

EXPUNERE DE MOTIVE

<i>Secțiunea 1</i> <i>Titlul proiectului de act normativ</i> Lege privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului pentru modificarea și completarea unor acte normative cu impact asupra sistemului achizițiilor publice	
<i>Secțiunea a 2-a</i> <i>Motivul emiterii proiectului de act normativ</i>	
1. Descrierea situației actuale	A.N.A.P. este instituția ce asigură elaborarea politicilor și a legislației în domeniul achizițiilor publice, în conformitate cu legislația europeană. În data de 26 mai 2016, a intrat în vigoare noul pachet legislativ în domeniul achizițiilor publice, compus din trei legi (Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, și, respectiv, Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii), care transpun în legislația națională prevederile noilor Directive europene în materie (adoptate la nivelul anului 2014), precum și Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în domeniul achizițiilor publice, care este complementară celorlalte trei. De asemenea, la data de 19 decembrie 2017 au fost publicate în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene noile praguri stabilite la nivel european pentru achiziții publice, sectoriale și concesiuni, respectiv: - Regulamentul delegat (UE) 2017/2366 al Comisiei din 18 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/23/UE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice; - Regulamentul delegat (UE) 2017/2365 al Comisiei din 18 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/24/CE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice; - Regulamentul delegat (UE) 2017/2364 al Comisiei din 18 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/25/UE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru procedurile de

atribuire a contractelor de achiziții publice.

Prin adoptarea prezentei ordonanțe de urgență se realizează corelarea prevederilor din cele trei legi (Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, precum și Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii) cu normele europene adoptate în decembrie 2017.

De asemenea, prin prezentul proiect de ordonanță de urgență se urmărește o claritate mai mare a textului respectivelor acte normative, precum și o mai bună corelare cu sensul urmărit de legislația europeană în domeniul achizițiilor publice, având în vedere necesitatea adoptării unor măsuri pentru perfecționarea și flexibilizarea sistemului achizițiilor publice, în caz contrar existând riscul diminuării gradului de cheltuire a fondurilor alocate, inclusiv a fondurilor europene, consecința cea mai gravă în acest caz reprezentând-o amânarea/întârzierea implementării unor proiecte de investiții majore, cu impact social și economic la nivel național sau local,

Legile pentru care se aduc modificările din prezenta ordonanță de urgență au fost adoptate în procedură de urgență, iar în procesul de adoptare au fost introduse o serie de elemente noi care necesită o corelare urgentă a anumitor prevederi cu textul actului normativ în ansamblu, situație constatată din aplicarea practică a acestora.

Acordul de parteneriat al României pentru perioada de programare financiară 2014-2020, aprobat prin Decizia Comisiei Europene nr. C (2014) 5.515 din 6 august 2014, stabilește condiționalitățile orizontale ex-ante care trebuie îndeplinite de Guvernul României în legătură cu utilizarea, în special prin efectuarea de achiziții publice, a fondurilor structurale aferente perioadei de programare financiară 2014-2020, fonduri structurale în valoare de aproximativ 43 miliarde de Euro.

Trebuie ținut cont de prevederile art. 19 din Regulamentul (UE) nr. 1.303/2013 al Parlamentului European și al Consiliului din 17 decembrie 2013 de stabilire a unor dispoziții comune privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune, Fondul european agricol pentru dezvoltare rurală și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime, precum și de stabilire a unor dispoziții generale privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime și de abrogare a Regulamentului (CE) nr. 1.083/2006 al Consiliului.

Absorbția fondurilor structurale conform Acordului de



	parteneriat, în valoare de aproximativ 43 de miliarde de Euro, reprezintă un interes public prioritar, dată fiind importanța acestora în ansamblul economiei naționale și efectele absorbției fondurilor structurale asupra potențialului de dezvoltare a economiei naționale. Nerespectarea prevederilor Acordului de parteneriat, prin neîndeplinirea condiționalităților ex-ante prevăzute în cuprinsul său, inclusiv în ceea ce privește dezvoltarea și implementarea Strategiei naționale de achiziții publice, prevăzută de Hotărârea Guvernului nr. 901/2015 privind aprobarea Strategiei naționale în domeniul achizițiilor publice, poate conduce la afectarea finanțării din fonduri structurale în cadrul programelor europene finanțate din fonduri europene alocate în exercițiul financiar 2014-2020 a unor proiecte de interes public și la corecții financiare, fiind astfel afectată în mod semnificativ îndeplinirea obiectivelor de absorbție a fondurilor structurale, cu impact deosebit asupra dezvoltării economiei naționale, Aspectele sus-menționate vizează interesul general public și constituie situații de urgență a căror reglementare nu poate fi amânată.
2. Schimbări preconizate	În ceea ce privește Legea nr. 98/2016: Preluarea în legislația națională a noilor praguri stabilite la nivel european prin Regulamentul delegat (UE) 2017/2365 al Comisiei din 18 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/24/CE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice, respectiv la art. 7 alin. (1) și la art. 19 lit. a). Clarificarea prevederilor art. 68 alin. (2) cu privire la conceptul de „prag”, care nu este utilizat în textul Legii, acesta fiind înlocuit cu „prag valoric”, așa cum este precizat la art. 7 din Lege. Introducerea în cuprinsul art. 161 a reglementării necesare în cazul aplicării procedurii simplificate pentru solicitarea, respectiv răspunsul la solicitările de clarificări cu privire la documentația de atribuire în perioada de până la depunerea ofertelor în cadrul procedurii. Corelarea art. 182 alin. (1) cu prevederile articolului similar din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu privire la susținerea din partea unei terțe persoane în procedurilor de atribuire, cu excepția procedurii simplificate unde nu este permisă utilizarea unei astfel de susținere. Clarificarea în cadrul art. 217 alin. (6) a faptului că numai anumite informații din cadrul propunerilor tehnice și/sau



financiare pot fi declarate confidențiale, și nu informații din cadrul documentelor de calificare, așa cum este în prezent riscul de interpretare eronată din partea autorităților contractante.

Art. 221 se modifică pentru a se asigura corelarea exactă cu prevederile directivei europene, astfel: alin. (1) lit. a) se elimină sintagma „indiferent dacă sunt sau nu sunt evaluabile în bani” pentru evitarea unei posibile confuzii în aplicarea practică; lit. b) se reformulează pentru a se evidenția diferența de aplicare față de lit. c) existentă; la lit. d) și f) se elimină trimiterea la acordul-cadru deoarece aceasta excede cadrului directivei europene; la alin. (2) se elimină cuvântul „obiectul” din frază pentru că o modificare a unui contract/acord-cadru nu poate fi realizată asupra obiectului acestuia; la alin. (7) se precizează că modificarea substanțială a unui contract/acord-cadru nu trebuie să fie înțeleasă ca afectând condițiile de modificare prevăzute expres de articolul în cauză; modificarea alin. (9) cu trimiterea exactă la lit. f) conform directivei europene. De asemenea, se introduce un nou alineat, conform prevederilor europene, care reglementează clar că orice modificare a unui contract în afara art. 221 se realizează prin reluarea procedurii de atribuire.

Modificarea de la art. 224 alin. (1) lit. a) este necesară pentru clarificarea situația când neducerea la îndeplinire a unei decizii CNSC este sancționabilă, respectiv numai după ce aceasta a rămas definitivă.

La art. 226 alin. (1) se elimină Agenția Națională pentru Achiziții Publice, ca instituție responsabilă pentru constatarea contravențiilor și aplicarea sancțiunilor, în conformitate cu prevederile stabilite în Strategia Națională în domeniul achizițiilor publice, aprobată prin H.G. nr. 901/2015.

De asemenea, se abrogă prevederile art. 229 alin. (3) deoarece este necesar ca în cazul contractelor pe termen lung/contractelor de concesiune acestea să se axeze pe indicatorii de performanță (output) în operarea bunului/bunurilor create în cadrul contractului și nu pe indicatorii fizici ai investiției, situație specifică achizițiilor clasice în care autoritatea/entitatea contractantă își asumă proiectarea la nivel de detaliu. Totodată luând în considerare gradul de detalii de ordin tehnic prevăzut la nivel de studiu de fezabilitate, așa cum este reglementat pe legislația națională HG nr. 907/2016 (spre exemplu în cazul unui proiect de autostradă la nivelul SF-ului se stabilește aliniamentul, numărul de structuri, pozițiile km-trice ale acestora, determinarea cu precizie a amplasamentului lucrării, avize, acorduri, permise de lucrări, inclusiv acordul de mediu), este puțin probabil ca la o procedură de atribuire a unui astfel de



proiect operatorul economic/concesionarul să poată venii cu soluțiile tehnice îmbunătățite ca parte a ofertei tehnice, neputându-se valorifica experiența mediului privat în realizarea și operarea unor astfel de contracte. Mai mult chiar, în cazul aplicării procedurii de dialog competitiv, condiționarea ca studiul de fundamentare să se bazeze pe studiul de fezabilitate constituie o constrângere a operatorului economic pentru întocmirea propunerii tehnice și identificarea soluției optime în cadrul etapei de dialog.

În ceea ce privește Legea nr. 99/2016:

Preluarea în legislația națională a noilor praguri stabilite la nivel european prin Regulamentul delegat (UE) 2017/2364 al Comisiei din 18 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/25/UE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice, respectiv la art. 12 alin. (1) și la art. 24 lit. a).

Clarificarea prevederilor art. 82 alin. (1¹) lit. b) în sensul eliminării cuvântului „simplificată” pentru procedura proprie utilizată pentru atribuirea contractelor ce au ca obiect servicii sociale și alte servicii din Anexa 2, în vederea eliminării confuziei cu procedura simplificată prevăzută de lege pentru atribuirea contractelor sub pragurile europene.

Introduceră în cuprinsul art. 173 a reglementării necesare în cazul aplicării procedurii simplificate pentru solicitarea, respectiv răspunsul la solicitările de clarificări cu privire la documentația de atribuire în perioada de până la depunerea ofertelor în cadrul procedurii.

Art. 236 se modifică pentru a se asigura corelarea exactă cu prevederile directivei europene, astfel încât alin. (1) se elimină sintagma „indiferent dacă sunt sau nu sunt evaluabile în bani” pentru evitarea unei posibile confuzii în aplicarea practică. La alin. (2) se elimină cuvântul „obiectul” din frază pentru că o modificare a unui contract/acord-cadru nu poate fi realizată asupra obiectului acestuia.

La art. 237 alin. (2) lit. a) se introduce și condiția de interoperabilitate cu programele informatică, așa cum este prevăzut și în directive europeană.

Art. 240 și 241 se modifică pentru eliminarea trimiterii la acordul-cadru deoarece aceasta excede cadrului directivei europene, pentru anumite prevederi aplicabile doar contractului sectorial, nu și acordului-cadru.

Modificarea de la art. 245 alin. (2) lit. k) este necesară pentru clarificarea situația când neducerea la îndeplinire a unei decizii



CNSC este sancționabilă, respectiv numai după ce aceasta a rămas definitivă.

La art. 247 alin. (1) se elimină Agenția Națională pentru Achiziții Publice, ca instituție responsabilă pentru constatarea contravențiilor și aplicarea sancțiunilor, în conformitate cu prevederile stabilite în Strategia Națională în domeniul achizițiilor publice, aprobată prin H.G. nr. 901/2015.

De asemenea, se abrogă prevederile art. 250 alin. (3) deoarece este necesar ca în cazul contractelor pe termen lung/contractelor de concesiune acestea să se axeze pe indicatorii de performanță (output) în operarea bunului/bunurilor create în cadrul contractului și nu pe indicatorii fizici ai investiției, situație specifică achizițiilor clasice în care autoritatea/entitatea contractantă își asumă proiectarea la nivel de detaliu. Totodată luând în considerare gradul de detalii de ordin tehnic prevăzut la nivel de studiu de fezabilitate, așa cum este reglementat pe legislația națională HG nr. 907/2016 (spre exemplu în cazul unui proiect de autostradă la nivelul SF-ului se stabilește aliniamentul, numărul de structuri, pozițiile km-trice ale acestora, determinarea cu precizie a amplasamentului lucrării, avize, acorduri, permise de lucrări, inclusiv acordul de mediu), este puțin probabil ca la o procedură de atribuire a unui astfel de proiect operatorul economic/concesionarul să poată veni cu soluțiile tehnice îmbunătățite ca parte a ofertei tehnice, neputându-se valorifica experiența mediului privat în realizarea și operarea unor astfel de contracte. Mai mult chiar, în cazul aplicării procedurii de dialog competitiv, condiționarea ca studiul de fundamentare să se bazeze pe studiul de fezabilitate constituie o constrângere a operatorului economic pentru întocmirea propunerii tehnice și identificarea soluției optime în cadrul etapei de dialog.

În ceea ce privește Legea nr. 100/2016:

Se abrogă prevederile art. 7 alin. (3) deoarece este necesar ca în cazul contractelor pe termen lung/contractelor de concesiune acestea să se axeze pe indicatorii de performanță (output) în operarea bunului/bunurilor create în cadrul contractului și nu pe indicatorii fizici ai investiției, situație specifică achizițiilor clasice în care autoritatea/entitatea contractantă își asumă proiectarea la nivel de detaliu. Totodată luând în considerare gradul de detalii de ordin tehnic prevăzut la nivel de studiu de fezabilitate, așa cum este reglementat pe legislația națională HG nr. 907/2016 (spre exemplu în cazul unui proiect de autostradă la nivelul SF-ului se stabilește aliniamentul, numărul de structuri, pozițiile km-trice ale acestora, determinarea cu precizie



a amplasamentului lucrării, avize, acorduri, permise de lucrări, inclusiv acordul de mediu), este puțin probabil ca la o procedura de atribuire a unui astfel de proiect operatorul economic/concesionarul să poată veni cu soluțiile tehnice îmbunătățite ca parte a ofertei tehnice, neputându-se valorifica experiența mediului privat în realizarea și operarea unor astfel de contracte. Mai mult chiar, în cazul aplicării procedurii de dialog competitiv, condiționarea ca studiul de fundamentare să se bazeze pe studiul de fezabilitate constituie o constrângere a operatorului economic pentru întocmirea propunerii tehnice și identificarea soluției optime în cadrul etapei de dialog.

Preluarea în legislația națională a noilor praguri stabilite la nivel european prin Regulamentul delegat (UE) 2017/2366 al Comisiei din 18 decembrie 2017 de modificare a Directivei 2014/23/UE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru procedurile de atribuire a contractelor de achiziții publice, respectiv la art. 11 alin. (1).

Introducerea art. 27¹ pentru reglementarea excepției de la aplicarea Legii nr. 100/2016 cu privire la atribuirea contractelor care nu presupun plăți către contractant și în care acesta este remunerat pe baza unor tarife stabilite la nivel de reglementator. Introducerea acestui articol asigură transpunerea preambului (17) din cadrul Directivei 2014/23/UE privind atribuirea contractelor de concesiune.

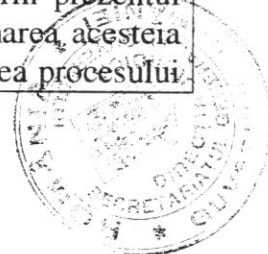
Modificarea de la art. 111 alin. (2) lit. d) este necesară pentru clarificarea situația când neducerea la îndeplinire a unei decizii CNSC este sancționabilă, respectiv numai după ce aceasta a rămas definitivă.

La art. 112 se elimină Agenția Națională pentru Achiziții Publice, ca instituție responsabilă pentru constatarea contravențiilor și aplicarea sancțiunilor, în conformitate cu prevederile stabilite în Strategia Națională în domeniul achizițiilor publice, aprobată prin H.G. nr. 901/2015.

În ceea ce privește Legea nr. 101/2016:

Definiția actului autorității contractante prevăzută la art. 3 alin. (1) lit. a) se modifică în sensul eliminării cuvântului „administrativ” deoarece toate actele emise de autoritatea contractantă la o procedură de achiziție sunt supuse contestării, nu numai acele acte, care prin definiție, sunt considerate acte administrative.

De asemenea, din cadrul definiției „măsurilor de remediere” este eliminată „notificarea prealabilă”, deoarece prin prezentul proiect de ordonanță de urgență se propune eliminarea acesteia din cadrul sistemului de remedii pentru eficientizarea procesului



de achiziție publică. Practic, operatorii economici care sunt nedreptățiți de un act al autorității contractante vor avea dreptul să depună direct contestație la CNSC sau să urmeze o cale de atac în instanță, fără ca acest drept să fie condiționat de formularea în prealabil a unei notificări către autoritatea contractantă. Articolele care vor fi modificate/abrogate ca urmare a eliminării „notificării prealabile” sunt: art. 3 alin. (1), lit. e); art. 6-8; art. 11 alin. (2); art. 16 alin. (5); art. 49 alin. (1) și (8).

Se completează prevederile legale în vigoare cu obligația înștiințării autorității contractante despre depunerea unei contestații la instanță, sub sancțiunea respingerii acesteia, similar cu procedura de soluționare a contestațiilor în fața CNSC – art. 50¹.

Totodată, având în vedere numărul ridicat de contestații neîntemeiate depuse de operatorii economici interesați, atât pe cale administrativ- juridicțională la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor (C.N.S.C.) cât și pe cale judiciară la instanțele judecătorești competente, care au condus la prelungirea sau anularea unor proceduri de atribuire cu impact negativ atât asupra derulării activității autorităților contractante cât și asupra derulării unor proiecte de investiții majore finanțate atât de la bugetul de stat cât și din fonduri europene s-a constatat necesitatea stabilirii unei cauțiuni care trebuie constituită de persoana care se consideră vătămată pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 și art. 49 din Legea nr. 101/2016.

Astfel, în scopul de a proteja autoritățile contractante de riscul unui eventual comportament necorespunzător al contestatarilor, aceștia vor avea obligația de a constitui o cauțiune pentru întreaga perioadă cuprinsă între data depunerii contestației la C.N.S.C./instanțele judecătorești competente și data ramânerii definitive a deciziei/hotărârii instanței de judecată de soluționare a acesteia.

Instituirea obligației depunerii unei cauțiuni, sub sancțiunea respingerii contestației depuse, reprezintă o soluție legislativă echilibrată care oferă posibilitatea de a formula contestații ori de câte ori se consideră justificat în cursul procedurii fără a conduce însă la întâzieri substanțiale în derularea acesteia reducând riscul depunerii unor contestații neîntemeiate în scopul întâzierii/anulării procedurii de atribuire și fără a limita accesul operatorilor economici la remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică/sectoriale sau concesiuni.



În susținerea acestei propuneri aducem ca argument soluția pronunțată de Curtea de Justiție a Uniunii Europene în cauza C-61/14 care a avut ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare de către Tribunalul Regional Administrativ din Trento în ceea ce privește interpretarea art. 1 a Directivei 89/665/CEE, în litigiul Orizzonte Salute – Studio Infermieristico Associato împotriva Azienda Pubblica di Servizi alla persona San Valentino – Città di Levico Terme (Societatea publică de servicii prestate persoanelor San Valentino din orașul Levico Terme) și Ministero della Giustizia (Ministerul Justiției), Ministero dell'Economia e delle Finanze (Ministerul Economiei și Finanțelor), Presidenza del Consiglio dei Ministri (Președinția Consiliului de Miniștri) și Segretario Generale del Tribunale regionale di giustizia amministrativa di Trento (secretarul general al Tribunalului Regional Administrativ din Trento) în legătură cu taxele judiciare care trebuie plătite pentru introducerea căilor de atac jurisdicționale administrative în domeniul achizițiilor publice.

Conform opiniei Curții, articolul 1 din Directiva 89/665/CEE a Consiliului, astfel cum a fost modificată prin Directiva 2007/66/CE a Parlamentului European și a Consiliului, precum și principiile echivalenței și efectivității trebuie interpretate în sensul că nu se opun unei reglementări naționale care impune achitarea unor taxe judiciare la introducerea în fața instanțelor administrative a unei căi de atac în materie de achiziții publice.

Având în vedere că măsura este adoptată în sprijinul autorităților contractante și pentru protejarea proiectelor aflate în implementare, autoritățile contractante sunt scutite de la depunerea cauțiunii.

Nivelul cauțiunii este stabilit în mod procentual prin raportare la valoarea estimată/stabilită a contractului sau valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent care se intenționează să se atribuie în baza unui acord-cadru, după caz, în funcție de pragurile prevăzute pentru aplicarea procedurilor de atribuire respectiv: art. 7 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, art. 12 alin. (1) din Legea nr. 99/2016 și art. 11 alin. (1) din Legea nr. 100/2016, fiind limitată la o valoare maximă pentru a nu afecta accesul operatorilor economici interesați la procedura de soluționare a contestațiilor.

De asemenea, modalitatea de depunere a cauțiunii și forma acesteia este variată, fiind permisă depunerea atât la Trezorerie, CEC Bank cât și la orice altă instituție de credit, precum și constituirea cauțiunii prin instrumente financiare care pot servi ca instrumente de plată cu acordul autorității contractante.



Cauțiunea depusă se restituie la cererea operatorului economic după soluționarea prin hotărâre definitivă a plângerii sau după încetarea efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului, autoritatea contractantă având posibilitatea ca până la restituirea acesteia să formuleze o eventuală cerere pentru plata despăgubirii cuvenite cauzate de măsura de remediere.

Subliniem că prin punerea la dispoziția C.N.S.C. sau instanței de judecată a sumele reprezentând cauțiunea și restituirea cauțiunii la rămânerea definitivă a deciziei/hotărârii instanței de judecată se elimină principalele critici care au fost aduse de Curtea Constituțională în Decizia CCR nr. 5/2015 privind excepția de neconstituționalitate a art. 271² alin. (1) și (2) din OUG nr. 34/2006 (cu referire la constituirea garanției de bună conduită).

Prevederile privind depunerea cauțiunii au fost reglementate în cadrul unui set de articole noi în care au fost incluse și prevederile privind taxa judiciară de timbru care se depune pentru cererile introduse la instanțele judecătorești pentru a asigura atât coerența actului normativ cât și ușurința în aplicare și interpretare.

Prin adoptarea prezentelor modificări și completări ale Legii nr. 101/2016 se au în vedere următoarele schimbări:

1. În situația în care autoritatea contractantă a luat la cunoștință despre depunerea de către persoane diferite a unor contestații împotriva aceluiași act al autorității contractante, atât în fața C.N.S.C. cât și în fața instanței judecătorești competente, în conformitate cu prevederile art. 4 alin. (4) din Legea nr. 101/2016, instanța are posibilitatea să se pronunțe asupra conexării contestațiilor solicitând C.N.S.C. transmiterea dosarului.

Având în vedere că prevederile Legii nr. 101/2016 se completează cu dispozițiile dreptului comun și prevederile art. 139 din Legea nr. 134/2010 privind Codul de procedură civilă reglementează situațiile în care este posibilă conexarea acțiunilor, invocarea excepției conexității, instanța care se pronunță asupra excepției și transmiterea dosarului instanței competente, prevederile art. 4 alin. (4) din Legea nr. 101/2016 devin redundante și ca urmare se abrogă.

Pe de altă parte, instituirea unei proceduri distincte de soluționare a conexării contestațiilor care presupune citarea martorilor precum și retransmiterea dosarului la C.N.S.C. dacă instanța nu se pronunță asupra conexării presupun întârzierea soluționării contestațiilor și implicit a derulării procedurii de



atribuire și/sau încheierea contractului.

De asemenea, prin conexarea contestațiilor și soluționarea dosarului de instanța judecătorească competentă se anulează dreptul operatorului economic interesat care a ales calea administrativ-jurisdicțională pentru soluționarea contestației.

2. În conformitate cu prevederile art. 33 din Legea nr. 101/2016, la cererea părții interesate, instanța poate dispune, în cazuri temeinic justificate și pentru prevenirea unei pagube iminente, suspendarea procedurii de atribuire și/sau a executării contractului până la soluționarea cauzei. Partea care solicită suspendarea avea obligația să constituie în prealabil o cauțiune, cauțiune reglementată la alin. (2) -(12) ale articolului 33 din lege care se abrogă prin prezentul act normativ.

Având în vedere că dispozițiile art. 33 reglementează măsura suspendării procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă până la soluționarea cauzei dispusă de instanță iar dispozițiile art. 22 măsura suspendării care poate fi dispusă de C.N.S.C dispozițiile alin. (3) al art. 22 din Legea nr. 101/2016 nu se justifică și ca urmare se abrogă. Astfel, partea interesată are posibilitatea să solicite suspendarea atât la C.N.S.C. cât și în instanța la soluționarea plângerii împotriva deciziei C.N.S.C.

3. Luând în considerare că prin prevederile prezentului act normativ este instituită obligația depunerii prealabile a unei cauțiuni, atât în cazul contestațiilor depuse spre soluționare la C.N.S.C. cât și la instanțele judecătorești competente care se eliberează la rămânerea definitivă a deciziei/hotărârii și faptul că cererea de suspendare este accesorie cererii principale de soluționare a contestației, indiferent dacă aceasta este introdusă împreună cu aceasta sau separat, se impune abrogarea prevederilor alin. (2)-(12) ale articolului 33 care reglementează constituirea unei cauțiuni de către partea care solicită suspendarea la instanța investită pentru soluționarea plângerii împotriva deciziei C.N.S.C. .

4. Având în vedere că prin prevederile prezentului act normativ se introduc noi articole care tratează regulile de taxare a cererilor introduse la instanțele judecătorești și cauțiunea constituită la depunerea contestației se restituie operatorului economic după soluționarea prin hotărâre definitivă a plângerii sau după încetarea efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului, a devenit necesară abrogarea art. 36 din Legea nr. 101/2016 care reglementează modalitatea de taxare a plângerii formulate împotriva deciziei pronunțate de C.N.S.C. pentru a evita dubla taxare.



5. Din considerentele prezentate la pct. 2 și 3 a prezentei se impune și abrogarea dispozițiilor art. 49 alin. (5) din Legea nr. 101/2016. Astfel, dispozițiile art. 33 reglementează măsura suspendării procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă până la soluționarea cauzei dispusă de instanța competentă să soluționeze plângerea împotriva deciziei C.N.S.C. iar dispozițiile art. 49 măsura suspendării care poate fi dispusă de instanța care soluționează contestația depusă pe cale judiciar.

Având în vedere că potrivit prevederilor art. 4 alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/2016, persoana care se consideră vătămată se poate adresa fie C.N.S.C. fie instanței de judecată dispozițiile art. 49 alin. (5) din Legea nr. 101/2016 care fac trimitere la art. 33 nu se justifică și ca urmare se abrogă.

6. Având în vedere că prin prevederile prezentului act normativ se instituie obligația depunerii unei cauțiuni inclusiv în cazul contestațiilor depuse la instanța judecătorească competentă potrivit art. 49 din lege, pentru a evita dubla taxare se impune abrogarea art. 52 din Legea nr. 101/2016 care reglementează modalitatea de taxare a contestațiilor introduse spre soluționare la instanța judecătorească, precum și abrogarea alin. (3) art. 53 din cadrul aceluiași act normativ pentru a evita dubla reglementare.

8. În temeiul art. 58 din Legea nr. 101/2016 orice persoană interesată poate solicita instanței de judecată constatarea nulității absolute a contractului/actului adițional încheiat cu încălcarea condițiilor prevăzute de legislația în domeniul achizițiilor publice precum și repunerea părților în situația anterioară iar instanța competentă poate să constate nulitatea absolută totală/partială a contractului/actului adițional fie să mențină efectele contractului cu dispunerea unor sancțiuni alternative.

Pentru completarea situațiilor reglementate la art. 58 se introduce un nou articol respectiv art. 58² pentru a reglementa situația în care contractul a fost încheiat cu respectarea deciziei de soluționare a contestației de către C.N.S.C. Astfel, ținând cont de caracterul obligatoriu al deciziei C.N.S.C. rămasă definitivă, în acest caz, este necesară prevederea posibilității ca instanța să mențină efectele contractului cu dispunerea unor măsuri de remediere alternative expres și limitativ prevăzute în cadrul noului articol.

Având în vedere că una din măsurile alternative care pot fi stabilite conform art. 58² este plata unor sume compensatorii către operatorul economic și ținând cont de reglementările privind finanțele publice, pentru suportarea de la



autorității/entității contractante a sumelor stabilite de instanță competentă este necesară adoptarea unei hotărâri de guvern.

10. Pentru clarificarea prevederilor privind dreptul de încheiere a contractului în cazul depunerii unei contestații și eliminarea dificultăților de interpretare după art. 60 din lege se introduce un nou articol respectiv art. 60¹ care prevede expres că autoritatea contractantă are dreptul de a încheia contractul numai după comunicarea deciziei C.N.S.C. și cu respectarea termenului de așteptare prevăzut pentru încheierea lui.

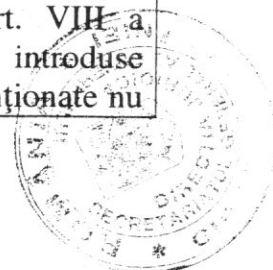
11. Pentru reglementarea unitară a cauțiunilor și taxelor judiciare de timbru pentru remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică este necesară introducerea după art. 61 a unui nou articol cu următorul conținut:

Art. 61¹ nou introdus reglementează cauțiunea care se constituie în prealabil de persoana care se consideră vătămată pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sau art. 49 din Legea nr. 101/2016. Facem mențiunea că dispozițiile art. 61¹ alin. (1), (2), (5)- (9) preiau dispozițiile art. 33 alin. (2)-(11) care au fost abrogate expres adaptate la cererile de soluționare a contestațiilor. Astfel regulile de determinare a valorii cauțiunii, modalitatea și forma de constituire, restituirea garanției și soluționarea cererii de restituire a cauțiunii sunt similare cu regulile stabilite pentru soluționarea cererii de suspendare a procedurii/contractului care au fost reglementate de dispozițiile art. 33 alin. (2)-(11).

Suplimentar acestor prevederi, pentru persoanele care utilizează căile de atac împotriva deciziei C.N.S.C. în condițiile art. 29 din lege și împotriva hotărârii instanței de soluționare a contestației în condițiile art. 51 alin. (3) este prevăzut expres la alin. (3) al art. 61¹ nou introdus că nu este necesară consituirea unei cauțiuni suplimentare. Prevederea este corelată cu prevederile alin. (7) ale aceluiași articol care reglementează restituirea cauțiunii după soluționarea prin hotărâre definitivă a plângerii sau după încetarea efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului.

De asemenea, ca element de noutate, la alin. (4) al art. 61¹ este introdusă posibilitatea constituirii unei cauțiuni reduse la 50% în cazul în care căile de atac sunt utilizate de o altă persoană decât cea care a constituit cauțiunea. Alin. (10) prevede expres că autoritățile contractante sunt scutite de plata cauțiunii.

Conform dispozițiilor tranzitorii prevăzute la art. VII¹ a prezentului proiect de ordonanță de urgență cererile introduse până la data intrării în vigoare a modificărilor sus-menționate nu



vor fi afectate de noile prevederi, fiind taxate în cuantumul prevăzut de legea în vigoare la data introducerii lor.

În concluzie, prin adoptarea prezentelor modificări și completări la Legea nr. 101/2016, se urmărește consolidarea sistemului de remedii și căi de atac pentru buna funcționare a acestuia și asigurarea unui proces de achiziții publice performant în concordanță cu obiectivele specifice stabilite în cadrul Strategiei naționale în domeniul achizițiilor publice.

Prezentul act normativ modifică și completează Legea nr. 101/2016 prin: abrogarea următoarelor prevederi: art. 4 alin. (4), art. 22 alin. (3), art. 33 alin. (2) - (12), art. 36, art. 49 alin. (5), art. 52, art. 53 alin. (3); introducerea unor noi prevederi: art. 58¹ alin. (1) și (2); art. 60¹; art. 61¹ alin. (1)-(10), art. 61².

În ceea ce privește O.U.G. nr. 13/2015

Modificarea O.U.G. nr. 13/2015 are în vedere eliminarea funcției de control ex-post deținută în prezent de Agenția Națională pentru Achiziții Publice conform celor prezentate mai sus, aceasta urmând a fi exercitată exclusiv de Curtea de Conturi a României. ANAP va avea funcția de supervizare, conform celor stabilite în cadrul Strategiei Naționale pentru Achiziții Publice.

Referitor la O.U.G. nr. 98/2017

Modificarea propusă la art. 6 alin. (4) are ca scop simplificarea controlului ex-ante al modificărilor contractuale, pentru ANAP este importantă doar încadrarea corectă în prevederile legale ce permit inițierea unui astfel de demers.

Introducerea unei prevederi referitoare la procentul aferent proceselor de atribuire ce vor intra în eșantionul ANAP, este necesară o flexibilitate în acest sens, având în vedere că reforma ex-ante se realizează cu fonduri europene, pentru care trebuie asigurată sustenabilitatea, iar la acest moment nu se poate anticipa cu acuratețe care va fi evoluția sistemului după intrarea în vigoare a OUG nr. 98/2017.

De asemenea, se introduce excepția de a emite aviz conform de către ANAP în cazul în care Agenția Națională de Integritate a emis un avertisment de integritate, iar ANAP a luat cunoștință despre acesta, în conformitate cu prevederile art. 8 alin. (1) din Legea nr. 184/2016.

Având în vedere eliminarea funcției de control ex-post de la ANAP, se impune abrogarea alineatelor (2) și (3) de la articolul 15.

Totodată, se clarifică obligația autorităților contractante de a informa și pune la dispoziția ANAP toate documentele necesare pentru îndeplinirea funcției de control ex-ante atunci când



		intenționează demararea unei proceduri fără publicare prealabilă.
3.	Alte informații	Nu este cazul.

Secțiunea a 3-a
Impactul socioeconomic al proiectului de act normativ

1.	Impactul macroeconomic	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
1 ¹ .	Impactul asupra mediului concurențial și domeniului ajutoarelor de stat	Prin promovarea actului normativ se urmărește creșterea eficienței și eficacității procesului de achiziție publică cu impact direct asupra creării unui mediu concurențial adecvat pe piața achizițiilor publice.
2.	Impactul asupra mediului de afaceri	Prin promovarea actului normativ se urmărește eficientizarea sistemului de achiziții publice, cu impact direct asupra calității derulării procedurilor de atribuire și asigurării accesului îmbunătățit al mediului de afaceri la contractele finanțate din fonduri publice.
2 ¹ .	Impactul asupra sarcinilor administrative	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
2 ² .	Impactul asupra întreprinderilor mici și mijlocii	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
3.	Impactul social	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
4.	Impactul asupra mediului	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
5.	Alte informații	-

Secțiunea a 4-a
Impactul financiar asupra bugetului general consolidat, atât pe termen scurt, pentru anul curent, cât și pe termen lung (pe 5 ani)

- mii lei -						
Indicatori	Anul curent	Următorii 4 ani				Media pe 5 ani
1	2	3	4	5	6	7



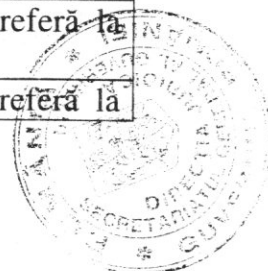
1. Modificări ale veniturilor bugetare, plus/minus, din care: a) buget de stat, din acesta: (i) impozit pe profit (ii) impozit pe venit b) bugete locale: (i) impozit pe profit c) bugetul asigurărilor sociale de stat: (i) contribuții de asigurări						
2. Modificări ale cheltuielilor bugetare, plus/minus, din care: a) buget de stat, din acesta: (i) cheltuieli de personal (ii) bunuri și servicii b) bugete locale: (i) cheltuieli de personal (ii) bunuri și servicii c) bugetul asigurărilor sociale de stat: (i) cheltuieli de personal (ii) bunuri și servicii						
3. Impact financiar, plus/minus, din care: a) buget de stat b) bugete locale						
4. Propuneri pentru acoperirea creșterii cheltuielilor bugetare						
5. Propuneri pentru a compensa reducerea veniturilor bugetare						
6. Calcule detaliate privind fundamentarea modificărilor veniturilor și/sau a cheltuielilor bugetare						
7. Alte informații	-					
Secțiunea a 5-a Efectele proiectului de act normativ asupra legislației în vigoare						
1. Măsuri normative necesare pentru aplicarea prevederilor proiectului de act normativ: a) acte normative în vigoare ce vor fi	a) Modificarea unor acte normative:					



modificate sau abrogate, ca urmare a intrării în vigoare a proiectului de act normativ;	- Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice; - Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale; - Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii; - Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor; - Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 13/2015 privind înființarea, organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice; - Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 98/2017 privind funcția de control ex ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii
b) acte normative ce urmează a fi elaborate în vederea implementării noilor dispoziții.	b) Hotărâre a Guvernului pentru modificarea și completarea H.G. nr. 634/2015 privind organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 645 din 25 august 2015, pentru modificarea și completarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 422 din 6 iunie 2016, pentru modificarea și completarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor



	referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 423 din 6 iunie 2016, pentru modificarea și completarea 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, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 867/2016, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, numărul 985 din 7 decembrie 2016.
1¹. Compatibilitatea proiectului de act normativ cu legislația în domeniul achizițiilor publice a) impact legislativ - prevederi de modificare și completare a cadrului normativ în domeniul achizițiilor publice, prevederi derogatorii; b) norme cu impact la nivel operațional/tehnic - sisteme electronice utilizate în desfășurarea procedurilor de achiziție publică, unități centralizate de achiziții publice, structură organizatorică internă a autorităților contractante.	a) Proiectul de act normativ aduce modificări și completări actelor normative menționate la pct. 1. b) Proiectul de act normativ aduce modificări/completări/abrogări actelor normative menționate la pct. 1.
2. Conformitatea proiectului de act normativ cu legislația comunitară în cazul proiectelor ce transpun prevederi comunitare	Prezentul proiect de ordonanță de urgență de urgență este în conformitate cu prevederile legislației comunitare în domeniu.
3. Măsuri normative necesare aplicării directe a actelor normative comunitare	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
4. Hotărâri ale Curții de Justiție a Uniunii Europene	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
5. Alte acte normative și/sau	Proiectul de act normativ nu se referă la



documente internaționale din care decurg angajamente	acest subiect.
6. Alte informații	-
<i>Secțiunea a 6-a</i> <i>Consultări efectuate în vederea elaborării proiectului de act normativ</i>	
1. Informații privind procesul de consultare cu organizații neguvernamentale, institute de cercetare și alte organisme implicate	Proiectul de act normativ a fost suspus dezbaterii publice, potrivit dispozițiilor Legii nr. 52/2003 privind transparența decizională în administrația publică. Proiectul este pus în consultare publică pe paginile web ale Guvernului României, Ministerului Finanțelor Publice și Agenției Naționale pentru Achiziții Publice în data de 16 aprilie 2018.
2. Fundamentarea alegerii organizațiilor cu care a avut loc consultarea, precum și a modului în care activitatea acestor organizații este legată de obiectul proiectului de act normativ	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
3. Consultările organizate cu autoritățile administrației publice locale, în situația în care proiectul de act normativ are ca obiect activități ale acestor autorități, în condițiile Hotărârii Guvernului nr. 521/2005 privind procedurile de consultare a structurilor asociative ale autorităților administrației publice locale la elaborarea proiectelor de acte normative	Au avut loc consultări cu structurilor asociative ale administrației publice locale și au fost primite propuneri și observații.
4. Consultările desfășurate în cadrul consiliilor interministeriale, în conformitate cu prevederile Hotărârii Guvernului nr. 750/2005 privind constituirea consiliilor interministeriale permanente	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
5. Informații privind avizarea de către: a) Consiliul Legislativ b) Consiliul Suprem de Apărare a Țării c) Consiliul Economic și Social	Consiliul Legislativ a avizat favorabil proiectul de ordonanță de urgență prin avizul nr. 511/2018. Consiliul Economic și Social a avizat



d) Consiliul Concurenței e) Curtea de Conturi	favorabil proiectul de ordonanță de urgență prin avizul nr. 2840/2018.
6. Alte informații	Consiliul Superior al Magistraturii a avizat proiectul de ordonanță de urgență prin Hotărârea nr. 602/2018.
Secțiunea a 7-a Activități de informare publică privind elaborarea și implementarea proiectului de act normativ	
1. Informarea societății civile cu privire la necesitatea elaborării proiectului de act normativ	Proiectul de act normativ a fost supus dezbaterii publice, potrivit dispozițiilor Legii nr. 52/2003 privind transparența decizională în administrația publică. Proiectul a fost pus în consultare publică pe paginile web ale Guvernului României, Ministerului Finanțelor Publice și Agenției Naționale pentru Achiziții Publice în data de 16 aprilie 2018.
2. Informarea societății civile cu privire la eventualul impact asupra mediului, în urma implementării proiectului de act normativ, precum și efectele asupra sănătății și securității cetățenilor sau diversității biologice	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
3. Alte informații	-
Secțiunea a 8-a Măsurile de implementare	
1. Măsurile de punere în aplicare a proiectului de act normativ de către autoritățile administrației publice centrale și/sau înființarea unor noi organisme sau extinderea componentelor instituțiilor existente	Proiectul de act normativ nu se referă la acest subiect.
2. Alte informații	-



Față de cele prezentate, a fost elaborat proiectul de Lege privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului pentru modificarea și completarea unor acte normative cu impact asupra sistemului achizițiilor publice, pe care îl supunem Parlamentului spre adoptare.

PRIM-MINISTRU

VIORICA DÂNCILĂ

