

Achizițiile publice

Noi modificări aduse legislației achizițiilor publice

Ioana Waszkiewicz, Senior Associate Peli Filip

Urmare a interesului manifestat de autorități în vederea demarării și implementării unui număr cât mai mare de proiecte de infrastructură publică națională și regională (a se vedea în acest sens și înființarea Ministerului pentru proiecte de infrastructură de interes național și investiții străine), în ultimele șase luni a existat o intensă activitate legislativă în scopul modificării și completării dispozițiilor Ordonanței 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 („OUG 34/2006”).

Scopul declarat al acestor modificări a fost acela de armonizare a OUG 34/2006 cu recente modificări în legislația europeană în materie, precum și de implementare a unor măsuri prin care se urmărește flexibilizarea și transparentizarea procesului de atribuire a contractelor de achiziție publică. De asemenea, una din intențiile principale pare a fi și aceea de a se soluționa întârzierile și blocajele nejustificate care apar frecvent în practică pe parcursul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii.

Astfel, la data de 1 ianuarie 2013 a intrat în vigoare un prim set de modificări ale OUG 34/2006 aprobate prin Ordonanța de Urgență a Guvernului nr. 77/2012. Acestea erau necesare în primul rând pentru



Ioana Waszkiewicz, Senior Associate Peli Filip

armonizarea cu noile prevederi ale legislației europene privind pragurile de aplicare a procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice, praguri actualizate prin Regulamentul nr. 1251/2011 al Comisiei Europene privind modificarea Directivelor 2004/17/CE, 2004/18/CE și 2009/81/CE ale Parlamentului European și ale

Consiliului European. În al doilea rând, se impunea corectarea unei serii de disfuncționalități a sistemului de achiziții publice care au avut în timp un impact negativ asupra nivelului absorbției fondurilor comunitare. Potrivit preambulului Ordonanței de Urgență menționate mai sus, aceste disfuncționalități au fost semnalate Guvernului României inclusiv de către Fondul Monetar Internațional și soluționarea lor era necesară în contextul angajamentelor internaționale ale României.

Deși OUG 77/2012 nu soluționează toate problemele pe care practica le-a ridicat cu privire la OUG 34/2006, sunt salutare o serie de modificări dintre care prezentăm mai jos pe cele mai notabile.

➔ Autoritatea contractantă are posibilitatea de a modifica criteriile de atribuire fără a determina astfel anularea procedurii de atribuire. Sancțiunea anulării procedurii reprezintă un frecvent motiv de amânare a procedurilor inițiate de autoritățile contractante. În urma modificării legislative, se dă posibilitatea autorității contractante să continue totuși procedura, cu respectarea următoarelor condiții: (i) modificarea criteriilor de atribuire să constituie o măsură reparatorie luată ca urmare a unei notificări legată de o potențială încălcare a legislației achizițiilor publice și (ii) în cazul în care documentația de atribuire trebuie publicată, potrivit legislației în vigoare, în SEAP sau în JOUE, după caz, atunci și modificarea criteriilor de atribuire, sub forma unei erate, va trebui publicată în SEAP, respectiv JOUE. De asemenea, orice modificare a criteriilor de atribuire va determina prelungirea corespunzătoare a termenului limită pentru depunerea candidaturilor.

➔ Introducerea fișei de date ca și parte componentă a documentației de atribuire. Potrivit noilor prevederi, fișa de date furnizează informații generale cu privire la autoritatea contractantă, formalitățile care trebuie îndeplinite în legătura cu participarea la procedura de atribuire, dacă sunt solicitate de autoritatea contractantă, toate cerințele minime de calificare, precum și toate documentele care urmează să fie prezentate de ofertanți/candidați pentru dovedirea îndeplinirii criteriilor de calificare și selecție, instrucțiuni privind modul de elaborare și de prezentare a propunerii tehnice și financiare, informații detaliate și complete privind criteriul de atribuire aplicat pentru stabilirea ofertei câștigătoare, instrucțiuni privind căile de atac prevăzute de lege, precum și orice alte informații prevăzute de legislația în domeniu.

Se intenționează astfel că fișa de date

➔ **Autoritatea contractantă are posibilitatea de a modifica criteriile de atribuire fără a determina astfel anularea procedurii de atribuire. Sancțiunea anulării procedurii reprezintă un frecvent motiv de amânare a procedurilor inițiate de autoritățile contractante.**

PELI FILIP

să reprezinte principalul document centralizator al informației legate de procedura demarată, care să asigure transparența reală a procedurii. În acest sens, legislația actuală prevede ca orice cerințe/criterii de calificare/selecție care se regăsesc în caietul de sarcini ori documentația descriptivă și care nu sunt preluate în fișa de date sunt considerate nescrie.

➔ **Micșorarea limitei de la care o oferta este considerată ca având un preț neobișnuit de scăzut.** Valoarea începând de la care o ofertă poate fi catalogată ca având un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu valoarea estimată a contractului de achiziție publică ce urmează a fi încheiat (obligând astfel autoritatea contractantă să solicite clarificări suplimentare în acest sens) a fost diminuată la 70% din valoarea estimată a contractului respectiv, față de 85% cât era limita anterioară.

➔ **Modificarea unor termene limită în cadrul procedurii de atribuire,** ca spre exemplu (i) reducerea termenului în care ANRMAP are obligația de a verifica conformitatea cu legislația aplicabilă în domeniul achizițiilor publice a documentației de atribuire aferentă contractelor de achiziție publică la 10 zile (față de 14 zile cât era termenul anterior), sau (ii) extinderea termenului în care

autoritatea contractantă are obligația de a anunța oferta câștigătoare la 25 zile (față de 20 zile cât era termenul anterior).

➔ **Reținerea garanției de participare și în cazul renunțării la contestație.** Anterior OUG 34/2006 prevedea că reținerea garanției de participare va avea loc doar ca urmare a respingerii pe fond a contestației de către Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor. Modificarea intrată în vigoare de la 1 ianuarie 2013 extinde aria de aplicare a sancțiunii și cazului în care contestatorul renunță la contestația formulată înainte de pronunțarea unei soluții de către Consiliu. Sancțiunea nu va fi însă aplicabilă în cazul în care renunțarea survine în urma implementării de către autoritatea contractantă a unor măsuri de remediere.

O nouă modificare a OUG 34/2006 a avut loc pe data de 15 februarie 2013, ca urmare a adoptării legii nr. 76/2012 pentru punerea în aplicare a legii nr. 134/2010 privind noul Cod de procedură civilă. Această modificare a fost necesară pentru corelarea cu prevederile noului Cod de procedură civilă privind calea de atac a deciziilor Consiliului de Soluționare a Contestațiilor, precum și a sentințelor instanțelor judecătorești competente în acest sens.

Nr. crt	Procedura de atribuire	Etapa procedurii	Termenul anterior (zile)	Termenul maxim actual (zile)	Data de la care curge termenul
1	Licitație deschisă	Evaluarea ofertelor	25 + prelungire nedeterminată	35	Deschiderea ofertelor
2	Licitație restrânsă	Selectarea candidaților	N/A	15	Data limită de depunere a ofertelor
		Evaluarea ofertelor	25 + prelungire nedeterminată	35	Deschiderea ofertelor
3	Dialog competitiv	Preselecția candidaților	N/A	15	Data limită de depunere a ofertelor
		Dialogul cu candidații	N/A	120	Transmiterea invitației de participare la dialog
		Evaluarea ofertelor	25 + prelungire nedeterminată	35	Deschiderea ofertelor
4	Negociere cu publicare	Preselecția candidaților	N/A	15	Data limită de depunere a ofertelor
		Evaluarea ofertelor	25 + prelungire nedeterminată	50	Data transmiterii invitației de participare

În cele din urmă, cea mai recentă modificare a OUG 34/2006 a intrat în vigoare pe 30 aprilie 2013 în baza Ordonanței de Urgență a Guvernului nr. 35 din 23 aprilie 2013. Încă din preambulul OUG 35/2013 se evidențiază scopul adoptării acesteia, respectiv încercarea de a diminua pe cât posibil tergiversările întâlnite în diversele etape din desfășurarea procedurilor de achiziție publică, tergiversări ce sunt cauzate de acțiunea sau inacțiunea funcționarilor autorității contractante.

O sumarizare a noilor termenelor stabilite prin intermediul OUG 35/2013 în comparație cu vechea reglementare

este prezentată în tabel:

Depășirea noilor termene introduse prin OUG 35/2012 constituie contravenție, sancționată cu amendă cuprinsă între 20.000 lei și 40.000 lei, putând fi, de asemenea, considerată și abatere disciplinară gravă a funcționarului public responsabil. Sancțiunile vor fi aplicate de către Autoritatea Națională pentru Reglementarea și Monitorizarea Achizițiilor Publice, care poate fi sesizată de către orice persoană interesată.

Modificările aduse legislației achizițiilor publice de la începutul anului se doresc un imbold pentru accelerarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție publică. Măsura este salutară, însă sunt necesare măsuri complementare pentru a asigura derularea cu succes a procedurilor relevante (e.g. reducerea formalismului cu care se confruntă participanții la procedurile de atribuire și lipsa de experiență a unora dintre persoanele implicate în pregătirea documentației și negocierea contractelor). Studiul publicat la începutul anului de către ANRMAP cu privire la situația contractelor de achiziție publică demarate în 2012 indică un îngrijorător procent de doar 20,7% a documentațiilor de atribuire aferente contractelor de furnizare bunuri, servicii sau lucrări acceptate de ANRMAP la prima evaluare.

