
Înregistrată în Registrul Special al Judecătoriei Ploiești sub nr. 55/07.09.2021

Nr. 315/02.08.2022

Către:

TEROMOFICARE PRAHOVA S.A.

Loc. Brazii de Sus, str. Trandafirilor nr. 89

Ref. Contract de concesiune nr. 185/09.05.2022/nr. 7/09.05.2022

NOTIFICARE DE REZILIERE

Prin prezenta, subscrisele unități administrativ teritoriale **JUDEȚUL PRAHOVA**, cu sediul în B-dul Republicii, Nr. 2-4, Palatul Administrativ, Ploiești, Prahova, reprezentat de Iulian Dumitrescu - Președinte al Consiliului Județean, și **Municipiul Ploiești** cu sediul în Ploiești, Piața Eroilor, nr. 1A, jud. Prahova, reprezentat prin Andrei Liviu Volosevici - Primar, ambele având calitatea de Concedent în Contractul de delegare prin concesiune a gestiunii serviciului public de alimentare cu energie termică a municipiului Ploiești, în sistem centralizat nr. 185/09.05.2022/nr. 7/09.05.2022, ambele fiind reprezentate prin Asociația de Dezvoltare Intercomunitară Termo-Prahova prin Președinte Iulian Dumitrescu,

În temeiul dispozițiilor **art. 29.4 alin. 1 din Contractul de delegare sus-menționat raportat la art. 24.13. din contract și ale art. 1.550, art. 1552-1554 Cod civil**, precum și în conformitate cu HCJ nr. 205 prin care organele deliberative ale unităților administrativ teritoriale ce au calitatea de Concedent au decis rezilierea unilaterală a contractului și mandatarea ADI Termo-Prahova să ducă la îndeplinire măsura rezilierii,

vă notificăm rezilierea de drept a Contractului de delegare prin concesiune a gestiunii serviciului public de alimentare cu energie termică a municipiului Ploiești, în sistem centralizat nr. 185/09.05.2022/nr. 7/09.05.2022, începând cu data prezentei notificări.

Potrivit dispozițiilor **art. 29.4. alin. 1** din contract, Concedentul are dreptul de a rezilia contractul în cazul în care Concesionarul nu își execută sau își execută necorespunzător obligațiile contractuale principale, astfel cum acestea sunt reglementate la art. 24 din contract, rezilierea operând de drept.

Or, una dintre obligațiile principale care incumbă Concesionarului este aceea prevăzută la art. 24.13 alin. 1 din contract, respectiv obligația de a constitui și menține garanția de bună-execuție în sumă de 900.000 lei, care trebuie să fie valabilă pe toată durata de executare a contractului și aptă să confere dreptul concedentului de a executa această garanție în mod direct, necondiționat.

Înregistrată în Registrul Special al Judecătoriei Ploiești sub nr. 55/07.09.2021

Reamintim că, prin încheierea Actului aditional nr. 1/23.06.2022 la Contractul de delegare a gestiunii s-a luat act despre modificarea persoanei Concesionarului în sensul că cele două societăți care erau membrii Asocierii fără personalitate juridică GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTERM DISTRIBUTION S.R.L. și care, în solidar, aveau calitatea de Concesionar, au fost înlocuite de societatea TERMOFICARE PRAHOVA S.A., constituită în baza Legii nr. 31/1990, care reprezintă o entitate juridică distinctă și un subiect de drept distinct, în sensul art. 25 C. civ., față de cele două societăți care anterior au deținut calitatea de Concesionar, chiar dacă cele 2 societăți au calitatea de acționari în cadrul societății pe acțiuni nou-constituite.

Drept urmare, ulterior momentului încheierii Actului adițional nr. 1/23.06.2022, calitatea de concesionar în Contract o deține societatea TERMOFICARE PRAHOVA S.A.

Prin **Adresa nr. 278/01.07.2022** ADI TERMO PRAHOVA, în numele și pe seama celor 2 unități administrativ teritoriale având calitatea de Concedent, a solicitat următoarele :

- a) prezentarea angajamentului ferm din partea C-GAZ & ENERGY DISTRIBUTION SRL, respectiv DISTRIGAZ VEST S.A., societăți care au avut calitatea de terți susținători în procedura de atribuire care a stat la baza încheierii contractului de delegare a gestiunii.
- b) depunerea unei garanții de bună execuție care să fie conformă dispozițiilor art. 24.13. alin. 1 teza finală, adică o garanție care să garanteze dreptul Concedentului de a o executa.

Prin adresa nr. 281/07.07.2022, societatea TERMOFICARE PRAHOVA S.A, noua entitate juridică ce a dobândit calitatea de Concedent, ne-a solicitat să avem în vedere valabilitatea angajamentelor terților susținători din procedura de atribuire a contractului C-GAZ & ENERGY DISTRIBUTION SRL, respectiv DISTRIGAZ VEST S.A. și, în același timp, să luăm act despre faptul că, în opinia noului Concesionar, Ordinul de plată nr. 382 din 09.05.2022 reprezintă în continuare o garanție de bună-execuție valabilă.

Or, garanția de bună-execuție constituită prin OP 382 din 09.05.2022 nu îndeplinește cerințele prevăzute de dispozițiile art. 24.13 din contract deoarece nu este constituită de entitatea juridică ce are calitatea de Concesionar în contract, respectiv de societatea TERMOFICARE PRAHOVA S.A, și astfel această garanție nu va putea fi executată în mod direct de Concedent în cazul în care s-ar pune problema neexecutării obligațiilor de plată ale Concesionarului, în viitor.

Or, cât timp plătitorul din instrumentul prin care s-a virat garanția de bună execuție, Gas & Power Trading SRL, nu mai are nicio calitate în contract și, prin urmare, nici calitate de

Înregistrată în Registrul Special al Judecătorei Ploiești sub nr. 55/07.09.2021

Concesionar, înseamnă că noul concesionar TERMOFICARE PRAHOVA S.A. nu are constituită vreo garanție de bună-execuție valabilă.

Astfel, **garanția de bună execuție nu îndeplinește scopul și condițiile de constituire prevăzute de dispozițiile art. 46 alin. (1) din HG nr. 867/2016.**

Subliniem că plătitorul garanției este o persoană juridică ce nu este parte în Contractul de concesiune, fapt care determină ineficiența juridică a instrumentului de garantare și care să corespundă cerinței din art. 24.13 alin. 1 teza finală din contract (aptă să mențină dreptul concedentului de a executa această garanție în cazul neexecutării obligațiilor de plată ale concesionarului. Astfel, dacă noul concesionar, TERMOFICARE PRAHOVA S.A, nu își execută în mod culpabil obligațiile Concedentul nu poate executa în mod valabil garanția constituită de o altă societate comercială, Gas & Power Trading SRL care, privită ca subiect distinct de drept, are calitatea de terț față de contractul de concesiune, iar executarea acestui contract nu îi mai este opozabilă.

Împrejurarea că TERMOFICARE PRAHOVA S.A., noul Concedent, ar reprezenta o nouă formă juridică de asociere a celor două societăți care compuneau Asociera fără personalitate juridică declarată câștigătoare în procedura de atribuire, este lipsită de relevanță din perspectiva îndeplinirii obligației prevăzute de art. 24.13. din contract cât timp TERMOFICARE PRAHOVA S.A. este un subiect de drept distinct de societățile Gas & Power Trading SRL și Geotherm Distribuțion SA care au avut inițial calitatea de Concesionar și nu înlătură obligația noii persoane juridice de a se conforma dispozițiilor legale și contractuale.

Potrivit art. 187 C. civ. persoană juridică are o organizare de sine stătătoare și un patrimoniu propriu, afectat realizării unui anumit scop licit și moral, în acord cu interesul general iar potrivit art. 193 alin. 1 C. civ., persoana juridică participă în nume propriu la circuitul civil și răspunde pentru obligațiile asumate cu bunurile proprii, afară de cazul în care prin lege s-ar dispune altfel. Prin urmare, cât timp noul Concesionar reprezintă un subiect de drept distinct față de cele două societăți care anterior au deținut calitatea de Concesionar, acesta era obligat să constituie din patrimoniul propriu garanția de bună-execuție, afectată direct prezentului contract.

Pe de altă parte, angajamentele terților susținători nu se referă la susținerea noului Concedent, societatea TERMOFICARE PRAHOVA S.A., aspect care rezultă atât din conținutul acestora, cât și din dispozițiile 76 din Legea nr. 100/2016:

În Angajamentul ferm – Anexa 14 se menționează:

"Noi ..., în situația în care contractantul Asociera GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTHERM DISTRIBUTION S.R.L, întâmpină dificultăți de natură financiară pe parcursul derulării contractului, garantăm necondiționat și irevocabil autorității

Înregistrată în Registrul Special al Judecătorei Ploiești sub nr. 55/07.09.2021

contractante susținerea necesară pentru îndeplinirea contractului conform ofertei prezentate și a obligațiilor asumate de Asocieria GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTERM DISTRIBUTION S.R.L, prin contractual ce urmează a fi încheiat între ofertant și autoritatea contractantă.

Noi vom răspunde în mod solidar cu Asocieria GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTERM DISTRIBUTION S.R.L pentru executarea contractului de concesiune, în situația în care nu vom duce la îndeplinire obligațiile de susținere asumate prin prezentul angajament”.

Cu respectarea principiului simetriei actelor juridice, Asocieria GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTERM DISTRIBUTION S.R.L invocă susținerea acordată de terț și garantează materializarea aspectelor care fac obiectul angajamentului.

În aceste condiții, raportul juridic stabilit de Angajament este unul de garanție personală a obligațiilor pe care **contractantul** le are de îndeplinit în relația sa cu concedentul.

Drept urmare, argumentele care impuneau, pentru legalitatea și regularitatea executării contractului de concesiune, prezentarea angajamentelor de susținere către noua entitate creată din membrii asocierii sunt următoarele:

1. Contractantul nu mai este **Asocieria GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTERM DISTRIBUTION S.R.L** – ca asociere fără personalitate juridică, în care membrii răspund solidar și individual pentru obligațiile asumate, ci o **nouă entitate juridică**, constituită în temeiul dispozițiilor Legii nr. 31/1990 ca societate de capitaluri ;
2. Susținerea acordată de terț are regimul unei **garanții personale**, în temeiul dispozițiilor **art. 2.280 c. civ.**, terții susținători trebuind să îndeplinească, astfel, rolul de fidejutori ai **contractantului**. Mecanismul de garantare prin fidejusiune implică acordarea garanției către o persoană determinată, pentru îndeplinirea obligațiilor asumate într-un alt raport juridic, astfel că, la schimbarea titularului obligațiilor din raportul juridic garantat (prin înlocuirea Asocierii cu TERMOFICARE PRAHOVA S.A.), garanția încetează față de Asocierie, aceasta nemaiavăd calitatea de **Contractant**, **nefiind în mod implicit transmisă în favoarea persoanei juridice nou înființate** ;
3. Garantarea de către C-GAZ & ENERGY DISTRIBUTION SRL, respectiv DISTRIGAZ VEST S.A. prin angajamentele de susținere, către noul Contractant – TERMOFICARE PRAHOVA S.A. nu se prezumă, ci trebuie asumată în mod expres față de acesta din urmă, sub sancțiunea nulității prevăzută de dispozițiile art. 2.282 c. civ.
4. Nu este susținut argumentul dumneavoastră]n sensul că, potrivit Formularului 14, terții susținători și-au asumat obligația de a oferi susținerea în vederea implementării contractului, astfel că sunt ar fi suficiente pentru Concedent angajamentele depuse în

Înregistrată în Registrul Special al Judecătorei Ploiești sub nr. 55/07.09.2021

etapa ofertării, întrucât **susținerea este acordată în considerarea ofertantului Asocieria GAS & POWER TRADING S.R.L. – GEOTERM DISTRIBUTION S.R.L.**, așa cum rezultă chiar din conținutul angajamentelor. Terții susținători nu garantează obligațiile ce decurg din executarea contractului independent de persoana garantată, tocmai întrucât susținerea terțului are la baza mecanismul garanțiilor personale în executarea contractului.

5. Împrejurarea că în Actul adițional nr. 1/23.06.2022, s-a menționat că Asocieria și membrii asocierii (acționarii în noua societate) răspund în solidar și nelimitat cu TERMOFICARE PRAHOVA S.A., nu înlătură **obligația Contractantului** nou introdus de a dovedi capacitatea economică și financiară prin angajamentele terților susținători, respectiv cei prezentați de membrii Asocierii în procedura de atribuire, potrivit art. 76 din Legea nr. 100/2016.
6. Răspunderea solidară a Asocierii și a membrilor asocierii cu Contractantul, asumată față de Concedent, conform art. 1.5. din Actul adițional nr. 1/23.06.2022, reprezintă o obligație suplimentară, independentă de implicarea terților susținători, cu luarea în considerare a faptului că având în vedere că, în etapa de ofertare, Asocieria, prin membrii săi, a invocat susținerea terților tocmai pentru lipsa resurselor proprii.

Prin urmare, **având în vedere că nu v-ați îndeplinit obligațiile puse în vedere prin prin Adresa nr. 278/01.07.2022 timp de 30 de zile deși ați fost notificați în mod expres, este incident pactul comisoriu prevăzut de art. 29.4 din contract, motiv pentru care rezilierea contractului operează de plin drept, dispozițiile art. 1552 și art. 1553 C. civ.fiind aplicabile în mod corespunzător, și nici nu ați asigurat continuitatea serviciului așa cum era prevăzută la art. 24.12 din contract raportat la pct 1.5 din actul adițional din actul de delegare.**

Cu stimă,

Asociația de Dezvoltare Intercomunitară Termo-Prahova

prin Președinte Iulian Dumitrescu


