

Contracte de achizitii publice cu finantare din fonduri europene - particularitati ale procedurii de contestatie

WOLF THEISS

Bucuresti
14 iunie 2011

**REGULATORY &
PROCUREMENT**

TOPICS

1. Principii generale de aplicare a legislatiei achizitiilor publice conform OUG 34/2006
2. Principii comune de conduita conform OUG 34/2006 si instructiunilor privind procedurile de atribuire a contractelor cu finantare comunitara
3. Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare potrivit OUG 34/2006
4. Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006
5. Consecintele practice ale nerespectarii regimului juridic specific al contestatiilor

Principiile generale de aplicare a legislației achizițiilor publice conform OUG 34/2006

(1) Legislația achizițiilor publice se aplică contractelor încheiate de autoritățile publice

Art. 8 Autoritatea contractantă poate fi:

- (a) oricare organism al statului-autoritate publică sau instituție publică-care acționează la nivel central ori la nivel regional sau local;
- (b) oricare organism, altul decât unul dintre cele prevăzute la lit. a), cu personalitate juridică, care a fost înființat pentru a satisface nevoi de interes general fără caracter comercial sau industrial și care se află cel puțin în una dintre următoarele situații:
 - este finanțat, în majoritate, de către o autoritate contractantă, astfel cum este definită la lit. (a), sau de către un alt organism de drept public;

Principii generale de aplicare a legislației achizițiilor publice conform OUG 34/2006

(1) Legislația achizițiilor publice se aplică contractelor încheiate de autoritățile publice

Art. 8 Autoritatea contractantă poate fi:

(b) oricare organism, altul decât unul dintre cele prevăzute la lit. (a), cu personalitate juridică, care a fost înființat pentru a satisface nevoi de interes general fără caracter comercial sau industrial și care se află cel puțin în una dintre următoarele situații:

- se află în subordinea sau este supusă controlului unei autorități contractante, astfel cum este definită la lit. (a), sau unui alt organism de drept public;
- în componența consiliului de administrație/organului de conducere sau de supervizare mai mult de jumătate din numărul membrilor acestuia sunt numiți de către o autoritate contractantă, astfel cum este definită la lit. (a), sau de către un alt organism de drept public;

Principii generale de aplicare a legislatiei achizitiilor publice conform OUG 34/2006

(1) Legislatia achizitiilor publice se aplica contractelor incheiate de autoritatile publice

Art. 8 Autoritatea contractanta poate fi:

- (c) oricare asociere formata de una sau mai multe autoritati contractante dintre cele prevazute la lit. (a) sau (b);
- (d) oricare întreprindere publica ce desfasoara una sau mai multe dintre activitatile prevazute la cap. VIII sectiunea 1, atunci când aceasta atribuie contracte de achizitie publica sau încheie acorduri-cadru destinate efectuării respectivelor activitati;
- (e) oricare subiect de drept, altul decât cele prevazute la lit. (a) - (d), care desfasoara una sau mai multe dintre activitatile prevazute la cap. VIII sectiunea 1, în baza unui drept special sau exclusiv, astfel cum este acesta definit la art. 3 lit. k), acordat de o autoritate competenta, atunci când acesta atribuie contracte de achizitie publica sau încheie acorduri-cadru destinate efectuării respectivelor activitati.

Principii generale de aplicare a legislației achizițiilor publice conform OUG 34/2006

(2) OUG 34/2006 se aplica și unor entități juridice fără calitate de autoritate contractantă

Art. 9: OUG34 /2006 se mai aplica și pentru:

- (a) atribuirea contractului de achiziție publică, inclusiv a contractului sectorial, în acest din urmă caz fiind aplicabile prevederile cap. VIII;
- (b) încheierea acordului-cadru;
- (c) atribuirea, de către o entitate juridică fără calitate de autoritate contractantă, a unui contract de lucrări, în cazul în care se îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:
 - respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;
 - valoarea estimată a respectivului contract este egală sau mai mare decât echivalentul în lei al 4.845.000 euro;

Principii generale de aplicare a legislației achizițiilor publice conform OUG 34/2006

(2) OUG 34/2006 se aplica și unor entități juridice fără calitate de autoritate contractantă

Art. 9: OUG34 /2006 se mai aplica și pentru:

- (c¹) atribuirea, de către o entitate juridică fără calitate de autoritate contractantă, a unui contract de servicii, în cazul în care se îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:
- respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;
 - valoarea estimată a respectivului contract este egală sau mai mare decât echivalentul în lei al 193.000 euro;
- (d) atribuirea contractului de achiziție publică de către o autoritate contractantă, în numele și pentru o altă persoană fizică/juridică, în cazul în care respectivul contract este finanțat/subvenționat în mod direct, în proporție de mai mult de 50%, de către o autoritate contractantă;

Principii generale de aplicare a legislatiei achizitiilor publice conform OUG 34/2006

(2) OUG 34/2006 se aplica si unor entitati juridice fara calitate de autoritate contractanta

Art. 9: OUG34 /2006 se mai aplica si pentru:

- (e) organizarea concursului de solutii;
- (f) atribuirea contractului de concesiune de lucrari publice si a contractului de concesiune de servicii, în acest caz fiind aplicabile prevederile cap. VII OUG 34/2006.

EXPERT



Principii comune de conduita

Conform OUG 34/2006 si instructiunilor privind procedurile de atribuire a contractelor cu finantare comunitara

- **Principiul nediscriminarii si al tratament egal** inseamna asigurarea conditiilor de manifestare a concurentei reale, prin stabilirea si aplicarea, pe parcursul procedurii de atribuire, de reguli, cerinte si criterii identice pentru toti operatorii economici, astfel incat oricare dintre acestia sa poata participa la procedura de atribuire si sa beneficieze de sanse egale de a deveni contractanti.
- **Principiul recunoasterii reciproce** inseamna acceptarea produselor, serviciilor, lucrarilor oferite in mod licit pe piata Uniunii Europene, a diplomelor, certificatelor, a altor documente, emise de autoritatile competente din alte state, precum si a specificatiilor tehnice, echivalente cu cele solicitate la nivel national.

Principii comune de conduita

Conform OUG 34/2006 si instructiunilor privind procedurile de atribuire a contractelor cu finantare comunitara

- **Principiul transparentei** inseamna aducerea la cunostinta publicului a tuturor informatiilor referitoare la aplicarea procedurii de atribuire in special cu privire la oportunitatea de participare la procesul de achizitie, la elementele documentatiei de atribuire precum si la rezultatul procedurii.
- **Principiul proportionalitatii** inseamna asigurarea corelatiei intre necesitatea beneficiarului, obiectul contractului si cerintele solicitate a fi indeplinite.
- **Principiul eficientei utilizarii fondurilor publice** inseamna aplicarea procedurilor de atribuire competitionale si utilizarea de criterii care sa reflecte avantajele de natura economica ale ofertelor in vederea obtinerii raportului optim intre calitate si pret.

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare potrivit OUG 34/2006

Exemplu: Instructiunile de achizitii pentru beneficiarii operatori economici privati ai programului operational sectorial „cresterea competitivitatii economice”(„Instructiuni POS”)

(1) CONTRACT DE LUCRARI

Legislatia achizitiilor publice se aplica daca se indeplinesc cumulativ urmatoarele conditii:

- Contractul este finantat in mod direct, in proportie de mai mult de 50%, din fonduri comunitare si/sau de la bugetul de stat;
- Valoarea estimata a contractului este mai mare decat echivalentul in lei a 5.000.000 EUR

Procedura de atribuire: una din procedurile de achizitie prevazute de OUG 34/2006

Procedura de contestare: conform OUG 34/2006

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare potrivit OUG 34/2006

Exemplu: Instructiunile de achizitii pentru beneficiarii operatori economici privati ai programului operational sectorial „cresterea competitivitatii economice”(„Instructiuni POS”)

(2) CONTRACT DE SERVICII SAU DE FURNIZARE

Legislatia achizitiilor publice se aplica daca se indeplinesc cumulativ urmatoarele conditii:

- Contractul este finantat in mod direct, in proportie de mai mult de 50%, din fonduri comunitare si/sau de la bugetul de stat;
- Valoarea estimata a contractului este mai mare decat echivalentul in lei a 200.000 EUR

Procedura de atribuire: una din procedurile de achizitie prevazute de OUG 34/2006

Procedura de contestare: conform OUG 34/2006

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Exemplu: Instructiunile de achizitii pentru beneficiarii operatori economici privati ai programului operational sectorial „cresterea competitivitatii economice”(„Instructiuni POS”)

(1) CONTRACT DE LUCRARI

Se aplica Instructiunile daca se indeplinesc cumulativ urmatoarele conditii:

- Contractul este finantat in mod direct, in proportie de mai mult de 50%, din fonduri comunitare si/sau de la bugetul de stat;
- Valoarea estimata a contractului este mai mica sau egala cu echivalentul in lei a 5.000.000 EUR

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Instructiunile se aplica intotdeauna cand se indeplineste urmatoarea conditie:

- Contractul este finantat in mod direct, in proportie 50% sau mai putin din fonduri comunitare si/sau de la bugetul de stat

Procedura de atribuire: procedurile de achizitie prevazute de Instructiuni

Procedura de contestare: procedura de contestare prevazuta in Instructiuni

SMARTER
QUICKER
SHARPER

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Exemplu: Instructiuni de achizitii pentru beneficiarii operatori economici privati ai programului operational sectorial „cresterea competitivitatii economice” („Instructiuni POS”)

(2) CONTRACT DE SERVICII SAU DE FURNIZARE

Se aplica Instructiunile daca se indeplinesc cumulativ urmatoarele conditii:

- Contractul este finantat in mod direct, in proportie de mai mult de 50%, din fonduri comunitare si/sau de la bugetul de stat;
- Valoarea estimata a contractului este mai mica sau egala cu echivalentul in lei a 200.000 EUR

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Instructiunile se aplica intotdeauna cand se indeplineste urmatoarea conditie:

- Contractul este finantat in mod direct, in proportie 50% sau mai putin din fonduri comunitare si/sau de la bugetul de stat

Procedura de atribuire: procedurile de achizitie prevazute de Instructiuni

Procedura de contestare: procedura de contestare prevazuta in Instructiuni

! IN TOATE CAZURILE DE APLICABILITATE A INSTRUCIUNILOR NERESPECTAREA ACESTORA ATRAGE NEELIGIBILITATEA CHELTUIELILOR AFERENTE ACHIZITIEI DE SERVICII, LUCRARI SAU PRODUSE IN CADRUL PROIECTELOR CO-FINANTATE PRIN PROGRAMUL OPERATIONAL SECTORIAL „CRESTEREA COMPETITIVITATII ECONOMICE”-POS CCE

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Exemplu: Procedura speciala de contestare conform Instructiunilor POS

- Contestațiile se depun in scris, pe formularul standard de contestatie, la sediul autorității contractante in termen de cel mult 5 zile lucratoare de la luarea la cunoștința a Procesului-verbal de evaluare a ofertelor si de adjudecare a ofertei câștigătoare
- In cazul respingerii contestației:
 - (a) Ofertantul contestator notifica autoritatea contractanta cu privire la pretinsa incalcare a dispozițiilor legale in materia achizițiilor si la intenția de a sesiza instanței de judecata pe raza căreia se afla sediul autoritatii contractante
 - (b) Ofertantul contestator se poate adresa Judecătoriei pe raza căreia se afla autoritatea contractanta in termen de 5 zile lucratoare de la comunicarea respingerii contestației

Contracte finantate din fonduri europene cu proceduri de atribuire si contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Exemplu: Procedura speciala de contestare conform Instructiunilor POS

Aspecte si efecte specifice ale procedurii de contestare:

- Notificarea prevăzuta la (a) nu are ca efect suspendarea de drept a procedurii de atribuire
- Contestatarul nu se poate adresa concomitent autorității contractante si instanței judecătorești pentru soluționarea aceleiași contestatii
- Contestația poate fi respinsa ca tardiva sau invalida daca aceasta nu se inainteaza autorității contractante in termenul sau locațiile menționate mai sus

Contracte finanțate din fonduri europene cu proceduri de atribuire și contestare derogatorii de la OUG 34/2006

Exemplu: Procedura speciala de contestare conform Instrucțiunilor POS

Aspecte și efecte specifice ale procedurii de contestare:

- În măsura în care autoritatea contractantă respinge contestația, va reține un procent din garanția de participare în raport cu valoarea estimată a contractului
- Garanția de participare reținută poate fi returnată contestatorului doar dacă instanța admite contestația prin hotărâre definitivă și irevocabilă

! INTENTAREA UNEI ACȚIUNI ÎN JUSTITIE NU LIMITEAZĂ ÎN VREUN FEL DREPTUL AUTORITĂȚII CONTRACTATE DE A ÎNCHEIA CONTRACTUL DE ATRIBUIRE CU OFERTANTUL DECLARANT CÂȘTIGĂTOR

Consecintele practice ale nerespectarii regimului juridic specific al contestatiilor

! CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR ISI VA DECLINA COMPETENTA DE A ANALIZA CONTESTATII CARE NU SUNT GUVERNATE DE OUG 34/2006 FARA A MAI ANALIZA CONTESTATIA PE FOND

! TERMENELE DE CONTESTARE PREVAZUTE IN INSTRUCIUNILE SPECIFICE POT EXPIRA IN TIMPUL IN CARE CONTESTATIA DE AFLA LA CNSC DUCAND LA PIERDEREA DREPTULUI DE CONTESTARE

VA MULTUMIM PENTRU ATENTIE!



Ligia Cecilia Popescu
Wolf Theiss Bucuresti, Romania



Tel: +40 21 308 81 00

E-mail:

ligia.popescu@wolftheiss.com

www.wolftheiss.com