



Certificat seria C,
Nr. 827/26.10.2018



Certificat seria M,
Nr. 393/26.10.2018



Certificat seria S,
Nr. 256/26.10.2018

RAPORT DE SPECIALITATE

al proiectului de hotărâre privind aprobarea stabilirii cuantumului penalităților la 0,3% pe zi în cazul întârzierilor în executarea contractelor de achiziții publice de lucrări edilitare

Problema corupției este o problemă des dezbătută nu numai în mass-media, ci și în Uniunea Europeană. Prin introducerea mecanismul MCV odată cu intrarea României în UE, domeniul achizițiilor publice devine o problemă majoră căreia i se acordă o atenție deosebită.

În baza Raportului din ianuarie 2016, Raportul MCV_ privind progresele înregistrate în România, se identifică domeniile de risc cărora România trebuia să le acorde o atenție deosebită: „Printre domeniile de risc, în ceea ce privește corupția.....au fost identificate.....educația, sănătatea și **achizițiile publice la nivel local**, care implică decizii cu consecințe financiare directe”. (mențiunile se regăsesc în Raportul tehnic MCV 2016, la pag 37-38).

Ca o consecință a raportului MCV emis în anul 2016, la nivel de achiziții publice, domeniul cel mai vulnerabil, *cu un risc ridicat în ce privește corupția*, ia ființă: Agenția Națională a Achizițiilor Publice (ANAP).

Fiecare achiziție publică, care depășește pragul prevazut la art. 7 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice cu modificările și completările ulterioare, se desfășoară în mediul on-line, respectiv pe site-ul [www. e-licitatie.ro](http://www.e-licitatie.ro) (SEAP) și este selectată în verificarea ex-ante, a organismului nou înființat.

Contractele de achiziție publice care vizează lucrări, inclusiv cele pe care le menționați dvs. în „Expunerea de motive” înaintată Consiliului Local, s-au derulat prin aplicația SEAP, cu respectarea cerințelor impuse de legislația specifică, respectiv: Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice cu modificările și completările ulterioare și Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la tribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice cu modificările și completările ulterioare; în ce privește modul de întocmire a documentației de atribuire, respectiv: stabilire a criteriilor de calificare și selecție, capacitate tehnică și economică, inclusiv clauzele contractuale prin care au fost stabilite drepturi și obligații, facem mențiunea că acestea sunt conforme cu legislația în vigoare.

Autoritatea contractantă, respectiv, municipiul Hunedoara are inserat în contractele de achiziție de lucrări următorul paragraf cu privire la penalitati: „12.1 Achizitorul poate impune plata de dobanzi penalizatoare în cazul în care Executantul nu și-a îndeplinit obligațiile contractuale,

inclusiv, în ceea ce privește nivelul de calitate cerut, în conformitate cu Caietul de Sarcini. În cazul în care, din vina sa exclusivă, Executantul nu reușește să-și îndeplinească obligațiile asumate prin contract, atunci, fără a se aduce prejudiciu răspunderii efective sau potențiale a Executantului sau dreptului Achizitorului de a rezilia Contractul, Achizitorul este îndreptățit la a percepe penalități, calculate conform prevederilor art. 3 alin 21 din OG nr. 13/2011 privind dobânda legală remuneratorie și penalizatoare pentru obligații bănești, precum și pentru reglementarea unor măsuri financiar-fiscale în domeniul bancar, cu modificările și completările ulterioare, dobânda aplicată la valoarea contractului fara TVA diminuată cu contravaloarea fara TVA a lucrarilor care au fost realizate. Prin lucrari realizate se intelege lucrari executate si confirmate de catre Achizitor conform prevederilor art. 18 Finalizarea și recepția lucrărilor.

Valoarea penalitatilor nu poate depasi cuantumul sumei la care sunt aplicate.”

Ținând cont de cele precizate mai sus trebuie făcută precizarea că autoritatea contractantă a respectat întocmai prevederile legale cu privire la stabilirea cuantumului penalităților în cadrul contractelor de achiziție.

Potrivit art. 3 alin. 21 din Ordonanța Guvernului nr. 13/2011 privind dobânda legală remuneratorie și penalizatoare pentru obligații bănești, precum și pentru reglementarea unor măsuri financiar-fiscale în domeniul bancar, cu modificările și completările ulterioare „În raporturile dintre profesioniști și între aceștia și autoritățile contractante, dobânda legală penalizatoare se stabilește la nivelul ratei dobânzii de referință plus 8 puncte procentuale.”

Conform art. 160 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice cu modificările și completările ulterioare, operatorii economici interesați au dreptul de a solicita clarificări cu privire la documentația de atribuire respectiv: informații pentru ofertanți, caiete de sarcini, formulare, Modele de contract de achiziție, etc, inclusiv modificarea unor clauze contractuale (chiar și cuantumul penalităților), cu mențiunea, că în cazul în care modificările aduse cu privire la contractul de achiziție publică, sunt în mod evident „dezavantajoase”, aceste modificări nu se acceptă.

Autoritatea contractantă aplică prevederile art. 137 alin. (3) litera b) din H.G nr. 395/2016 permitând operatorilor economici să formuleze amendamente cu privire la clauzele contractuale din propunerea de contract odată cu depunerea ofertei, urmând ca pe parcursul evaluării ofertelor dacă devine aplicabil, autoritatea contractantă să aibă în vedere prevederile art. 137 din H.G nr.395/2016.

Astfel, vă amintesc, ca nu este de competența dumneavoastră stabilirea cuantumului penalităților într-un contract de achiziție publică, deoarece conform art. 9 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice cu modificările și completările ulterioare, documentele suport care stau la baza unei achiziții publice se supun aprobării conducătorului autorității contractante : „**Art. 9. - (I) Etapa de planificare/pregătire a unui proces de achiziție publică se inițiază prin identificarea necesităților și elaborarea referatelor de necesitate și se încheie cu aprobarea de către conducătorul autorității contractante/unității de achiziții centralizate a documentației de atribuire, inclusiv a documentelor-suport, precum și a strategiei de contractare pentru procedura respectivă....”.**

Persoanele care pot influența conținutul documentelor achiziției, inclusiv clauzele contractuale: conform art. 3 alin. II) din Legea 98/2016 sunt doar persoanele cu funcții de decizie din cadrul autorității contractante, definite astfel: „ persoane cu funcții de decizie - conducătorul autorității contractante, membrii organelor decizionale ale autorității contractante ce au legătură cu

procedura de atribuire, precum și orice alte persoane din cadrul autorității contractante ce pot influența conținutul documentelor achiziției și/sau desfășurarea procedurii de atribuire”

Conform informațiilor postate pe site-ul ANAP, în Biblioteca de spețe, la speța cu nr. 574, găsim următorul punct de vedere cu privire la consilierii locali : „ **consilierii locali nu reprezintă persoane cu funcții de decizie**”;

Acceptarea unor propuneri de tipul celei stipulate de dumneavoastră. ar duce la încălcarea gravă a principiilor care guvernează legislația achizițiilor publice, și implicit la conceptul de contract acesta fiind definit astfel: „ **Contractul de achiziție publică reprezintă un acord de voință realizat între autoritatea contractantă și contractant, un act juridic bilateral, sinalagmatic, în care cele două părți stabilesc care este întinderea drepturilor și obligațiilor pe care și le asumă. Acesta trebuie să respecte atât limitele impuse de legislație, cât și cerințele prevăzute în documentația de atribuire.**”

DIRECTOR EXECUTIV ADJUNCT

CRISTINA PONTA

p. ȘEF SERVICIU ACHIZIȚII PUBLICE,

CLAUDIA MIOARA PUIȘORU