



GUVERNUL ROMÂNIEI

ORDONANȚĂ DE URGENȚĂ

pentru modificarea și completarea Legii parteneriatului public-privat nr.178/2010

Ca urmare a Infogramei nr.724 din 26.01.2011 prin care Reprezentanța Permanentă a României la Uniunea Europeană a comunicat autorităților române faptul că Comisia Europeană a recomandat modificarea legislației în domeniul parteneriatului public-privat pentru a fi compatibilă cu acquis-ul și jurisprudența europeană în domeniul achizițiilor publice și concesiunilor, precizând că deja cazul a fost trimis pentru a fi introdus în sistemul EU Pilot care precede procedurile de încălcare a dreptului comunitar (infringement),

Ținând seama că prin Acordul cadru de împrumut dintre Uniunea Europeană, în calitate de Împrumutător, și România, în calitate de Împrumutat, și Banca Națională a României, în calitate de Agent al Împrumutatului, în valoare de 1,4 miliarde euro (Acord) și prin Memorandumul de înțelegere dintre Uniunea Europeană și România (Memorandum) care constituie parte integrantă din Acord, la capitolul E: Reforme structurale, al treilea paragraf, se precizează „cadrul legal privind parteneriatele public-privat din România trebuie revizuit pentru a se asigura concordanța deplină cu Directivele Europene privind achizițiile publice”, este imperios necesară, pentru respectarea angajamentelor internaționale pe care România și le-a asumat, modificarea cadrului legal național în domeniul parteneriatului public-privat în vederea compatibilizării acestuia cu legislația europeană, în cel mai scurt timp,

Având în vedere necesitatea adoptării unor măsuri urgente pentru perfecționarea și armonizarea sistemului privind implementarea parteneriatului public-privat cu normele europene în materie, luând în considerare faptul că neadoptarea unor astfel de măsuri ar putea avea ca efect declanșarea procedurii de infringement de către Comisia Europeană, consecința cea mai gravă în acest caz reprezentând-o amânarea/în târzierea implementării unor proiecte de investiții majore, cu impact social și economic la nivel național sau local,

Luând în considerare Infograma nr.9071 din 11.10.2011 prin care Reprezentanța Permanentă a României la Uniunea Europeană a comunicat scrisoarea domnului Jonathan Faull, Director General al DG Markt, prin care autoritățile române au fost informate că procedura de încălcare a dreptului european poate fi închisă de îndată ce prezenta ordonanță de urgență va fi adoptată și notificată serviciilor Comisiei Europene, în forma agreată de cele două părți.

Ținând cont de recomandările Comisiei Europene precum și de perioada lungă pe care o presupune procedura parlamentară, se impune inițierea unei ordonanțe de urgență pentru modificarea Legii parteneriatul public-privat nr.178/2010, cu modificările și completările ulterioare, în care să fie prevăzute ajustările impuse de prevederile normelor europene și prin care să fie îmbunătățit cadrul de reglementare a parteneriatului public-privat.

În considerarea faptului că aceste elemente vizează interesul general public și constituie situații extraordinare, a căror reglementare nu poate fi amânată,

În temeiul art. 115 alin. (4) din Constituția României, republicată,

Guvernul României adoptă prezenta ordonanță de urgență.

Art. I. - Legea parteneriatului public-privat nr.178/2010, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 676 din 5 octombrie 2010, cu modificările și completările ulterioare, se modifică și se completează după cum urmează:

1. La articolul 3 alineatul (1), litera a) și b) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„a) *nediscriminarea* – asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței reale pentru ca orice investitor privat, indiferent de naționalitate sau cetățenie, să poată participa la procedura de selecție pentru atribuirea unui contract de parteneriat public-privat și să aibă șansa de a deveni contractant;

b) *tratamentul egal* – stabilirea și aplicarea oricând pe parcursul procedurii de încheiere a contractului de parteneriat public-privat de reguli, cerințe, criterii identice pentru toți investitorii privați, astfel încât aceștia să beneficieze de șanse egale de a participa la procedura de selecție și de a deveni contractant;”.

2. După articolul 3 se introduc trei noi articole, art. 3¹ - 3³, cu următorul cuprins:

„Art.3¹. - (1) Investitorii privați care, în temeiul legislației statului membru în care sunt stabiliți, au dreptul să presteze serviciul în cauză, nu pot fi respinși numai pe motiv că, în temeiul legislației române, sunt obligați să fie persoane juridice. Persoanele juridice pot fi obligate să indice, în cadrul ofertelor sau scrisorilor de intenție, numele și calificările profesionale ale persoanelor responsabile cu executarea prestației în cauză.

(2) Orice investitor privat are dreptul de a participa, individual sau într-un grup de investitori privați la procedura de selecție. Pentru depunerea unei oferte sau a unei scrisori de intenție, partenerii publici nu pot impune ca grupurile de investitori privați să aibă o anumită formă juridică, dar grupul selectat va fi obligat să dobândească o anumită formă juridică în cazul în care i s-a atribuit contractul, în măsura în care această transformare este necesară în scopul bunei executări a contractului.

Art.3². – În scopul atribuirii unui contract de parteneriat public-privat de către partenerii publici, statul român în relațiile lui cu alte state membre, aplică în relațiile lor condiții la fel de favorabile ca cele pe care le aplică operatorilor economici/investitorilor privați din țările terțe în temeiul acordului privind contractele de achiziții publice încheiat

în cadrul negocierilor multilaterale ale Runde Uruguay. În acest scop, statul român se consultă cu privire la măsurile pe care urmează să le ia în scopul punerii în aplicare a acordului, în cadrul Comitetului consultativ pentru achiziții publice constituit în temeiul art.1 din Decizia 71/306/CEE a Consiliului din 26 iulie 1971 de instituire a Comitetului consultativ pentru achizițiile publice de lucrări.

Art.3³. – Fără a aduce atingere dispozițiilor prezentei legi, în special celor privind obligațiile în materie de publicitate a contractelor atribuite și de informare în legătură cu investitorii privați, și, în conformitate cu cadrul legal în materie, acesta din urmă nu divulgă informațiile comunicate de investitorii privați cu titlu confidențial; respectivele informații cuprind în special secrete tehnice sau comerciale și aspectele confidențiale ale ofertelor/scrisurilor de intenție.”

3. La articolul 4, literele e și Ț) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„e) *investitor privat* – orice persoană juridică sau asocieră de persoane juridice, română sau străină, care și-a manifestat interesul de a participa în cadrul procedurii de selecție și este dispusă să asigure finanțarea pentru una sau mai multe dintre etapele unui proiect de parteneriat public-privat, cu precizarea situației prevăzute la art.3¹ alin. (1) și care are calitatea de furnizor de bunuri, prestator de servicii ori executant de lucrări - cu activitate în domeniul care oferă în mod licit pe piață bunuri, servicii și/sau execuție de lucrări;

.....
Ț) *valoarea estimată a contractului de parteneriat public privat* – suma valorii aportului partenerului public și costul total rezultat din studiul de fezabilitate sau fundamentare, inclusiv suma valorii riscurilor de proiect.”

4. La articolul 4, după litera Ț) se introduc trei noi litere, lit. t)- u), cu următorul cuprins:

„t) *contractele de parteneriat public-privat de lucrări* – contracte de parteneriat care au ca obiect fie execuția, fie atât proiectarea, cât și execuția unor lucrări referitoare la una dintre activitățile menționate la anexa nr. 1 la Ordonanța 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, fie realizarea, prin orice mijloace, a unei lucrări care să răspundă unor necesități precizate de partenerul public în conținutul anunțului de selecție și al documentului atașat. O „lucrare” este rezultatul unui ansamblu de lucrări de construcție sau de lucrări publice destinată să îndeplinească ea însăși o funcție economică sau tehnică.

ț) *contractele de parteneriat public-privat de bunuri* – contractele de parteneriat, altele decât cele prevăzute la litera t), care au ca obiect furnizarea de bunuri care să răspundă unor necesități precizate de partenerul public în conținutul anunțului de selecție și al documentului atașat. Un contract de parteneriat public-privat care are ca obiect furnizarea de bunuri și care acoperă, în mod accesoriu, lucrări de montaj și de instalare, este considerat „contract de parteneriat public-privat de bunuri”.

u) *contractele de parteneriat public-privat de servicii* – contractele de parteneriat, altele decât contractele specificate la literele t) și ț), care au ca obiect prestarea de servicii prevăzute în anexa nr. 2 la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.337/2006, cu modificările și completările ulterioare. Un contract de parteneriat public-privat care are ca obiect atât bunuri, cât și servicii prevăzute în anexa nr. 2 la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.337/2006, cu modificările și completările ulterioare, este considerat „contract de parteneriat public-privat de servicii”, în cazul în care valoarea serviciilor în cauză este mai mare decât valoarea bunurilor cuprinse în contract. Un contract de parteneriat public-privat care are ca obiect servicii în înțelesul anexei nr. 2 la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, aprobată cu

modificări și completări prin Legea nr.337/2006, cu modificările și completările ulterioare, și care cuprinde numai incidental activități în înțelesul anexei nr. 1 la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.337/2006, cu modificările și completările ulterioare, în raport cu obiectul principal al contractului, este considerat contract de parteneriat public-privat de servicii.”

5. La articolul 4 se introduce un nou alineat, alin.(2), cu următorul cuprins:

„(2) În sensul art. 1 și lit.(h), se înțelege:

a) *rețea publică de telecomunicații* – infrastructura publică de telecomunicații care permite trimiterea de semnale între puncte terminus definite ale rețelei prin cablu, prin microunde, prin mijloace optice sau prin alte mijloace electromagnetice;

b) *punct terminus al rețelei* – ansamblul de conexiuni fizice și specificații tehnice de acces care fac parte din rețeaua publică de telecomunicații și sunt necesare pentru a avea acces la respectiva rețea publică și pentru a comunica în mod eficient prin intermediul său;

c) *servicii publice de telecomunicații* – serviciile de telecomunicații furnizate de una sau mai multe entități de telecomunicații desemnate în mod special de statul membru;

d) *servicii de telecomunicații* – serviciile care constau, integral sau parțial, în transmisia și transmiterea de semnale în rețeaua publică de telecomunicații prin procedee de telecomunicații, cu excepția radiodifuziunii și televiziunii.”

6. După articolul 4 se introduce un nou articol, art. 4¹, cu următorul cuprins:

„Art. 4¹. - Contractele de parteneriat public privat de lucrări, de bunuri și de servicii, includ și contractele care se atribuie în scopul efectuării unei activități relevante în sectoarele de utilitate publică: gaze, energie termică și electrică, apă, transport, servicii poștale, explorarea sau extracția de petrol, gaze, cărbune sau alți combustibili solizi, precum și porturile sau aeroporturile.”

7. Articolul 5 se modifică și va avea următorul cuprins:

„Art. 5. - În sensul prezentei legi, parteneriatul public-privat se poate realiza prin următoarele tipuri de contracte:

- a) contracte de lucrări;
- b) contracte de bunuri;
- c) contracte de servicii.”

8. După articolul 5¹ se introduc cinci noi articole, art. 5² -5⁶, cu următorul cuprins:

„Art. 5². - (1) În ceea ce privește gazele și energia termică, prezenta lege se aplică următoarelor activități relevante:

a) punerea la dispoziție sau exploatarea de rețele fixe destinate furnizării de servicii publice în domeniul producerii, transportului sau distribuției de gaze sau energie termică;

b) alimentarea cu gaze sau energie termică a unor asemenea rețele.

(2) Alimentarea cu gaze sau energie termică a rețelelor care furnizează un serviciu public, de către un partener public, nu se consideră activitate relevantă în sensul alin.(1) în cazul în care sunt îndeplinite cumulativ următoarele condiții:

a) producerea de gaze sau energie termică de către partenerul public este consecința inevitabilă a desfășurării unei activități, alta decât cele menționate la alin. (1) sau (3) sau la art. 5³ – 5⁶;

b) alimentarea rețelei publice este destinată doar exploatării economice a unei asemenea producții și reprezintă maximum 20% din cifra de afaceri a entității, având în vedere media ultimilor trei ani, inclusiv anul curent.

(3) În ceea ce privește energia electrică, prezenta lege se aplică următoarelor activități relevante:

a) punerea la dispoziție sau exploatarea de rețele fixe destinate furnizării unui serviciu public în domeniul producerii, transportului sau distribuției energiei electrice;

b) alimentării cu energie electrică a unor asemenea rețele.

(4) Alimentarea cu energie electrică a rețelilor care furnizează un serviciu public, de către un partener public, nu se consideră o activitate relevantă în sensul alin. (3), în cazul în care sunt îndeplinite cumulativ următoarele condiții:

a) producerea de energie electrică de către partenerul public are loc deoarece consumul său este necesar pentru desfășurarea unei activități, alta decât cele menționate la alin. (1) - (3) sau la art. 5³ - 5⁶;

b) alimentarea rețelei publice depinde numai de consumul propriu al partenerului public și nu a depășit 30% din producția totală de energie a entității, având în vedere media ultimilor trei ani, inclusiv anul curent.

Art. 5³. - (1) Prezenta lege se aplică următoarelor activități relevante:

a) punerea la dispoziție sau exploatarea de rețele fixe destinate furnizării unui serviciu public în domeniul producerii, transportului sau distribuției de apă potabilă;

b) alimentarea cu apă potabilă a unor asemenea rețele.

(2) Prezenta lege se aplică și contractelor de parteneriat public-privat atribuite de parteneri publici care desfășoară o activitate menționată la alin. (1) și care:

a) se referă la proiecte de inginerie hidraulică, irigații sau drenare, cu condiția ca volumul de apă destinat aprovizionării cu apă potabilă să reprezinte mai mult de 20% din volumul total de apă pus la dispoziție prin astfel de proiecte sau instalații de irigare sau drenare;

b) au legătură cu evacuarea sau tratarea apelor uzate.

(3) Alimentarea cu apă potabilă a rețelilor care furnizează un serviciu public, de către un partener public, nu se consideră o activitate relevantă în sensul alin. (1), în cazul în care sunt îndeplinite cumulativ următoarele condiții:

a) producerea de apă potabilă de către partenerul public se efectuează deoarece consumul său este necesar pentru desfășurarea unei activități, alta decât cele menționate la art. 5² – 5⁶;

b) alimentarea rețelei publice depinde numai de consumul propriu al partenerului public și nu a depășit 30% din producția totală de apă potabilă a partenerului public, având în vedere media ultimilor trei ani, inclusiv anul curent.

Art. 5⁴. - (1) Prezenta lege se aplică activităților relevante privind punerea la dispoziție sau exploatarea rețelelor destinate să furnizeze un serviciu public în domeniul transportului feroviar, prin sisteme automate, cu tramvai, troleibuz, autobuz sau prin cablu. În ceea ce privește serviciile de transport, se consideră că o rețea există în cazul în care serviciul este oferit în condiții de funcționare stabilite de o autoritate competentă, cum ar fi condițiile privind rutele ce urmează să fie deservite, privind capacitatea de transport disponibilă sau frecvența serviciului.

(2) Prestarea de servicii de transport efectuate cu autobuze nu este considerată activitate relevantă în cazul în care și alți investitori privați au dreptul să presteze același tip de servicii, în aceeași zonă geografică și în aceleași condiții ca și partenerii publici.

Art. 5⁵. - (1) Prezenta lege se aplică activităților privind prestarea următoarelor servicii:

a) servicii poștale, indiferent dacă sunt sau nu rezervate în sensul prevederilor art. 12 din Ordonanța Guvernului nr. 31/2002 privind serviciile poștale, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 642/2002, cu modificările și completările ulterioare, respectiv serviciile constând în colectarea, sortarea, transportul și livrarea la destinatari a trimiterilor poștale - corespondență, cărți, cataloage, ziare, periodice, colete poștale conținând bunuri cu sau fără valoare comercială - indiferent de greutate;

b) servicii de gestiune a serviciilor de curierat, respectiv serviciile care preced și urmează expedierii;

c) servicii cu valoare adăugată în legătura cu poșta electronică și furnizate integral prin mijloace electronice, inclusiv transmiterea securizată prin mijloace electronice a documentelor codificate, servicii de gestiune a adreselor și transmiterea prin poșta electronică recomandată;

d) servicii privind trimerile poștale neincluse la lit. a), cum ar fi publicitatea directă prin corespondență, care nu poartă adresă;

e) servicii financiar-poștale, de natura celor prevăzute în categoria 6 din anexa nr. XVII A și la articolul 24 litera c) din Directiva 2004/17/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 31 martie 2004 de coordonare a procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții în sectoarele apei, energiei, transporturilor și serviciilor poștale, și care includ, în principal, mandatele poștale și transferurile pe bază de conturi curente poștale;

f) servicii logistice, care combină livrarea și/sau depozitarea cu alte funcțiuni decât cele poștale.

(2) Prestarea serviciilor prevăzute la alin. (1) lit. b) - f) intră în categoria activităților relevante numai dacă persoana în cauză prestează și servicii poștale în sensul prevederilor alin. (1) lit. a) și numai dacă activitatea de servicii poștale nu este direct expusă concurenței pe o piață la care accesul nu este restricționat.

(3) În sensul prevederilor alin. (2), constatarea faptului că o anumită activitate relevantă este sau nu expusă direct concurenței se stabilește de către Comisia Europeană pe baza unei notificări/cereri formulate în acest sens de partenerul public interesat, care va cuprinde toate informațiile necesare pentru adoptarea unei decizii pertinente în legătură cu situația existentă.

(4) Procedura specifică pentru elaborarea și transmiterea notificării/cererii prevăzute la alin. (3) se stabilește prin hotărâre a Guvernului.

Art.5⁶. - Prezenta lege se aplică activităților relevante referitoare la exploatarea unei regiuni geografice în scopul:

a) explorării sau extracției de petrol, gaze, cărbune sau alți combustibili solizi;

b) punerii la dispoziția transportatorilor aerieni, maritimi sau fluviali, a aeroporturilor și a porturilor maritime sau fluviale sau a altor terminale de transport.

9. La articolul 6, alineatele (2¹) și (2²) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„(2¹) În situația asocierii partenerilor publici potrivit dispozițiilor art. 8 lit. b), la constituirea asocierii, având în vedere scopul și obiectivele asocierii și ale proiectului de parteneriat public-privat, precum și cu respectarea dispozițiilor legale în materia proprietății publice, partenerii publici vor stabili, de comun acord, care dintre membrii asocierii va avea calitatea de titular al dreptului de proprietate, precum și orice alte condiții privind regimul juridic și modul de punere în valoare a bunului public realizat prin contractul de parteneriat public-privat.

(2²) În situația asocierii unei autorități publice centrale cu una sau mai multe autorități publice locale, conform art. 8 lit. b), în vederea derulării unui proiect de parteneriat public-privat de interes public național, la finalizarea contractului, bunul public este transferat, cu titlu gratuit, partenerului public, respectiv autorității publice centrale, în bună stare și liber de orice sarcini sau obligații, potrivit prevederilor art. 30 alin. (1).”

10. Articolul 8 se modifică și va avea următorul cuprins:

„Art. 8. - Este partener public, în sensul prezentei legi:

a) oricare organism al statului, autoritate publică sau instituție publică, care acționează la nivel central, regional ori local sau organisme de drept public, indiferent de activitatea lor, incluzându-le pe cele care operează activități menționate la articolele 5² – 5⁶. Un „organism de drept public” înseamnă orice organism:

(i) stabilit în scopul specific de a satisface nevoile de interes general, care nu au un caracter industrial sau comercial, și

(ii) având personalitate juridică și

(iii) finanțat, în cea mai mare parte, de către un partener public din cei enumerați la lit. a); sau

- făcând obiectul supervizării, gestionării de către un partener public din cei enumerați la lit. a); sau

- având un consiliu administrativ, de conducere sau de supraveghere, în cadrul căruia mai mult de jumătate din membri sunt numiți de către un partener public din cei enumerați la lit. (a);

b) oricare asocierie formată din unul sau mai mulți parteneri publici enumerați la lit. a), autorități, instituții publice și întreprinderi publice din statele membre ale Uniunii Europene, indiferent de activitatea lor, inclusiv cei care operează una dintre activitățile menționate la articolele 5² - 5⁶.

c) orice întreprindere publică care operează una dintre activitățile menționate în articolele 5² - 5⁶, asupra cărora partenerii publici definiți la lit. a) și b) pot exercita, direct sau indirect, o influență dominantă în virtutea dreptului de proprietate, participării financiare sau normelor care o guvernează. Influența dominantă se prezumă în cazul în care partenerii publici definiți la lit. a) și b), direct sau indirect, față de o întreprindere:

- dețin majoritatea capitalului subscris al întreprinderii sau

- controlează majoritatea voturilor asociate acțiunilor emise de întreprindere sau

- pot numi mai mult de jumătate din membrii organului de administrare, de conducere sau de supraveghere al întreprinderii.

d) orice entități juridice care, dacă nu sunt parteneri publici așa cum sunt definiți la lit. a) - c) desfășoară printre activitățile lor, una sau mai multe din activitățile menționate la articolele 5² - 5⁶, sau orice combinație a acestora și beneficiază de drepturi speciale sau exclusive acordate de o autoritate competentă. În sensul prezentei legi, „drepturile speciale sau exclusive” înseamnă drepturile acordate de către o autoritate competentă a unui stat membru prin intermediul unei dispoziții legislative, de

reglementare sau administrative, care au ca efect limitarea exercitării activităților definite în articolele 5² - 5⁶ la una sau mai multe entități, și care afectează substanțial capacitatea altor entități de a efectua astfel de activitate.

11. La articolul 10, litera d) se modifică și va avea următorul cuprins:

„d) protecția unor interese esențiale de stat impune acest lucru;”

12. La articolul 11, litera f) se modifică și va avea următorul cuprins:

„f) se referă la prestarea de servicii de cercetare-dezvoltare, altele decât cele ale căror beneficii revin exclusiv partenerilor publici pentru uz propriu în cadrul propriilor activități, cu condiția ca serviciul prestat să fie integral remunerat de către partenerul public;”

13. La articolul 11, după litera f) se introduc două noi litere, lit. g)- h), cu următorul cuprins:

„g) sunt reglementate de Directiva 2009/81/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 13 iulie 2009 privind coordonarea procedurilor privind atribuirea anumitor contracte de lucrări, de furnizare de bunuri și de prestare de servicii de către autoritățile sau entitățile contractante în domeniile apărării și securității și de modificare a Directivelor 2004/17/CE și 2004/18/CE;

h) în urma atribuirii, partenerii publici pot pune la dispoziție sau pot exploata rețele publice de telecomunicații sau pot furniza publicului unul sau mai multe servicii de telecomunicații.”

14. La articolul 12 alineatul (1), litera a) se modifică și va avea următorul cuprins:

„a) unui acord internațional încheiat în conformitate cu prevederile tratatului cu unul sau mai multe state care nu sunt membre ale Uniunii Europene și care vizează

furnizarea de produse sau execuția de lucrări, destinate implementării ori exploatarei unui proiect în comun cu statele semnatare, și numai dacă prin acordul respectiv a fost menționată o procedură specifică pentru atribuirea contractului respectiv; toate acordurile sunt comunicate Comisiei Europene de către Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public – Privat;”

15. La articolul 12, alineatele (2) și (3) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„(2) Partenerul public are obligația de a exclude din procedura de selecție pentru încheierea contractului de parteneriat public-privat orice investitor privat despre care are cunoștință că, în ultimii 5 ani, a fost condamnat prin hotărârea definitivă a unei instanțe judecătorești, pentru participare la activități ale unei organizații criminale, pentru corupție, pentru fraudă și/sau pentru spălare de bani.

(3) Partenerul public are dreptul de a exclude dintr-o procedură de selecție pentru atribuirea unui contract de parteneriat public-privat, orice investitor privat care se află în oricare dintre următoarele situații:

a) a intrat în faliment ca urmare a hotărârii pronunțate de judecătorul sindic sau care au făcut obiectul unor proceduri echivalente prevăzute de legislația națională a altor țări;

b) nu și-a îndeplinit obligațiile de plată a impozitelor, taxelor și contribuțiilor de asigurări sociale către bugetele componente ale bugetului general consolidat, în conformitate cu prevederile legale în vigoare în România sau în țara în care este stabilit;

c) a fost condamnat, în ultimii trei ani, prin hotărâre definitivă a unei instanțe judecătorești, pentru o faptă care a adus atingere eticii profesionale sau pentru comiterea unei greșeli în materie profesională;

d) prezintă informații incorecte sau nu prezintă informațiile solicitate de către partenerul public, în scopul demonstrării îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție.”

16. La articolul 18 alineatul (2), litera j) se modifică și va avea următorul cuprins:

„j) întocmirea raportului de evaluare a ofertelor, stabilirea ofertelor admisibile, respectiv neconforme sau neacceptabile, ierarhizarea investitorilor privați și desemnarea ofertei câștigătoare dintre ofertele admisibile de către comisia de evaluare;”

17. La articolul 18 alineatul (2), după litera k) se introduce o nouă literă, lit. k¹), cu următorul cuprins:

„k¹) partenerul public va publica anunțul de atribuire a contractului, cu respectarea conținutului prevăzut în anexa la prezenta lege.”

18. La articolul 18, alineatele (3) și (5) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„(3) În cazul procedurii deschise, când valoarea estimată a contractului de parteneriat public-privat este egală cu sau mai mare decât pragurile stabilite la art. 5¹ alin. (1), termenul de primire a ofertelor este de 52 de zile calendaristice de la data trimiterii anunțului de selecție spre publicare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene.

.....

(5) În cazul proiectelor complexe din punct de vedere tehnic și/sau financiar, când partenerul public nu este în măsură să definească, din motive obiective, fără ajutor și în avans, mijloacele tehnice care să îi satisfacă nevoile sau să facă aranjamentele financiare sau legale pentru proiect, acesta poate decide atribuirea contractului de parteneriat public-privat prin procedura de dialog competitiv, în măsura în care consideră că aplicarea unei proceduri deschise nu poate permite atribuirea contractului.”

19. La articolul 18 alineatul (7), litera q) se modifică și va avea următorul cuprins:

„q) întocmirea raportului de evaluare a ofertelor finale, stabilirea ofertelor admisibile, respectiv neconforme sau neacceptabile, ierarhizarea investitorilor privați și desemnarea ofertei câștigătoare dintre ofertele admisibile de către comisia de evaluare;”

20. La articolul 18 alineatul (7), după litera r) se introduce o nouă literă, lit. r¹), cu următorul cuprins:

„r¹) partenerul public va publica anunțul de atribuire a contractului, cu respectarea conținutului prevăzut în anexa la prezenta lege;”

21. La articolul 18 alineatul (7), după litera ș), se introduce o nouă literă, litera t), cu următorul cuprins:

„t) partenerii publici pot prevedea ca procedura să se desfășoare în etape succesive, pentru a reduce numărul de soluții care trebuie discutate în etapa de negociere, aplicând criteriile de atribuire menționate în anunțul de selecție sau în documentul atașat anunțului de selecție. Partenerii publici continuă negocierea până când sunt în măsură să identifice soluția sau soluțiile, după caz după ce le-au comparat, care pot răspunde necesităților lor”.

22. La articolul 18, alineatele (8), (13) și (18) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„(8) În cazul procedurii de dialog competitiv, când valoarea estimată a contractului de parteneriat public-privat este egală cu sau mai mare decât pragurile stabilite la art. 5¹ alin. (1), termenul minim de primire a scrisorilor de intenție este de 37 de zile calendaristice de la data transmiterii anunțului de selecție spre publicare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene.

.....

(13) Criteriile de evaluare și negociere trebuie să includă cel puțin costul total al ofertei și obiectivele de performanță definite conform scopului contractului.

.....

(18) În cazul în care un investitor privat depune o ofertă cu un preț neobișnuit de scăzut, partenerul public are dreptul să o descalifice, dacă în urma analizei unor detalii solicitate în scris de la investitorul privat, această ofertă nu este susținută din punct de vedere tehnic, financiar, logistic ori nu corespunde din alte puncte de vedere stabilite de către partenerul public prin anunțul de selecție și/sau documentul atașat. Ofertele/scrisorile de intenție, sunt considerate inacceptabile/necorecte/descalificate, în condițiile stabilite în normele metodologice de aplicare a prezentei legi”.

23. La articolul 18, după alineatul (18), se introduce un nou alineat, alin. (18¹), cu următorul cuprins:

„(18¹) Partenerul public care constată că o ofertă este anormal de scăzută, deoarece investitorul privat a obținut un ajutor de stat, nu poate respinge respectiva ofertă numai din acest motiv cu excepția cazului în care consultă investitorul privat în acest sens și acesta nu este în măsură să demonstreze, în decursul unei perioade suficiente de timp stabilite de partenerul public, că ajutorul în cauză nu afectează concurența loială între investitorii privați ce participă la una dintre procedurile de selecție stabilite prin prezenta lege. Partenerul public care respinge o ofertă anormal de scăzută, deoarece investitorul privat a obținut un ajutor de stat, informează Comisia Europeană cu privire la aceasta.”

24. La articolul 18, după alineatul (23) se introduce un nou alineat, alin. (24), cu următorul cuprins:

„(24) Prin derogare de la prevederile alin.(1) și ca o chestiune de excepție, partenerii publici pot atribui un contract de parteneriat public-privat, printr-o procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare pentru lucrările sau serviciile suplimentare care nu sunt prevăzute în proiectul estimat inițial și nici în

contractul inițial de parteneriat public-privat și care au devenit necesare, ca urmare a unei situații neprevăzute, pentru execuția lucrării sau serviciilor descrise de acestea, cu condiția atribuirii contractului investitorului privat care a contractat respectiva lucrare sau respectivul serviciu și:

- în cazul în care respectivele lucrări sau servicii suplimentare nu pot fi separate din punct de vedere tehnic sau economic de contractul inițial fără a constitui un inconvenient major pentru partenerii publici, sau

- în cazul în care respectivele lucrări sau servicii, chiar dacă pot fi separate de executarea contractului inițial, sunt strict necesare pentru finalizarea acestuia.

Cu toate acestea, valoarea cumulată a contractelor atribuite pentru lucrări sau servicii suplimentare nu trebuie să fie mai mare de 50% din valoarea contractului inițial.”

25. După articolul 20, se introduc patru noi articole, art. 20¹ - 20⁴, cu următorul cuprins:

„Art. 20¹. - (1) Întrucât în cazul atribuirii unui contract de parteneriat public-privat criteriul de atribuire este cel al ofertei celei mai avantajoase din punct de vedere economic, partenerii publici pot autoriza investitorii privați să prezinte oferte alternative.

(2) În anunțul de selecție partenerii publici trebuie să precizeze dacă autorizează sau nu oferte alternative. În lipsa acestei mențiuni, ofertele alternative nu pot fi autorizate.

(3) Partenerii publici care autorizează oferte alternative menționează în documentul atașat cerințele minime pe care trebuie să le respecte acestea, precum și cerințele de prezentare.

(4) Partenerii publici iau în considerare numai ofertele alternative care îndeplinesc cerințele minime impuse.

(5) În cazul procedurilor de selecție privind atribuirea contractelor de parteneriat public-privat de bunuri și a contractelor de parteneriat public-privat de servicii, partenerii

publici care au autorizat oferte alternative nu pot respinge o oferta alternativă din simplul motiv că ar conduce, în cazul în care ar fi selectată, fie la un contract de parteneriat public-privat de servicii în locul unui contract de parteneriat public-privat de bunuri, fie la un contract de parteneriat public-privat de bunuri în locul unui contract de parteneriat public-privat de servicii.

Art. 20². - (1) Partenerul public are dreptul de a aplica criteriile de calificare și selecție referitoare numai la:

- a) situația personală a investitorului privat;
- b) capacitatea de exercitare a activității profesionale;
- c) situația economică și financiară;
- d) capacitatea tehnică și/sau profesională;
- e) standarde de asigurare a calității;
- f) standarde de protecție a mediului.

(2) Investitorii privați pot menționa capacitățile altor entități, indiferent de tipul caracterului legal al relațiilor dintre aceștia și respectivele entități, în condițiile prevăzute în cuprinsul normelor metodologice de aplicare a prezentei legi.

Art. 20³. – Partenerii publici pot prevedea condiții speciale privind executarea contractului, cu condiția să fie compatibile cu dreptul comunitar și să fie menționate în anunțul de selecție sau în documentul atașat. Condițiile speciale de executare a unui contract se pot referi, în special, la aspecte sociale și de mediu.

Art. 20⁴. – (1) Partenerii publici întocmesc, pentru fiecare contract de parteneriat public-privat un proces-verbal care să cuprindă cel puțin următoarele elemente:

- a) denumirea și adresa partenerului public, obiectul și valoarea contractului de parteneriat public-privat;
- b) numele investitorilor privați selectați și justificarea alegerii lor;

- c) numele investitorilor privați respinși și motivele respingerii lor;
- d) motivele respingerii ofertelor considerate anormal de scăzute;
- e) numele adjuccatarului și justificarea selectării ofertei sale, precum și,

dacă se cunoaște, partea din contract pe care acesta intenționează să o subcontracteze unor terți;

f) în ceea ce privește dialogul competitiv, circumstanțele care justifică recurgerea la respectiva procedură;

g) după caz, motivele pentru care partenerul public a renunțat să atribuie un contract de parteneriat public-privat.

(2) Procesul-verbal sau principalele sale elemente sunt comunicate Comisiei Europene, la cererea acesteia.”

26. La articolul 22, alineatele (1), (3) și (4) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„Art. 22. - (1) Contractele de parteneriat public-privat pot fi încheiate numai după împlinirea termenului de așteptare de minimum 10 zile calendaristice, începând cu ziua următoare transmiterii comunicării privind rezultatul procedurii către investitorii privați participanți prin fax sau alte mijloace electronice sau, în cazul utilizării altor mijloace de comunicare, înainte de expirarea fie a unui termen de cel puțin 15 zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii comunicării privind rezultatul procedurii către investitorii privați participanți, fie a unui termen de cel puțin 10 zile calendaristice începând cu ziua următoare primirii comunicării privind rezultatul procedurii.

.....

(3) Orice investitor privat interesat are dreptul de a solicita clarificări cu privire la anunțul de selecție și documentul atașat anunțului de selecție.

(4) Partenerul public are obligația de a răspunde la orice solicitare de clarificare cu cel mult 6 zile calendaristice înainte de termenul stabilit pentru primirea ofertelor/scrisurilor de intenție, în cazul în care a fost solicitată în timp util. Totuși, aceste

solicitări nu pot avea ca efect modificarea elementelor fundamentale ale ofertei sau ale termenilor esențiali ai contractului, modificări care ar putea conduce la distorsionarea concurenței sau care ar putea avea un efect discriminatoriu.”

27. La articolul 22, alineatul (5) se abrogă.

28. Articolul 24 se modifică și va avea următorul cuprins:

„**Art.24.** - (1) Anunțul de selecție se publică în SEAP și, după caz, în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene (JOUE). Publicarea în JOUE este obligatorie în toate situațiile în care valoarea estimată a contractului de parteneriat public-privat care urmează să fie realizat este egală ori mai mare decât echivalentul în lei al pragurilor prevăzute la art. 5¹ alin. (1). Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public-Privat verifică fiecare anunț de selecție sau altă documentație complementară transmis/transmisă de către partenerul public pentru publicare în SEAP și în JOUE, după caz. Avizul primit pentru publicare în SEAP și/sau JOUE, nu exonerează partenerul public de răspunderea privind respectarea prevederilor legale în domeniul parteneriatului public privat.

(2) SEAP pune la dispoziția partenerului public, prin asigurarea unui nou flux de informații specializat, suportul tehnic necesar asigurării transparenței procedurii complete de stabilire a partenerului privat, incluzând anunțul de selecție, documentul atașat anunțului de selecție, clarificări solicitate de investitorul privat conform art. 22 alin. (3)-(4), termenul-limită pentru depunerea ofertelor finale conform art. 18 alin. (7) lit. p) și anunțul de atribuire a contractului de parteneriat public-privat.

(3) Informațiile minime care trebuie incluse în anunțul de selecție, respectiv în anunțul de atribuire pentru contractele de parteneriat public-privat sunt prevăzute în anexa care face parte integrantă din prezenta lege.

(4) Partenerii publici precizează în anunțul de selecție dacă autorizează sau nu oferte alternative; ofertele alternative nu pot fi autorizate în lipsa acestei mențiuni”.

29. La Capitolul IV, titlul Secțiunii 1 se modifică și va avea următorul cuprins:

„Contestații”.

30. La articolul 28, alineatul (2) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(2) În sensul prevederilor alin. (1), prin persoană vătărnată se înțelege orice investitor privat care:

a) are sau a avut un interes legitim în legătură cu respectiva procedură de selecție;

b) a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu ca o consecință a unui act al partenerului public, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind respectiva procedură de selecție.”

31. La articolul 28, alineatul (1) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(1) Persoana vătărnată poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim, în termen de 10 zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii comunicării partenerului public către investitorul privat interesat, în cazul utilizării faxului sau a mijloacelor electronice sau, în cazul utilizării altor mijloace de comunicare, acest termen este egal fie cu cel puțin 15 zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii comunicării partenerului public către investitorul privat interesat sau de cel puțin 10 zile calendaristice începând cu ziua următoare primirii comunicării făcută de partenerul

public către un investitor privat, în condițiile prezentei legi, despre un act al partenerului public considerat nelegal.”

32. La articolul 28⁵, după alineatul (2) se introduce un nou alineat, alin.(3) cu următorul cuprins:

„(3) Consiliul, admitând contestația, dispune, după caz:

- a) anularea în tot sau în parte a actului partenerului public;
- b) obligarea la emiterea actului de către partenerul public;
- c) îndeplinirea unei obligații de către partenerul public, inclusiv eliminarea oricăror specificații tehnice, economice sau financiare discriminatorii din anunțul de selecție, documentul atașat sau din alte documente emise în legătură cu procedura de selecție;
- d) orice alte măsuri necesare remedierii încălcării dispozițiilor legale în materia parteneriatului public-privat.”

33. După articolul 38, se introduc patru noi articole, art. 38¹-38⁴, cu următorul cuprins:

„**Art.38¹.** - În vederea ducerii la îndeplinire a atribuțiilor sale, Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat constituie o comisie de analiză și selecție, privind sustenabilitatea și fezabilitatea proiectelor de parteneriat public privat; partenerii publici vor suține în fața acestei comisii proiectele de parteneriat pe care doresc să le realizeze, prezentând notele de fundamentare ori studiile de fezabilitate, includerea în buget a cheltuielilor aferente, aspecte privind finanțarea, detalii tehnice, etc., orice alte elemente prin care se pot demonstra avantajele implementării proiectului de parteneriat public privat; nu pot fi inițiate proiecte de parteneriat public privat care nu sunt admise de comisie de analiză și selecție din cadrul Unității Centrale pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat privind fezabilitatea acestor proiecte;

organizarea și funcționarea comisiei prevăzută mai sus, se stabilește prin ordin al Secretarului General al Guvernului.

Art.38². - (1) Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat din cadrul Secretariatului General al Guvernului și Autoritatea Națională pentru Reglementarea și Monitorizarea Achizițiilor Publice constituie un mecanism de colaborare pentru analiză și elaborarea opiniilor juridice unitare, în cazul în care cele două structuri au emis, în opinia solicitantului, puncte de vedere diferite la întrebările acestuia în legătură cu modul de derulare a procedurilor de selecție sau de achiziție, după caz.

(2) Rezolvarea situației în care un solicitant a obținut două puncte de vedere diferite la o întrebare/clarificare a acestuia, se face numai de către o comisie, constituită ca un mecanism de colaborare, înființat în condițiile prevăzute de prezentul articol.

(3) Solicitantul va depune în scris, la Secretariatul General al Guvernului o cerere privind emiterea unui singur punct de vedere, în situația în care acesta a primit două opinii diferite de la cele două structuri specificate la alin.(1); se vor anexa la cererea depusă ambele răspunsuri primite de la Autoritatea Națională pentru Reglementarea Achizițiilor Publice și de la Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat, însoțite de aceeași documentație depusă la obținerea acestor răspunsuri.

(4) Secretariatul General al Guvernului va convoca în termen de maximum cinci zile lucrătoare de la primirea solicitării, o comisie formată dintr-un reprezentant al Unității Centrale pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat și un reprezentant al Autorității Naționale pentru Reglementarea și Monitorizarea Achizițiilor Publice; Secretariatul General al Guvernului va desemna ca membru în cadrul acestei comisii, un reprezentant din cadrul direcției juridice, acesta conducând și lucrările acestei comisii.

(5) Toate hotărârile în cadrul comisiei se adoptă cu majoritate simplă; membrii comisiei pot solicita și opinia/consultarea unor experți ori a altor persoane cu expertiză, în vederea adoptării celei mai bune soluții la solicitarea depusă.

(6) Ședințele comisiei sunt pregătite de către Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat care va asigura și condițiile necesare pentru desfășurarea lucrărilor în cele mai bune condiții; cu ocazia fiecărei întâlniri se va încheia un proces verbal de ședință ce va fi semnat de către toți membrii comisiei.

(7) Adoptarea răspunsului/soluției finale se va face ținând cont în mod primordial de punctul de vedere al Autorității Naționale pentru Reglementarea și Monitorizarea Achizițiilor Publice; dacă există și alte puncte de vedere, acestea se vor consemna în procesul verbal de ședință.

(8) Soluția/răspunsul adoptat de către comisie va fi semnată/semnat de către reprezentantul Secretariatului General al Guvernului și va fi transmis în scris solicitantului.

Art.38³. - În îndeplinirea atribuțiilor sale specifice de monitorizare, dacă Unitatea Centrală pentru Coordonarea Parteneriatului Public Privat identifică existența unor elemente ce ar putea conduce, în opinia sa, la nulitatea absolută a contractului de parteneriat public-privat, aceasta va sesiza Autoritatea Națională pentru Reglementarea și Monitorizarea Achizițiilor Publice în vederea aplicării dispozițiilor art.40.

Art.38⁴. - Sub sancțiunea nulității absolute, nu pot fi inițiate, semnate sau derulate contracte de parteneriat public privat în cazul în care autoritatea publică își asumă riscuri care conduc la clasificarea proiectului în cheltuieli publice, potrivit normelor legale în vigoare.”

34. După articolul 47 se introduce mențiunea privind transpunerea normelor comunitare, cu următorul cuprins:

„Prezenta lege transpune prevederile Directivei 2004/17/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 31 martie 2004 de coordonare a procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții în sectoarele apei, energiei, transporturilor și serviciilor poștale, Directivei 2004/18/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 31 martie 2004

privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii, publicate în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene seria L134 din 30 aprilie 2004, Directivei 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie 1989 privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări, publicată în Jurnalul Oficial al Comunității Europene seria L395 din 30 decembrie 1989, Directivei 92/13/CEE a Consiliului din 25 februarie 1992 privind coordonarea actelor cu putere de lege și actelor administrative referitoare la aplicarea normelor comunitare cu privire la procedurile de achiziții publice ale entităților care desfășoară activități în sectoarele apei, energiei, transporturilor și telecomunicațiilor, publicată în Jurnalul Oficial al Comunității Europene seria L76 din 23 martie 1992, și ale Directivei 2007/66/CEE a Parlamentului European și a Consiliului din 11 decembrie 2007 de modificare a Directivelor 89/665/CEE și 92/13/CEE ale Consiliului în ceea ce privește ameliorarea eficacității căilor de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziții publice, publicată în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene seria L335 din 30 decembrie 2007.

35. Anexa se modifică și se înlocuiește cu anexa care face parte integrantă din prezenta Ordonanță de urgență.

36. În tot cuprinsul legii, termenii de „ofertant” și „candidat” se înlocuiesc cu sintagma „investitor privat”.

Art. II. - Legea parteneriatului public-privat nr.178/2010, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 676 din 5 octombrie 2010, cu modificările și completările ulterioare, precum și cu cele aduse prin prezenta ordonanță de urgență, se va republica, după aprobarea acesteia prin lege, dându-se textelor

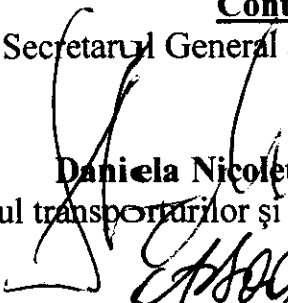
o nouă numerotare.

PRIM-MINISTRU


EMIL BOC

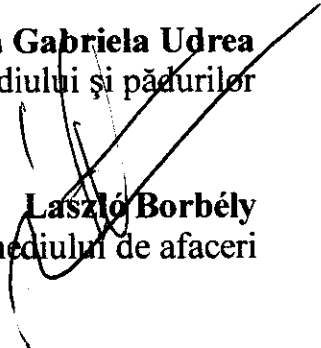
Contrasemnează:

Secretarul General al Guvernului

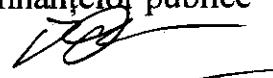

Daniela Nicoleta Andreescu
Ministrul transporturilor și infrastructurii

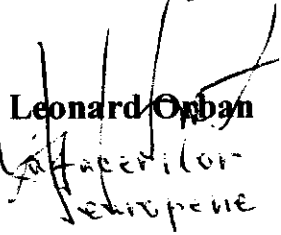

Anca Daniela Boagiu
Ministrul dezvoltării regionale și turismului

Elena Gabriela Udrea
Ministrul mediului și pădurilor


Laszlo Borbely
Ministrul economiei, comerțului și mediului de afaceri

Ion Ariton
Ministrul finanțelor publice


Gheorghe Ialomițianu
Ministrul afacerilor europene


Leonard Orban
Ministrul afacerilor europene

București, 12.10.2011
Nr. 86