

Cod ECLI:RO:TBCTA:2024:017.001073

Dosar nr. (...)

ROMÂNIA
TRIBUNALUL CONSTANȚA
SECȚIA DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL
Operator de date cu caracter personal nr. 8470
SENTINȚA CIVILĂ nr. 1073
Ședința publică din data de 02 August 2024
Instanța constituită din:
PREȘEDINTE: (...)
Grefier: (...)

Pe rol judecarea cauzei de Contencios administrativ și fiscal privind pe reclamantul PREFECTUL JUDEȚULUI CONSTANȚA în contradictoriu cu pârâții COMUNA TOPRAISAR PRIN PRIMAR și CONSILIUL LOCAL AL COMUNEI TOPRAISAR, având ca obiect acțiune prefect- tutelă administrativă - anulare act emis de autoritățile publice/ HOT NR 64/27.09.2023.

Dezbaterile și susținerile părților au avut loc în ședința din data de 14.06.2024, fiind consemnate în încheierea de la acea dată, parte integrantă din prezenta când, având în vedere prevederile art.396 alin.1 și alin.2 Cod procedură civilă, instanța a amânat consecutiv pronunțarea la data de 21.06.2024, 05.07.2024, 19.07.2024 și 02.08.2024, hotărând următoarele:

TRIBUNALUL

Deliberând asupra prezentei cauze civile, constată următoarele:

Prin cererea de chemare în judecată înregistrată pe rolul Tribunalului Constanța – Secția de contencios administrativ și fiscal la data de 02.04.2024, reclamantul Prefectul Județului Constanța a solicitat, în contradictoriu cu pârâții Comuna Topraisar prin Primar și Consiliul Local al Comunei Topraisar, anularea Hotărârii nr. 64/27.09.2023 privind înființarea Serviciului de gestionare a câinilor fără stăpân în comuna Topraisar, județul Constanța.

În motivarea cererii, reclamantul a arătat că prin adresa nr. 10568/02.10.2023 a Primăriei comunei Topraisar, înregistrată la Instituția Prefectului-județul Constanța cu nr. 21303/03.10.2023, au fost comunicate în vederea verificării legalității, Hotărârile nr. 59-64, adoptate de Consiliul local Topraisar în ședința din data de 27.09.2023, iar în exercitarea atributului conferit de dispozițiile art. 200 coroborate cu cele ale art. 255 din OUG nr. 57/2019 privind Codul administrativ, cu modificările și completările ulterioare, s-a constatat că Hotărârea nr. 64/27.09.2023 a fost adoptată de consiliul local cu încălcarea prevederilor referitoare la delegarea gestiunii serviciului specializat pentru gestionarea câinilor fără stăpân.

Prin actul administrativ, autoritatea deliberativă aprobă la art. 2 Studiul de fundamentare nr. 10250/20.09.2023 privind necesitatea și oportunitatea înființării serviciului, stabilind, la lit. D, ca modalitate de gestiune a serviciului - gestiunea delegată prin atribuire directă, fără respectarea dispozițiilor legale care reglementează gestionarea câinilor fără stăpân.

Astfel, înființarea Serviciului public de gestionare al câinilor fără stăpân este reglementată de OUG nr. 155/2001 privind aprobarea programului de gestionare a câinilor fără stăpân, stabilindu-se la art. 1 obligația Consiliile locale, de a înființa, în funcție de necesități, în termen de 60 de zile de la data intrării în vigoare a ordonanței de urgență, servicii specializate pentru gestionarea câinilor fără stăpân.

Aprobarea de către consiliul local a delegării gestiunii serviciului prin atribuire directă este neîntemeiată, nefiind respectate prevederile Legii nr. 100/2016, precum și prevederile H.G. 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. (secțiunea a 3a, referitoare la derularea procedurilor de atribuire) care prevăd atribuirea prin concesiune ca singura formă de delegare a gestiunii serviciului.

În probațiune, reclamantul a solicitat încuviințarea probei cu înscrisuri.

Pârâții nu au formulat întâmpinare.

La termenul de judecată din data de 14.06.2024 instanța a invocat din oficiu și a admis excepția lipsei calității procesuale pasive, urmând ca efectele admiterii excepției să fie conferite prin hotărârea ce se va pronunța în cauză.

În cauză a fost încuviințată și administrată proba cu înscrisuri.

Analizând ansamblul materialului probator, instanța reține următoarele:

Prin încheierea de ședință din data de 14.06.2024, instanța a admis excepția lipsei calității procesuale pasive a pârâtei Comuna Topraisar.

Dând eficiență soluției pronunțate prin încheierea de ședință mai sus menționată, instanța va respinge cererea de chemare în judecată formulată de Prefectul Județului Constanța în contradictoriu cu pârâta Comuna Topraisar, ca fiind formulată împotriva unei persoane fără calitate procesuală pasivă.

Pe fondul cauzei, instanța constată că prin Hotărârea nr. 64 din 27.09.2023 a Consiliului Local al Comunei Topraisar a fost înființat serviciul de gestionare a câinilor fără stăpân în Comuna Topraisar, stabilindu-se ca modalitate de prestare a serviciului public gestiunea delegată prin atribuire directă.

La litera E din studiul de fundamentare, ce a fost aprobat prin art. 2 din hotărâre, șeful serviciului administrație publică locală a explicat de ce a propus ca modalitate de prestare a serviciului public gestiunea delegată prin atribuire directă, învederând, în esență, că este cea mai rentabilă din punct de vedere financiar pentru Comuna Topraisar.

Prin cererea de chemare în judecată, s-a invocat de către reclamantul Prefectul Județului Constanța nelegalitatea Hotărârii nr. 64 din 27.09.2023 a Consiliului Local al Comunei Topraisar sub aspectul modalității de prestare a serviciului public.

În continuare, instanța va analiza motivul de nelegalitate invocat de către reclamant.

Astfel, potrivit art. 2 alin. (4) din OUG nr. 155/2001, în forma în vigoare la data de 27.09.2023, *„Serviciile specializate pentru gestionarea câinilor fără stăpân pot fi concesionate numai către persoane juridice, asociații sau fundații care desfășoară activități în domeniul protecției animalelor. Acestea vor contracta servicii veterinare, potrivit reglementărilor legale în vigoare.”*

Conform art. 8 din Normele Metodologice din 11 decembrie 2013 de aplicare a Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 155/2001 privind aprobarea programului de gestionare a câinilor fără stăpân aprobate prin HG nr. 1059/2013, *„Concesionarea serviciilor specializate pentru gestionarea câinilor fără stăpân se face de către consiliile locale, respectiv de Consiliul General al Municipiului București, cu respectarea prevederilor Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.”*

OUG nr. 34/2006 nu mai era în vigoare la data de 27.09.2023, fiind abrogată prin art. 238 lit. a) din Legea nr. 98/2016.

Legiuitorul nu a modificat în mod corespunzător art. 8 din Normele Metodologice, însă, dat fiind că OUG nr. 34/2006 a ieșit din vigoare, trimiterea la acest act normativ trebuie interpretată, începând cu data de 27.05.2016, ca fiind făcută la Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, în conformitate cu principiul de drept potrivit căruia un text legal trebuie interpretat astfel încât să se aplice.

Art. 1 din Legea nr. 100/2016 prevede că *„Prezenta lege reglementează modul de atribuire a contractelor de concesiune de lucrări și a contractelor de concesiune de servicii, regimul juridic aplicabil acestor contracte, precum și anumite aspecte specifice în legătură cu executarea acestora.”*

În conformitate cu art. 50 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, *„Autoritatea/entitatea contractantă atribuie contractul de concesiune prin una dintre următoarele proceduri de atribuire: a) licitație deschisă, b) dialog competitiv.”*

Așadar, potrivit reglementărilor legale în vigoare la data de 27.09.2023, încheierea unui contract de concesiune, fie prin procedura de atribuire a licitației deschise, fie prin procedura de atribuire a

dialogului competitiv, era unica modalitate legală de prestare de către un terț a serviciului de gestionare a câinilor fără stăpân.

De asemenea, terțul trebuie să facă parte din categoria persoanelor juridice, asociații sau fundații care desfășoară activități în domeniul protecției animalelor.

Prevederile legale mai sus enunțate, respectiv art. 2 alin. (4) din OUG nr. 155/2001, art. 8 din Normele Metodologice din 11 decembrie 2013 de aplicare a Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 155/2001 privind aprobarea programului de gestionare a câinilor fără stăpân aprobate prin HG nr. 1059/2013 și art. 50 alin. (1) din Legea nr. 100/2016 sunt imperative și au forță juridică superioară unei hotărâri de consiliu local, legiuitorului local nefiindu-i permis să deroge de la acestea.

În acest sens este și art. 4 alin. (3) din Legea nr. 24/2000, care prevede că „*Actele normative date în executarea legilor, ordonanțelor sau a hotărârilor Guvernului se emit în limitele și potrivit normelor care le ordonă.*”

Or, Hotărârea nr. 64 din 27.09.2023 a Consiliului Local al Comunei Topraisar privind înființarea Serviciului de gestionare a câinilor fără stăpân în Comuna Topraisar, județul Constanța a fost adoptată în scopul punerii în executare a OUG nr. 155/2001.

Aspectele legate de rentabilitatea financiară nu sunt relevante, atât timp cât legiuitorul a limitat modalitățile de prestare de către terți a serviciului de gestionare a câinilor fără stăpân.

În concluzie, instanța reține că actul administrativ normativ atacat a fost adoptat cu încălcarea unor prevederi legale din acte normative cu forță juridică superioară, fiind, așadar, nelegal.

Având în vedere aceste considerente, instanța va admite cererea de chemare în judecată formulată de Prefectul Județului Constanța în contradictoriu cu pârâțul Consiliul Local al Comunei Topraisar și va anula Hotărârea nr. 64 din 27.09.2023 a Consiliului Local al Comunei Topraisar privind înființarea Serviciului de gestionare a câinilor fără stăpân în Comuna Topraisar, județul Constanța.

**PENTRU ACESTE MOTIVE,
ÎN NUMELE LEGII,
HOTĂRĂȘTE:**

Respinge cererea de chemare în judecată formulată de Prefectul Județului Constanța, cu sediul în (...), în contradictoriu cu pârâta Comuna Topraisar, cu sediul în (...), ca fiind formulată împotriva unei persoane fără calitate procesuală pasivă.

Admite cererea de chemare în judecată formulată de Prefectul Județului Constanța în contradictoriu cu pârâțul Consiliul Local al Comunei Topraisar, (...).

Anulează Hotărârea nr. 64 din 27.09.2023 a Consiliului Local al Comunei Topraisar privind înființarea Serviciului de gestionare a câinilor fără stăpân în Comuna Topraisar, județul Constanța.

Cu drept de recurs în termen de 15 zile de la comunicare. Cererea de recurs se depune la Tribunalul Constanța.

Pronunțată prin punerea soluției la dispoziția părților prin mijlocirea grefei instanței, astăzi, 02.08.2024.

PREȘEDINTE,
(...)

GREFIER,
(...)