteritoare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014 este nelegal, solicitând să revocați actele contestate și să suspendați procedura de atribuire prin negociere directă a contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport, distribuție și furnizare a energiei termice produse în sistem centralizat în municipiul Suceava, inițiată prin Anunțul negociere directă nr. 18143, până la finalizarea planului de reorganizare al S.C. TERMICA S.A.

Conform art. 55 din H.G. nr. 717/2008, "Persoana care se considera vatamata într-un drept al sau ori într-un interes legitim printr-un act al delegatarului/comisiei de evaluare, cu încălcarea dispozițiilor legale în materia serviciilor comunitare de utilitati publice si prin nerespectarea prezentei proceduri-cadru, are dreptul de a contesta actul respectiv pe cale administrativa si/sau în justitie, în condițiile Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004, cu modificarile si completarile ulterioare.,,

De la bun început dorim să precizăm că în prezent se află în derulare Contractul de concesiune nr. 33689 din 14.12.1999 încheiat între S.C. TERMICA S.A. și municipiul Suceava, care **nu a fost reziliat de către o instanță de judecată.**

Conform art. 4 alin. 1 din Contractul de concesiune nr. 33689 din 14.12.1999 durata acestuia este de **30 de ani**, respectiv până la 14.12.2029.

Argumentul principal pentru care municipiul Suceava a inițiat procedura de concesiune a serviciului de transport și distribuție a agentului termic pe raza municipiului Suceava l-a reprezentat faptul că S.C. TERMICA S.A. a deținut Licența nr. 0241/24.06.2008 pentru serviciul public de distribuție, furnizare și transport al cărei termen de valabilitate a expirat la data de 24.06.2013, în condițiile în care S.C. TERMICA S.A. se află în procedura insolvenței de la data de 18.06.2014.

Apreciem că atât etapa negocierii directe cât și Procesul verbal deschidere plicuri exterioare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014 sunt nelegale, deoarece **Consiliul local al municipiului Suceava nu poate delega concesiunea unui serviciu public care face obiectul unui contract de concesiune aflat în derulare, așa cum arătam mai sus.**

Societatea se află în procedura reorganizării judiciare deoarece prin Hotărârea nr. 822/17.06.2014, pronunțată de Tribunalul Suceava în Dosarul nr. 6758/86/2013 a fost confirmat de către judecătorul sindic planul de reorganizare aprobat de creditorii.

Potrivit art. 12 din Legea nr. 85/2006, hotărârile judecătorului sindic sunt executorii, astfel încât Hotărârea nr. 822/17.06.2014 este opozabilă *erga omnes*, deci inclusiv pentru municipiul Suceava.

**Autoritatea Națională de Reglementare pentru Serviciile Comunitare de Utilități Publice în calitate de autoritate de monitorizare și reglementare, prin Ordinul președintelui A.N.R.S.C. nr. 363/04.08.2014 a aprobat eliberarea licenței clasa 2 pentru activitățile de transport, distribuție și furnizare a energiei termice, împreună cu Licența nr. 2928/04.08.2014, valabilă până la data de 04.08.2015.**

**Așadar în acest moment nu mai subzistă niciun motiv pentru continuarea procedurii de atribuire a contractului de concesiune a serviciului de transport și distribuție a agentului termic pe raza municipiului Suceava, S.C. TERMICA S.A. îndeplinind toate condițiile pentru prestarea în continuare a acestui serviciu, în baza contractului de concesiune mai sus amintit.**

Faptul că procedura inițiată de municipiul Suceava este nelegală și trebuie suspendată rezultă și din cuprinsul Adresei nr. 217292 din 04.08.2014 a ANRSC, prin care autoritatea recomandă, în baza prevederilor H.G. nr. 717/2008 care conferă acesteia funcția de monitorizare și control al procesului de delegare a gestiunii, **să fie suspendat procesul de delegare a gestiunii până la definitivarea procesului de reorganizare a S.C. TERMICA S.A.**

Conform art. 51 alin. 1 din H.G. nr. 717/2008 pentru aprobarea Procedurii-cadru privind organizarea, derularea și atribuirea contractelor de delegare a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice, a criteriilor de selecție-cadru a ofertelor pentru serviciile comunitare de utilități publice și a Contractului-cadru de delegare a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice, publicată în MOF nr. 546 - 18/07/2008: **„art. 51. - (1) A.N.R.S.C. este autoritatea de reglementare competentă conform Legii nr. 51/2006, cu modificările și completările ulterioare, învestită cu funcția de monitorizare și control al procesului de delegare a gestiunii serviciilor comunitare de utilități publice aflate în sfera sa de reglementare”**, în timp ce **potrivit** art. 53 alin. 1 lit. a din același act normativ prevede că, “(1) Delegatarul, pe baza observațiilor transmise de A.N.R.S.C., poate dispune, după caz: **a) suspendarea procesului de atribuire a contractului de delegare”**.”

Deși Adresa nr. 217292 din 04.08.2014 a ANRSC a fost transmisă municipiului Suceava, iar reprezentanții S.C. TERMICA S.A. prezenți la ședința din 07.08.2014 au menționat în cadrul observațiilor de la finalul Procesului verbal deschidere plicuri exterioare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014 faptul că procedura negocierii directe trebuie suspendată, municipiul Suceava a refuzat să dispună această măsură, cauzând astfel prejudicii grave S.C. TERMICA S.A.

După cum menționam mai sus, principalul motiv de nelegalitate al actelor contestate îl reprezintă faptul că, potrivit art. 4 alin. 1 din Contractul de concesiune nr. 33689 din 14.12.1999 durata acestuia este de 30 de ani, respectiv până la 14.12.2029.

De asemenea, potrivit art. 12, alin. 4 din Legea nr. 325/2006 a serviciului public de alimentare cu energie termica nr. 325/2006: “(4) Contractele de concesiune aflate în derulare la data intrării în vigoare a prezentei legi **opereaza pâna la expirarea sau, dupa caz, rezilierea acestora în condițiile legii**”.

Potrivit art. 13 alin. 2 și 3 din Legea nr. 51/2006 a serviciilor comunitare de utilitati publice nr. 51/2006, “(2) A.N.R.S.C. este autoritatea de reglementare competenta pentru urmatoarele servicii de utilitati publice: d) producerea, transportul, distributia si furnizarea de energie termica în sistem centralizat, cu exceptia activitatii de producere a energiei termice în cogenerare; (3) A.N.R.S.C., potrivit competentelor acordate prin prezenta lege, elibereaza licente, elaboreaza metodologii si regulamente-cadru pentru domeniul serviciilor de utilitati publice din sfera sa de reglementare si pentru piata acestor servicii si monitorizeaza modul de respectare si implementare a legislatiei aplicabile acestor servicii.”

Or, ANRSC în calitate de autoritate de reglementare, prin Adresa nr. 115639 din 01.11.2013 transmisă administratorilor judiciari a menționat că, **“cât privește contractul de delegare a gestiunii, valabil încheiat cu autoritățile administrației publice locale, acesta își poate produce în continuare efecte, în regim controlat, cu acordul instanțelor de judecată”** și că, **„în concluzie, S.C. TERMICA S.A. își poate continua activitatea în baza contractului de delegare a gestiunii întrucât nicio instanță sau autoritate publică nu poate să-i limiteze acest drept, potrivit legii, astfel că orice decăderi, limitări, interdicții ori alte asemenea instituite prin norme legale sau prevederi contractuale pentru cazul deschiderii procedurii de insolvență vor fi aplicabile doar de la data deschiderii falimentului.”**

Având în vedere că nu există o hotărâre judecătorească prin care s-a dispus încetarea/rezilierea Contractului de concesiune nr. 33689 din 14.12.1999, considerăm că este nelegal să fie desfășurată o procedură de atribuire a unui nou contract de concesiune, care se suprapune peste contractul de concesiune existent, aspect nelegal din punctul nostru de vedere.

Deosebit de aceasta, Procesul verbal deschidere plicuri exteritoare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014 este nelegal deoarece S.C. TERMICA S.A. a fost descalificată pentru motivul că se află în procedura reorganizării judiciare, aspect care îngrădește în mod nelegal dreptul de a participa la procedura negocierii directe pentru S.C. TERMICA S.A..

La punctul IV. CERINTE DE ELIGIBILITATE, lit. e din instrucțiunile contestate, se prevede obligația ca participanții la licitație să întocmească “e). Declarație pe propria răspundere a reprezentantului legal al ofertantului, din care să rezulte că nu se află în una dintre situațiile prevăzute de Legea nr. 85/2006 privind procedura insolvenței, cu modificările ulterioare - Ofertantul va prezenta Declarația pe propria răspundere că nu se află în una dintre situațiile prevăzute de Legea nr. 85/2006 – Formular 1, în original”

*„Subsemnatul....., reprezentant imputernicit al .....(denumire/numele și sediul/adresa ofertantului) declar pe propria răspundere, sub sancțiunile aplicate faptei de fals în acte publice, ca ofertantul.....(denumirea ofertantului) nu se află în una dintre situațiile prevăzute de Legea nr. 85/2006 privind procedura insolvenței, cu modificările ulterioare.”*

Sancțiunea nedeplinirii declarației este prevăzută la nota de la finalul punctului IV:”**NOTA:** Lipsa sau neindeplinirea condițiilor de valabilitate a documentelor prevăzute la cap. IV. CERINTE DE ELIGIBILITATE, atrage excluderea din procedura de delegare”, lucru care s-a și întâmplat, oferta S.C. TERMICA S.A. fiind declarată neeligibilă.

Criteriul de calificare/eligibilitate de la punctul IV. CERINTE DE ELIGIBILITATE, lit. e din instrucțiunile contestate este negal, deoarece încalcă dispozițiile art. 154<sup>2</sup> din Legea nr. 85/2006, potrivit căroră, **“Orice decaderi, limitari, interdicții ori altele asemenea instituite prin norme legale sau prevederi contractuale pentru cazul deschiderii procedurii de insolvență vor fi aplicabile doar de la data deschiderii falimentului. Dispozițiile contrare se abroga.”**

Scopul avut în vedere de legiuitor prin instituirea acestei prevederi îl reprezintă șansa de a se reorganiza prin continuarea activității, deoarece în caz contrar toate societățile intrate în procedura insolvenței ar intra în faliment din cauza interdicțiilor și decăderilor impuse acestor societăți.

Or, din moment ce prin Adresa nr. 217292 din 04.08.2014, ANRSC a recomandat suspendarea procedurii negocierii directe, inițiată prin Anunțul negociere directă nr. 18143, până la finalizarea planului de reorganizare al S.C. TERMICA S.A., fiind acceptată ipoteza că o societatea aflată în procedura insolvenței (reorganizare) să presteze serviciul de transport și distribuție, cu atât mai mult o societatea aflată în reorganizare poate să participe la procedura de atribuire a acestui serviciu.

Pe lângă faptul că este vorba despre un criteriu de calificare restrictiv, acesta reprezintă și un impediment în calea reorganizării S.C. TERMICA S.A., deoarece prin imposibilitatea de a participa la licitație, activitatea societății va înceta.

În ceea ce privește datoriile existente către bugetul consolidat de stat, pentru care oferta S.C. TERMICA S.A. nu a fost declarată eligibilă, precizăm că acest criteriu de calificare a fost aplicat în mod nelegal față de S.C. TERMICA S.A., în condițiile în care deși S.C. TERMICA S.A. are datorii de 195.801 lei, societatea are de primit de la municipiul Suceava sumele de 2.393.710 lei reprezentând subvenție scadentă neachitată și de 2.500.000 lei cu titlu de capital social subscris dar nevărsat ca urmare a Hotărârii Consiliului Local al Municipiului Suceava nr. 32 din 13 februarie 2013, prin care s-a majorat capitalul social al S.C. TERMICA S.A cu suma de 10.000.000 lei.

În cauză considerăm că sunt îndeplinite prevederile art. 53 alin. 1 lit. a din H.G. nr. 717/2008 pentru a fi dispusă măsura suspendării procedurii de atribuire a contractului de concesiune.

**Măsura suspendării procedurii negocierii directe se impune, deoarece se pune în pericol prestarea corespunzătoare a serviciului de transport și distribuție a agentului termic și s-ar crea societății noastre un prejudiciu viitor și previzibil, cu atât mai mult cu cât procedura negocierii directe este desfășurată în mod nelegal.**

Continuarea procedurii negocierii directe cu S.C. THERMONET S.R.L.. ar putea pune în pericol prestarea corespunzătoare a serviciului public de transport și distribuție a agentului termic pe raza municipiului Suceava. Aceasta deoarece procedura de preluare a rețelelor de la S.C. TERMICA S.A. necesită lămurirea regimului juridic al unor rețele necesare acestui serviciu (circa 3km de conducte) care în prezent se află în proprietatea S.C. TERMICA S.A. și nu au fost cumpărate de către municipiul Suceava sau de noul operator. În condițiile în care negocierile vor dura în timp, se va ajunge probabil la predarea rețelelor în timpul sezonului rece, fapt care ar putea determina întreruperea acestui serviciu pentru populație, școli, grădinițe și alte instituții publice.

Or, prin mai multe prevederi, Legea nr. 325/2006 a serviciului public de alimentare cu energie termica nr. 325/2006 consacră principiul asigurării continuității serviciului public:

“ **Art. 4. - Obiectivele prezentei legi sunt următoarele:**

**a) asigurarea continuității serviciului public de alimentare cu energie termica;**

...

Art. 8. - (1) Înființarea, organizarea, coordonarea, monitorizarea și controlul serviciului public de alimentare cu energie termica constituie obligații ale autorităților administrației publice locale.

**(2) În asigurarea serviciului public de alimentare cu energie termica autoritățile administrației publice locale au, în principal, următoarele atribuții:**

**a) asigurarea continuitatii serviciului public de alimentare cu energie termica la nivelul unitatilor administrativ-teritoriale;**

...

Art. 35. - (1) Operatorii serviciului au, în principal, urmatoarele obligatii:

a) sa respecte prevederile licentei, caietului de sarcini si ale contractului de delegare a gestiunii;

**b) sa asigure continuitatea serviciului public de alimentare cu energie termica;"**

Continuarea negocierii directe pentru delegarea contractului de concesiune ar pune în pericol respectarea principiului enunțat mai sus.

Un alt aspect relevant îl reprezintă faptul că, derularea în continuare a negocierii directe pentru delegarea contractului de concesiune îi afectează pe cei aproximativ 270 de angajați pe care societatea îi are în prezent, împreună cu familiile acestora, prin imposibilitatea plății salariilor. Odată cu încetarea activității și implicit deschiderea procedurii falimentului, aceștia și-ar pierde locurile de muncă.

Deosebit de aceasta, așa cum menționam mai sus, S.C. TERMICA S.A. se află în procedura reorganizării judiciare deoarece prin Hotărârea nr. 822/17.06.2014, pronunțată de Tribunalul Suceava în Dosarul nr. 6758/86/2013 a fost confirmat de către judecătorul sindic planul de reorganizare aprobat de creditorii.

Singura activitate pe care o prestează societatea este cea de transport și distribuție a agentului termic în baza contractului de concesiune mai sus menționat.

**Or, delegarea gestiunii către un nou operator produce prejudicii ireversibile pentru S.C. TERMICA S.A., care nu ar mai putea continua planul de reorganizare și ar intra în procedura falimentului.**

**Practic, societatea nu va mai avea cum să fie redresată și reintrodusă în circuitul economic, „datorită” acționarului unic, municipiul Suceava, care cu bună știință a prejudiciat S.C. TERMICA S.A. prin delegarea serviciului către un alt operator, în condițiile în care S.C. TERMICA S.A. are încheiat un contract în derulare care expiră în anul 2029. Implicit, nici creditorii care sunt înscrși la masa credală, deoarece au suportat costurile necesare asigurării agentului termic în municipiul Suceava în ultimele două sezoane reci, nu-și vor mai putea recupera creanțele decât în măsura permisă de procedura falimentului.**



De asemenea, este îndeplinită și condiția prevăzută de art. 53 alin. 1 din HG nr. 717/2008 care prevede că, “(1) Delegatarul, pe baza observațiilor transmise de A.N.R.S.C., poate dispune, după caz: **a) suspendarea procesului de atribuire a contractului de delegare**”, deoarece prin Adresa nr. 217292 din 04.08.2014 a ANRSC s-a recomandat ca procedura negocierii directe să fie suspendată.

Prin urmare solicităm să revocați Procesul verbal de deschidere plicuri exterioare și stabilire a ofertelor eligibile înregistrat cu nr. 21861 din 07.08.2014, referitor la etapa de negociere directă desfășurată în cadrul procedurii organizate pentru atribuirea contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport, distribuție și furnizare a energiei termice produse în sistem centralizat în municipiul Suceava și să revocați și să suspendați etapa negocierii directe din cadrul procedurii organizate pentru atribuirea contractului de delegare a gestiunii serviciului public de transport, distribuție și furnizare a energiei termice produse în sistem centralizat în municipiul Suceava, inițiată prin Anunțul negociere directă nr. 18143, până la finalizarea planului de reorganizare al S.C. TERMICA S.A., ca fiind nelegale.

Aceasta reprezintă procedura prealabilă reglementată de art. 7 din Legea nr. 554/2004 coroborat cu art. 55 din H.G. nr. 717/2008, urmând ca în cazul unui răspuns negativ să ne adresăm instanței de contencios administrativ competente pentru anularea actelor contestate și suspendarea acestora și să solicităm plata despăgubirilor cauzate prin continuarea procedurii negocierii directe a delegării contractului de concesiune.

**S.C. TERMICA S.A.**

**ADMINISTRATORI JUDICIARI**

**MANAGEMENT REORGANIZARE LICHIDARE Iași SPRL**

**MGA INSOLVENCY SPRL**

