

OPINII

Ajustarea prețului din contractele de achiziție publică, aplicabilă și subcontractanților

● Noi propuneri de modificări legislative în materia achizițiilor publice



Ioana Viorică,
Senior
Managing
Associate

După intrarea în vigoare, la data de 24.05.2024, a OUG nr. 52/2024, de modificare a legilor privind achizițiile publice și sectoriale, ca urmare a declanșării procedurii de infringement împotriva României pentru neconformarea legislației naționale cu legislația europeană, se preconizează noi modificări în domeniu.

Recent, la data de 07.06.2024, a fost înaintat spre consultare publică, la inițiativa Ministerului Transportului și Infrastructurii, un nou Proiect de Ordonanță de Urgență de modificare și completare a Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice și a Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale. De data aceasta, însă, noua propunere de modificare urmărește eficientizarea procedurii de achiziție publică, cu impact direct asupra investițiilor publice în infrastructură, fără a fi excluse, însă, celelalte domenii strategice de dezvoltare.

Similar prevederilor OUG 52/2024, modificările principale propuse în prezent au scopul asigurării unui cadru echitabil și transparent al procedurii. Unele dintre cele mai relevante se referă

la ajustările de preț.

Conform noilor propuneri de modificare, ajustările de preț aplicabile contractelor de achiziții publice, respectiv sectoriale, se vor aplica și în situația subcontractării.

Astfel, o primă completare adusă cadrului legislativ existent privește obligația de comunicare a elementelor subcontractării de către contractant către autoritatea contractantă, prin includerea informațiilor vizând orice eventuale clauze de ajustare/actualizare de preț aplicabile subcontractării. Cu alte cuvinte, eventualul mecanism de ajustare/actualizare de preț stipulat de contractant în favoarea subcontractantului, precum și orice eventuale modificări aduse acestuia vor fi cunoscute și autorității contractante, iar subcontractantul se va bucura de o protecție sporită sub acest aspect.

De asemenea, Proiectul instituie în sarcina contractanților obligația de a aplica, în relația cu subcontractantul, pentru serviciile prestate ori lucrările executate de acesta din urmă, aceleași clauze de ajustare/actualizare a prețului de care contractantul beneficiază și pe care autoritatea publică le

(continuare în pagina 56)



Andreea Darie,
Associate la
Pop Briciu Crai
Attorneys at
Law

(urmare din pagina 55)

aplică în temeiul contractului de achiziție publică.

În egală măsură, se propune ca eventualele contracte încheiate cu subcontractanții, în condițiile expuse mai sus, să constituie anexe la contractul de achiziție publică, tocmai pentru a preveni eventuale abuzuri de poziție ale contractanților primari. În acest fel, se și consolidează instituția subcontractării în economia procedurii, dată fiind calitatea subcontractanților de coparticipanți/coexecutanți la îndeplinirea scopului contractului de achiziție publică ori sectorială.

Pe de altă parte, actuala propunere prevede posibilitatea suspendării motivate a procedurii de atribuire de către autoritatea contractantă, anterior împlinirii termenului de depunere a ofertelor, pentru a se reduce riscul de anulare a procedurilor din motive nesubstanțiale.

Noile propuneri de modificare vor fi aplicabile imediat, iar contractele aflate în derulare vor fi supuse regularizării

În ceea ce privește domeniul de aplicare, modificările ar urma să se aplice atât procedurilor viitoare de achiziție publică și sectorială, cât și celor aflate în desfășurare la momentul la care aceasta ar intra în vigoare. În această ipoteză, la semnarea contractului de achiziție publică se vor aplica direct noile prevederi legale. În orice caz, părțile vor avea posibilitatea de a încheia acte adiționale de adaptare la noul context legislativ, care să încorporeze aceste aspecte.

În egală măsură, Proiectul reglementează și situația aplicării în concret a noilor modificări în situația contractelor aflate în desfășurare. Acest lucru se va face prin mecanismul regularizării sumelor cu titlu de ajustare, neachitate de către contractori subcontractorilor până la momentul in-



trării în vigoare a ordonanței, suplimentar față de sumele aferente ajustărilor datorate în derularea viitoare a contractului. Cu toate acestea, procentul de ajustare aplicat operațiunii de subcontractare nu poate depăși, în nicio situație, procentul de ajustare aplicat în contract.

În concret, regularizarea se va realiza la cererea subcontractantului adresată contractantului și notificată simultan autorității contractante, în primul document de plată transmis după data intrării în vigoare a Ordonanței, dar nu mai târziu de 18 luni de la acest moment sau, după caz, la încetarea contractului de subcontractare, oricare va interveni mai întâi. Ulterior, contractantul va transmite autorității contractante documentele care atestă achitarea sumelor către subcontractant, în termen de 5 zile de la efectuarea plății.

Pe de altă parte, Proiectul reglementează și data de referință pentru stabilirea ajustării în ca-

drul contractului de subcontractare. Astfel, în cazul subcontractanților incluși inițial în contract, data de referință va fi fie data aplicabilă în contractul de achiziție publică, dacă prețul subcontractării nu a suferit modificări, fie cu 30 de zile înainte de orice modificare a prețului subcontractării, în cazul în care aceste modificări au existat. În egală măsură, data de referință în cazul subcontractanților nou introduși ori care au înlocuit un subcontractant desemnat inițial în contract, va fi cu 30 de zile înainte de semnarea contractului de subcontractare sau, după caz, înainte de orice modificare a prețului subcontractării.

Nerespectarea noilor prevederi legale va conduce la suportarea de penalități de către contractant.

Totodată, se propune și o sancțiune în sarcina contractantului care nu pune în aplicare sau nu respectă termenele în vederea aplicării ajustării de preț în favoarea subcontractantului. În această situație, autoritatea contractantă

va percepe o penalitate egală cu contravaloarea sumelor neachitate subcontractantului cu titlu de ajustare.

Așadar, în măsura în care va fi adoptat, demersul legislativ urmărește o gestionare eficientă a fondurilor publice, prin instituirea unui mecanism clar și echitabil de aplicare a ajustărilor de preț, care să garanteze că acest remediu legal este distribuit proporțional între contractanți și subcontractanți, în funcție de valoarea și ponderea lucrărilor efectuate sau serviciilor prestate și care să reflecte în mod corect și echitabil munca depusă.

Proiectul de Ordonanță de Urgență a fost supus procedurii de transparență decizională, până la data de 18.06.2024, urmând să parcurgă etapele ulterioare, în vederea eventualei adoptări.