

CONSILIUL ECONOMIC ȘI SOCIAL

Înregistrat nr. 5932

Data 12.12.2017

AVIZ

**referitor la proiectul de Ordonanță de urgență a Guvernului pentru
modificarea și completarea Legii nr.233/2016 privind parteneriatul
public-privat**

CONSILIUL ECONOMIC ȘI SOCIAL

În temeiul art. 5 lit. a) din Legea nr. 248/2013 privind organizarea și funcționarea Consiliului Economic și Social, republicată, cu modificările și completările ulterioare, în ședința din 12.12.2017, avizează **FAVORABIL** prezentul proiect de act normativ, cu **propunerile de modificare și observațiile** prevăzute în anexă.

Președinte,

Iacob BACIU



Membru fondator al Asociației Internaționale a Consiliilor Economice și Sociale și Instituțiilor Similare (AICESIS)

Membru al Uniunii Consiliilor Economice și Sociale și Instituțiilor Similare ale Statelor și Guvernelor Membre ale Francofoniei (UCESIF)

„Consiliul Economic și Social este organ consultativ al Parlamentului și al Guvernului în domeniile de specialitate stabilite prin legea sa organică de înființare, organizare și funcționare.” (Art. 141 din Constituția României revizuită)

Anexă

Propunerile de modificare și observațiile aferente

*proiectului de Ordonanță de urgență a Guvernului pentru modificarea și completarea Legii nr.233/2016 privind
parteneriatul public-privat*

Nr. crt	Text inițial	Text propus	Motivare
1.	Art. 1 (...) (6) În cuprinsul prezentei legi, termenul “bun” se utilizează cu sensul de bun imobil reglementat la art.537-538 din Legea nr.287/2009 privind Codul civil, republicată, cu modificările ulterioare.”	Art. 1 (...) Se elimină	Se limitează aplicarea legii la bunuri imobile În acest caz, parteneriatul public-privat nu ar putea viza, de exemplu, construirea de garnituri de vagoane sau alte bunuri mobile importante pentru dezvoltarea și utilizarea infrastructurii rutiere, feroviare, fluviale, sau a celei de transport subteran. Recomandăm, în consecință, înlăturarea acestei limitări doar la bunurile imobile.
2.	Art. 3 Mecanismul parteneriatului public-privat este caracterizat de următoarele elemente, care se vor detalia în normele de aplicare a prezentei legi: (...) c) finanțarea realizării investiției în	Art. 3 Mecanismul parteneriatului public-privat este caracterizat de următoarele elemente, care se vor detalia în normele de aplicare a prezentei legi: (...) c) finanțarea proiectului din fonduri	Nu este foarte clară utilitatea stabilirii la nivel de lege a proporției fondurilor private în finanțarea proiectului. Este posibil ca, în special la proiectele mari, proporția dintre fondurile private și cele publice să poată fi inferioară pragului de 50% din cauza limitelor

	proporție de peste 50% din fonduri private, potrivit prevederilor art.10; (...)	private sau, după caz, prin punerea în comun a fondurilor private cu fonduri publice (...)	pe care investitorii privați le pot susține în astfel de proiecte. Am recomanda reconsiderarea acestui aspect.
3.	Art.4 (...)	La art. 4, după alin. (2), se introduce un alineat nou, alin. (3), cu următorul cuprins: (...) (3) Dacă o altă entitate publică intenționează să sprijine realizarea proiectului prin asumarea față de partenerul privat desemnat câștigător a procedurii de atribuire a contractului sau față de societatea de proiect a unei/unor obligații de plată sau de garanție, în beneficiul partenerului public, poate face acest lucru numai în situația în care obligația de plată sau de garanție a fost prevăzută în studiul de fundamentare și în documentația de atribuire a procedurii, într-o modalitate clară, precisă și neechivocă, indicându-se condițiile în care poate fi realizată.	Textul actual din lege a fost reformulat și astfel a dispărut complet posibilitatea ca altă entitate publică (alta decât autoritatea contractantă) să acorde sprijin proiectului, aspect important care poate deveni relevant pentru structurarea proiectelor în anumite sectoare de activitate unde contribuția unor autorități de resort este esențială. Aceasta posibilitate este prevăzută expres și de forma actuală a Legii nr. 233/2016. Consideram ca menținerea acestei prevederi este esențială pentru posibilitatea de a structura proiecte de PPP în domenii precum: sănătate, învățământ și construcția de penitenciare, toate acestea presupunând situații în care plata de disponibilitate este făcută de alta (sau și de alta) autoritate decât cea care semnează contractul de PPP. Înființarea societății de proiect în cazul PPP-ului contractual trebuie să fie opțională, nu obligatorie (chiar dacă în practică majoritatea proiectelor PPP presupun înființarea unui SPV de către investitori). În funcție de dimensiunea și tipul proiectului, va fi rolul autorității contractante și al consultanților să decidă, în faza de structurare a proiectului (VfM), dacă este necesară sau nu o societate de proiect în structura proiectului; de asemenea, în practică mai poate exista și situația în care din varii motive societatea de proiect este înființată ulterior semnării contractului, caz în care doar partenerul privat

			va semna contractul inițial urmând ca ulterior acesta să își ceseze drepturile către societatea de proiect; mai mult, există și situația în care doar societatea de proiect semnează contractul inițial, partenerul privat nefiind deloc parte, eventual asumându-și obligații limitate față de autoritate printr-un document separat.
4.	Art. 6 (...) g) <i>societate de proiect</i> – societate nouă, care se înființează și funcționează sub forma unei societăți pe acțiuni, potrivit prevederilor Legii societăților nr.31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, în scopul implementării proiectului și care, în cazul parteneriatului public-privat contractual este deținută de către partenerul privat, iar în cazul parteneriatului public-privat instituțional este deținută atât de către partenerul public cât și de către partenerul privat. Societatea de proiect poate avea un singur acționar, prin derogare de la prevederile art.10 alin.(3) din Legea societăților nr.31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare. (...)	Art. 6 (...) g) <i>societate de proiect</i> – societate nouă, care se înființează și funcționează sub forma unei societăți potrivit prevederilor Legii societăților nr.31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, în scopul implementării proiectului și care, în cazul parteneriatului public-privat contractual este deținută de către partenerul privat, iar în cazul parteneriatului public-privat instituțional este deținută atât de către partenerul public cât și de către partenerul privat. Prin derogare de la prevederile art.10 alin.(3) din Legea societăților nr.31/1990, republicată, cu modificările și completările ulterioare, societatea de proiect constituită sub forma de societate pe acțiuni poate avea un singur acționar. (...)	Propunem eliminarea limitării formei de organizare a societății de proiect exclusiv ca societate pe acțiuni de la pct. g). Indiferent de forma de organizare a societății de proiect, se pot avea în vedere, eventual, alte cerințe (de .ex., capitalizare minimă) necesare pentru a asigura derularea în bune condiții a operațiunilor vizate de contractul de parteneriat public-privat. De asemenea, în situația înlocuirii partenerului privat de către finanțatori (art. 28), pot apărea limitări din punct de vedere al schimbărilor de acționariat la nivelul societății de proiect dacă aceasta este societate pe acțiuni.
5.	Art. 13 (1) Partenerul public poate contribui la realizarea proiectului de parteneriat public-privat prin una sau mai multe dintre următoarele modalități, în condițiile specificate în documentația de atribuire și în contractul de parteneriat public-privat: a) constituirea anumitor drepturi în favoarea societății de proiect, în condițiile legii, potrivit prevederilor art.34; b) aporturi în numerar la capitalul social al	Art. 13 (1) Partenerul public poate contribui la realizarea proiectului de parteneriat public-privat prin una sau mai multe dintre următoarele modalități, în condițiile specificate în documentația de atribuire și în contractul de parteneriat public-privat: a) constituirea anumitor drepturi în favoarea societății de proiect, în condițiile legii, potrivit prevederilor art.34; b) aporturi în numerar sau natura la	Nu este necesară limitarea doar la numerar a aportului partenerului public la societatea de proiect. De exemplu, partenerul public ar putea efectua aporturi în natura, cum ar fi active fixe (corporale sau necorporale) aflate în proprietatea privată a acestuia și care sunt necesare pentru îndeplinirea contractului de parteneriat public-privat de către societatea de proiect. La finalul contractului de parteneriat public-privat, se poate agreea ca aceste bunuri

	societății de proiect, în cazul parteneriatului public-privat instituțional; (...) (7) În cazul în care, prin contractul de parteneriat public-privat, se stabilesc în sarcina partenerului public obligații de plată ce implică utilizarea fondurilor publice, creditele de angajament și creditele bugetare necesare sunt incluse în bugetul acestuia, în condițiile legii.	capitalul social al societății de proiect; (...) (7) Până la recepția și preluarea obiectului investiției de către partenerul public, contribuția partenerului public la finanțarea realizării investițiilor se consideră avans.	sa se reîntoarcă în natura la partenerul public. Din corelarea alin. (6) - participarea partenerului public la finanțare după contribuția partenerului privat și a alin. (8) care reglementează efectuarea plății prevăzute la alin. (7) de către partenerul public, rezultă că, de fapt, contribuția partenerului privat, și nu a celui public, este considerată avans.
6.	Art. 16 (1) Partenerul privat sau, după caz, societatea de proiect poate constitui garanții cu privire la creanțele și drepturile deținute în temeiul contractului de parteneriat public-privat, exclusiv în favoarea finanțatorilor proiectului de parteneriat public-privat, valabile pe perioada în care finanțatorul proiectului de parteneriat public-privat deține această calitate. (2) Garanțiile prevăzute la alin. (1) sunt strict în legătură cu obiectul contractului de parteneriat public-privat, fiind valabile exclusiv pe durata contractului de parteneriat public-privat.	La art. 16, după alin. (2), se introduce două alineate noi, alin. (2¹) și (2²), cu următorul cuprins: Art. 16 (1) Partenerul privat sau, după caz, societatea de proiect poate constitui garanții cu privire la creanțele și drepturile deținute în temeiul contractului de parteneriat public-privat, în favoarea finanțatorilor proiectului de parteneriat public-privat; (2) Partenerul privat poate constitui garanții asupra acțiunilor sau părților sociale deținute în societatea de proiect, exclusiv în favoarea finanțatorilor proiectului de parteneriat public-privat. (2¹) Partenerul public poate constitui garanții asupra acțiunilor sau părților sociale deținute în societatea de proiect, exclusiv în favoarea finanțatorilor proiectului de parteneriat public-privat. (2²) Partenerul public poate constitui garanții și își poate asuma obligații în temeiul unor contracte instituind raporturi juridice directe între partenerul public și finanțatorii proiectului, contracte ce vor putea fi semnate și de către partenerul	Ne dorim o clarificare cu privire la ce se întâmplă cu creditele trase, care rămân fără garanție. Există posibilitatea preluării acestora (așa cum se prevedea la art. 16 din varianta inițială) de către noul partener privat sau de către partenerul public? Nevoia acestei clarificări vine și în contextul în care, art. 28 alin. (3), conform căruia noul partener se subrogă în drepturile și obligațiile partenerului privat initial, are în vedere doar drepturile și obligațiile din contractul de parteneriat public-privat, nu și pe cele din contractual de finanțare. Aceste prevederi sunt limitative și nebancabile; mai mult, încetarea contractului de parteneriat public privat nu atrage automat încetarea garanțiilor acordate finanțatorilor; din contră, este de regulă un caz de neexecutare (event of default) în baza documentelor de finanțare care dă dreptul finanțatorilor să înceapă executarea. În ceea ce privește garanțiile constituite de SPV/partenerul privat, acestea nu au legătură cu acordurile directe dintre stat și finanțatori.

	(3) În ipoteza încetării contractului înainte de expirarea termenului pentru care a fost încheiat, în vederea protejării interesului public, garanțiile reglementate la alin.(1)-(2) își pierd valabilitatea.”	privat și/sau societatea de proiect, în condițiile legii. (3) Prin contractul de parteneriat public-privat se va conveni modalitatea de preluare sau de stingere a garanțiilor prevăzute la alin. (1), (2), (2¹) și (2²), în ipoteza încetării contractului înainte de expirarea termenului pentru care a fost încheiat, în vederea protejării interesului public și a intereselor finanțatorilor proiectului.	
7.	Art. 17 (...) e) pentru proiectele de parteneriat public-privat medii și semnificative, încheierea contractului de parteneriat public-privat de către autoritățile/entitățile contractante se aprobă de către Parlament prin comisiile de specialitate reunite, cu avizul Guvernului din perspectiva impactului proiectului pe deficitul bugetar și/sau datoria publică; pentru celelalte proiecte de parteneriat public-privat încheierea contractului de parteneriat public-privat de către autoritățile/entitățile contractante se aprobă de către ordonatorul principal de credite/autoritatea deliberativă a unității administrativ teritoriale, după caz, după obținerea acordului Guvernului, exprimat prin memorandum, cu privire la impactul proiectului pe deficitul bugetar și/sau datoria publică. Procedura de avizare se detaliază la nivelul normelor metodologice de aplicare; (...)	Art. 17 (...) e) pentru proiectele de parteneriat public-privat medii și semnificative, încheierea contractului de parteneriat public-privat de către autoritățile/entitățile contractante se aprobă de către Guvern, din perspectiva impactului proiectului pe deficitul bugetar și/sau datoria publică; pentru celelalte proiecte de parteneriat public-privat încheierea contractului de parteneriat public-privat de către autoritățile/entitățile contractante se aprobă de către ordonatorul principal de credite/autoritatea deliberativă a unității administrativ teritoriale, după caz, după obținerea acordului Guvernului, exprimat prin memorandum, cu privire la impactul proiectului pe deficitul bugetar și/sau datoria publică. Procedura de avizare se detaliază la nivelul normelor metodologice de aplicare; (...)	În vederea respectării prevederilor Constituției în ceea ce privește separarea puterilor în stat și a limitelor implicării legislativului în activitatea executivului (art. 102, 108-112, 114)
8.	După articolul 17 se introduce un articol nou, art.17¹, cu următorul cuprins: ART.17¹ (...) (3) Proiectele de parteneriat public-privat	După articolul 17 se introduce un articol nou, art.17¹, cu următorul cuprins: ART.17¹ (...) (3) Sectoarele strategice naționale în care	Propunem ca în cuprinsul Programului

	dezvoltate de către autoritățile publice sunt cuprinse în Programul strategic aprobat de către Guvern, în urma centralizării de către Ministerul Finanțelor Publice a proiectelor propuse de către administrația publică centrală și respectiv de către Ministerul Dezvoltării Regionale, Administrației Publice și Fondurilor Europene, pentru proiectele inițiate de către administrația publică locală.	urmează să se dezvolte proiectele de parteneriat public-privat de către autoritățile publice sunt cuprinse în Programul strategic aprobat de către Guvern, în urma centralizării de către Ministerul Finanțelor Publice a proiectelor propuse de către administrația publică centrală și respectiv de către Ministerul Dezvoltării Regionale, Administrației Publice și Fondurilor Europene, pentru proiectele inițiate de către administrația publică locală.	strategic Guvernul sa aprobe doar sectoarele strategice naționale în care urmează a se dezvolta proiecte de PPP si nu proiectele în sine propuse de administrația publică centrala sau locală.
9.	Art. 25 (...) (2) În cazul proiectelor de infrastructură de transport, documentația de atribuire realizată de partenerul public pentru atribuirea contractului de parteneriat public-privat se va întocmi în baza proiectului tehnic de execuție, în condițiile art.12 alin.(1) din Hotărârea Guvernului nr. 907/2016 privind etapele de elaborare și conținutul-cadru al documentațiilor tehnico-economice aferente obiectivelor/proiectelor de investiții finanțate din fonduri publice.	Art. 25 (...) (2) În cazul proiectelor de infrastructură de transport, documentația de atribuire realizată de partenerul public pentru atribuirea contractului de parteneriat public-privat se va întocmi în baza documentațiilor tehnico-economice specifice fazei de elaborare a studiului de fezabilitate.	În cazul pregătirii proiectelor de infrastructura de transport, propunem ca documentația de atribuire a contractului de PPP să nu se pregătească pe baza Proiectului Tehnic de execuție deoarece acesta nu cuprinde toate detaliile din documentațiile tehnico-economice specifice fazei de elaborare a studiului de fezabilitate.
10.	Art. 28 (...) (2) Desemnarea noului partener privat de către finanțatorii majoritari ai proiectului, în sensul prevederilor alin.(1), se poate realiza numai cu acordul prealabil al partenerului public. (3) Noul partener privat se subrogă în drepturi și obligații partenerului privat inițial, preluând de drept, cu titlu gratuit , acțiunile societății de proiect, potrivit prevederilor documentației de atribuire și contractului de parteneriat public-privat.	Art. 28 (...) (2) Desemnarea noului partener privat de către finanțatorii majoritari ai proiectului, în sensul prevederilor alin.(1), se poate realiza numai cu acordul prealabil al partenerului public, exprimat în termen de 10 zile lucrătoare de la primirea unei solicitări în acest sens de la finanțatori. (3) Noul partener privat se subrogă în drepturile și obligații partenerului privat inițial, inclusiv cele rezultate din contractele de finanțare , preluând acțiunile societății de proiect, potrivit prevederilor documentației de atribuire și contractului de parteneriat public-	Cu privire la acordul prevăzut de alin. (2), susținem introducerea unui termen de emitere a acestuia, de maxim 10 zile lucrătoare de la primirea solicitării finanțatorilor. Referitor la alin. (3), considerăm că acesta trebuie completat cu preluarea de către noul partener privat și a drepturilor și obligațiilor din contractul de finanțare. Pe de altă parte, preluarea cu titlu gratuit a acestor acțiuni nu se poate face cu titlu

	(...)	privat si cu respectarea prevederilor contractelor de finanțare. (...)	gratuit, întrucât aceasta ar constitui o expropriere nepermisă de Constituție. În măsura în care se impune (după efectuarea evaluărilor necesare) partenerul privat inițial urmează a primi o despăgubire calculată potrivit prevederilor legii
11.	Art. 32 (...) s) răspunderea în solidar a partenerului privat care este acționar al societății de proiect, împreună cu aceasta, pentru orice obligație, sumă datorată, conform obligațiilor asumate prin contractul de parteneriat public-privat; (...)	Art. 32 (...) Se elimină (...)	Propunem eliminarea prevederilor art. 32, alin. (1), lit. s) deoarece, răspunderea solidară a asociaților/acționarilor pentru activitatea societății de proiect încalcă prevederile Legii societăților nr. 31/1990 conform căreia "Acționarii, asociații comanditari, precum și asociații în societatea cu răspundere limitată răspund numai până la concurența capitalului social subscris." Menționam ca partenerul privat răspunde oricum pentru obligațiile asumate prin contractual de PPP în conformitate cu prevederile acestuia si cu respectarea prevederilor prevăzute de acesta.
12.	Art. 38 (...) (4) În situația în care societatea de proiect este supusă procedurii de insolvență pe o perioadă mai mare de 3 luni de la data deschiderii procedurii, contractul de parteneriat public-privat încetează anticipat din culpa partenerului privat."	Art.38 (...) (4) În situația în care cu privire la societatea de proiect se deschide procedura insolvenței în fața instanțelor judecătorești competente, se vor aplica prin analogie prevederile relevante din Legea nr. 84/2015 privind procedurile de prevenire a insolvenței și de insolvență, cu modificările si completările ulterioare. In acest caz, contractul de parteneriat public-privat urmează a continua să-și aplice efectele sau a fi denunțat în conformitate cu și în condițiile stabilite de Legea nr. 84/2015.	Insolvența societății de proiect nu ar trebui să comporte automat încetarea contractului de de parteneriat public-privat, ci aceasta să se realizeze în condițiile prevăzute de Legea nr.85/2014, respectiv fie administratorul judiciar să poată denunța contractul, fie acesta să continue, cu consecință obligativității continuării îndeplinirii îndatoririlor contractuale și a furnizării asigurărilor și garanțiilor necesare vizate de lege și aprobate de instanța de insolvență.
13.	Art. 39 (...) 2) Investitorul privat, prin societatea de proiect, are obligația respectării termenelor	Art. 39 (...) (2) Investitorul privat, prin societatea de proiect, are obligația respectării termenelor	Termenele de respectare a obligațiilor contractuale fac obiectul reglementarii contractuale si au sancțiuni corespunzătoare în contract. Diversitatea tipurilor de obligații

	limită prevăzute în contract, neîndeplinirea obligațiilor pentru o perioadă mai mare de 60 zile de la termenele stabilite fiind caz de înlocuire a partenerului privat.”	limită prevăzute în contract, neîndeplinirea obligațiilor fiind caz de înlocuire a partenerului privat, în condițiile prevăzute de contractul de parteneriat public-privat.	contractuale nu se pot subsuma unui singur termen prevăzut de lege, acest fapt putând conduce la blocaje în implementarea contractului de PPP
14.	Art. 40 (1) La încetarea contractului de parteneriat public-privat pentru orice motive, altele decât expirarea duratei contractului, partenerul public poate prelua acțiunile deținute de partenerul privat în societatea de proiect, în schimbul unui preț de piață stabilit în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și ale contractului de parteneriat public-privat. (...)	Art. 40 (1) La încetarea contractului de parteneriat public-privat pentru orice motive, altele decât expirarea duratei contractului, partenerul public poate prelua acțiunile deținute de partenerul privat în societatea de proiect cu acordul prealabil al finanțatorilor, în schimbul unei compensații stabilite prin raportare la valoarea neamortizată a proiectului. (...)	Partenerul public va putea să preia acțiunile partenerului privat numai cu acordul prealabil al finanțatorilor în schimbul unei compensații egale cu costul neamortizat al proiectului, inclusiv costul de finanțare.
15.	<i>După alineatul (2) al articolului 42 se introduce un alineat nou, alin. (3), având următorul cuprins:</i> (3) Acțiunile societății de proiect nu pot face obiectul unei proceduri de executare silită, în condițiile legii.	<i>După alineatul (2) al articolului 42 se introduce un alineat nou, alin. (3), având următorul cuprins:</i> (3) Acțiunile societății de proiect care fac obiectul garanției finanțatorilor pot face obiectul unei proceduri de executare silită, în condițiile legii.	Art.42 alin. (3) ar trebui modificat cu precizarea din comentariul de la art. 16, conform căruia acțiunile constituie garanții în favoarea finanțatorilor.

- se impune completarea proiectului de act normativ cu prevederi privind parteneriatul instituțional pentru alte proiecte decât cele de infrastructura, inclusiv cu recunoașterea patronatelor ca parteneri strategici pentru proiecte care vizează antreprenorialul, exportul, atragerea de investiții și ocuparea forței de muncă;
- se impune completarea secțiunii a 5-a - „Efectele proiectului de act normativ asupra legislației în vigoare” din nota de fundamentare cu modificări asupra legislației în vigoare privind studiul de fezabilitate (Hotărârea Guvernului nr. 907/2016, cu modificările și completările ulterioare și Legea Finanțelor Publice Locale nr. 500/2002, cu modificările și completările ulterioare);
- se impune corelarea legislației actuale privind proiectele de interes public, bazată pe *input/indicatori fizici* (în care autoritatea publică își asumă proiectarea la nivel de detaliu), cu legislația privind proiectele tip parteneriat public-privat, bazată pe *output/indicatori de performanță*;
- investițiile în programele de mentenanță nu trebuie excluse de la finanțările din credite, acestea reprezentând o parte importantă din proiectele parteneriatului public-privat;

- prevederile din cuprinsul art.4 alin. (2) au un potențial limitativ, întrucât nu în toate cazurile entitatea publică terță trebuie sau poate, conform legilor sale speciale, să devină parte la contractul PPP; pot fi situații în care aceste obligații sunt asumate prin documente separate (ex. garanție suverană sau scrisoare de confort);
- referitor la situația reglementată în art. 17¹ alin. (2), considerăm că autoritatea contractantă are în vedere costul proiectului în momentul analizei ofertelor depuse, în vederea deciderii modalității de implementare a proiectului. Din acest motiv, considerăm că nu este cazul de o nouă evaluare a proiectului în situația rezilierii contractului de parteneriat public-privat și de raportare a sumei datorate partenerului privat la valoarea de piață;
- cu referire la propunerea de modificare a art. 26, autoritatea contractantă are în vedere costurile de finanțare în procesul de analiză și selecție a partenerului privat. Astfel, considerăm că, în cazul rezilierii contractului de parteneriat public-privat, costurile de finanțare vor fi recunoscute în suma datorată partenerului privat, în caz contrar proiectul fiind nebankabil;
- cu privire la prevederea de la alin. (1) lit. q) al art. 32, aceasta nu poate fi implementată juridic fără posibilitatea partenerului privat de a garanta cu acțiunile sale din societatea de proiect și în lipsa acordurilor directe dintre finanțatori-partener public prin care să se reglementeze condițiile acestui drept de garanție acordat finanțatorilor;
- cu privire la propunerea de modificare a art.38 alin. (2), este necesar a se avea în vedere faptul că mecanismul prevăzut la alin. (2) trebuie să asigure stingerea integrală a obligațiilor financiare, în caz contrar proiectul fiind nebankabil. Valoarea de piață nu este aplicabilă proiectului, raportarea fiind făcută la valoarea proiectului neamortizată, raportată la cost, conform ofertei financiare a partenerului privat selectat de autoritatea contractantă. De asemenea, este necesar a se avea în vedere raportarea calculului la valoarea investiției neamortizate, inclusiv costurile de finanțare. Restricțiile de la art. 38 alin. (2) lit. a) și lit. b) ar trebui eliminate, urmând a fi lăsată posibilitatea stabilirii, de la caz la caz, a modului de calcul al despăgubirilor. Ar trebui lăsată posibilitatea (nu obligativitatea) raportării la costul investiției neamortizate + costuri finanțare. Autoritatea contractanta selectează partenerul privat în funcție de cea mai bună oferta financiară, pe parte de cost-investiție și cost-finanțare. Considerăm că raportarea la valoarea de piață de la o data ulterioară demarării investiției este greșită din punct de vedere conceptual. Propunem, așadar, următoarea formulă de calcul al despăgubirilor:
 - **Valoare despăgubire** = Costurile cu investiția + Costuri de finanțare + Costuri operaționale până la data rezilierii contractului – Venituri realizate până la data rezilierii contractului
 - Costurile cu investiția se vor regăsi în bilanțul auditat al companiei de proiect.