



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

DIRECȚIA GENERALĂ ORGANISMUL INTERMEDIAR PENTRU TRANSPORT

INSTRUCȚIUNEA

Nr. 6
Data: 01.10.2019

privind Metodologia de actualizare a prețului contractelor ca urmare a prelungirii perioadei de derulare a procedurii de atribuire, contracte încheiate după data intrării în vigoare a Legii nr.98/2016 respectiv a Legii nr.99/2016, a căror procedură de atribuire a fost inițiată și derulată în baza OUG34/2006 cu modificările și completările ulterioare, din cadrul proiectelor finanțate prin POIM axele1-2

În temeiul art. 2 (2) - Secțiunea 10, Anexa - Regulamentul de organizare și funcționare a Ministerului Transporturilor, aprobată prin Ordinul ministrului transporturilor nr. 845/16.05.2019, a Legii nr. 8/2018 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 68/2015 pentru aprobarea unor măsuri de gestionare a instrumentelor structurale din domeniul transporturilor, a Hotărârii Guvernului nr. 21/2015 privind organizarea și funcționarea Ministerului Transporturilor, cu modificările și completările ulterioare;

Și având în vedere:

- (1) Prevederile art. 11 alin. (26) din Acordul privind delegarea funcțiilor aferente gestionării Axelor prioritare de transport din Programul Operațional Infrastructură Mare (POIM) 2014-2020, semnat la data de 26.07.2016 între Ministerul Fondurilor Europene și Ministerul Transporturilor, modificat prin Actul Adițional nr. 1;
- (2) Necesitatea adoptării unor măsuri de îmbunătățire a sistemului de implementare la nivelul beneficiarilor pentru proiectele din domeniul transporturilor, finanțate în cadrul POIM Axele prioritare 1 și 2,
- (3) Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare;
Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare;
OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare;
Hotărârea Guvernului nr. 925/2006 pentru aprobarea normelor de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică din OUG nr. 34/2006;
- (4) Instrucțiunea nr. 2/2018 a ANAP privind ajustarea prețului contractului de achiziție publică/sectorială, modificată și completată prin Instrucțiunea nr.1/2019 a ANAP privind ajustarea prețului contractului de achiziție

Directorul General al Direcției Generale Organismul Intermediar pentru Transport, emite următoarea:

INSTRUCȚIUNE

Art. 1. Beneficiarii proiectelor de transport din cadrul POIM, Axele prioritare 1 și 2, denumiți în cele ce urmează „Beneficiari”, vor aplica prevederile prezentei instrucțiuni.



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

Art. 2. Autoritățile/entitățile contractante, care sunt beneficiari ai proiectelor din domeniul transporturilor finanțate în cadrul POIM Axele prioritare 1 și 2, vor aplica metodologia de actualizare a prețului contractului ca urmare a prelungirii perioadei de aplicare a procedurii de atribuire, prezentată în Anexa 1, dacă sunt îndeplinite în mod cumulativ următoarele condiții:

- a) a fost prelungită perioada de aplicare a procedurii de atribuire, în mod neprevăzut, peste perioada preconizată inițial și din motive care exclud orice culpă a ofertantului/contractantului,
- b) contractul de achiziție publică/sectorială a fost încheiat după data intrării în vigoare a Legii nr.98/2016 respectiv a Legii nr.99/2016 dar procedura de atribuire a respectivului contract a fost inițiată și derulată în baza OUG 34/2006,
- c) contractul nu prevede (printr-o clauză contractuală activă) actualizarea prețului generată de modificări ale prețurilor.

Art. 3. (1) Direcția Accesare Fonduri, Direcția Management Financiar și Direcția de Monitorizare din cadrul DGOIT precum și beneficiarii POIM vor duce la îndeplinire prezenta instrucțiune.

(2) Anexa 1 face parte integrantă din Instrucțiunea care se va comunica Beneficiarilor POIM din Transporturi, prin grija Compartimentului Metodologiei și Capacitate Administrativă și se publică pe pagina de web a Ministerului Transporturilor.

Director general,

Cătălin Costache



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

Anexa 1
la Instrucțiunea nr. 6 din 01.10.19

*Metodologia de actualizare a prețului ca urmare a prelungirii perioadei de derulare a
procedurii de atribuire, din cadrul proiectelor finanțate prin Programul Operațional
Infrastructura Mare*

Cuprins

1. Scop.....	4
2. Cadrul legal și ipoteze de lucru	4-5
3. Analiza substanțialității.....	5-6
4. Metoda de aplicare a unei actualizări a prețului contractului ca urmare a prelungirii duratei de derulare a procedurii de atribuire în mod neprevăzut	6-8



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

1. Scop

1.1 Scopul prezentei metodologii este de a furniza autorităților/entităților contractante, beneficiari ai proiectelor finanțate prin Programul Operațional Infrastructură Mare - axele prioritare 1-2, elemente metodologice cu privire la actualizarea prețului contractelor de achiziție publică / sectorială ca urmare a prelungirii duratei de derulare a procedurii de atribuire în mod neprevăzut peste perioada preconizată, în situația în care aceste contracte au fost încheiate după data intrării în vigoare a Legii nr.98/2016 respectiv a Legii nr.99/2016 dar procedura de atribuire a respectivului contract a fost inițiată și derulată în baza OUG 34/2006.

2. Cadrul legal și ipoteze de lucru

Metodologia care face obiectul prezentei instrucțiuni are la bază în mod special prevederile art. 97 alin. (4) din HG 925/2006, cu completările și modificările ulterioare, în vigoare la momentul publicării anunțului de participare și pe toată durata procedurii, care menționează:

(4) Ajustarea prețului fără a fi îndeplinite condițiile prevăzute la alin. (3) este posibilă numai în următoarele cazuri:

a) atunci când survin circumstanțe imprevizibile și independente de voința părților, altele decât cele prevăzute la alin. (2) lit. a) și b); sau

b) atunci când durata de aplicare a procedurii de atribuire se prelungește, în mod neprevăzut, peste perioada preconizată inițial și din motive care exclud orice culpă a ofertantului/contractantului.

Astfel, în virtutea prevederilor lit. b) de mai sus, ipoteza de lucru este că toți participanții la o procedura de achiziție publică (sectorială) au pregătit ofertele lor știind că, în cazul în care durata de aplicare a procedurii este prelungită peste termenul inițial prevăzut, prețul va fi ajustat pentru a reflecta această prelungire neprevăzută.

Durata de aplicare a procedurii de atribuire se referă la perioada dintre termenul de depunere a ofertelor și data semnării contractului (data la care procedura este finalizată).

De asemenea cazurile vizate de instrucțiune se bazează pe faptul că, contractele au fost încheiate după data de 26 mai 2016 (intrarea în vigoare a Legii 98/2016 respectiv a Legii 99/2016), astfel încât legea care guvernează aceste contracte, inclusiv din punctul de vedere al modificărilor contractuale, este legea 98/2016 respectiv legea 99/2016.

O condiție importantă o reprezintă faptul că, clauza de ajustare a prețurilor nu este activată în cadrul contractelor încheiate.

Se are în vedere totodată, art. 15 alin. (1) din Instrucțiunea ANAP nr. 2/2018 cu completările și modificările ulterioare prevede explicit că ajustarea prețului poate fi implementată în cazul contractelor licitate în baza OUG 34/2006 și semnate pe Legea 98/2016 respectiv Legea 99/2016, cu condiția să nu reprezinte o modificare substanțială (după cum prevede art. 221 alin. (1) lit. e) coroborate cu prevederile art. 236 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv ale art. 240 alin. (2) coroborate cu prevederile art. 253 alin. (3) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare.



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

Articolul 240 alin. (2) și (3) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare prevede următoarele:

(2) *Contractele de achiziție publică/acordurile-cadru pot fi modificate, fără organizarea unei noi proceduri de atribuire, atunci când modificările, indiferent de valoarea lor, nu sunt substanțiale, în sensul alin. (3).*

(3) *O modificare a unui contract sectorial sau a unui acord- cadru pe perioada de valabilitate este considerată substanțială atunci când este îndeplinită cel puțin una dintre următoarele condiții:*

- a) modificarea introduce condiții care, dacă ar fi fost incluse în procedura de atribuire inițială, ar fi permis selecția altor candidați decât cei selectați inițial sau acceptarea unei alte oferte decât cea acceptată inițial sau ar fi atras și alți participanți la procedura de atribuire;*
- b) modificarea schimbă echilibrul economic al contractului sectorial sau al acordului-cadru în favoarea contractantului într-un mod care nu a fost prevăzut în contractul sectorial/acordul-cadru inițial;*
- c) modificarea extinde în mod considerabil obiectul contractului sectorial/acordului-cadru;*
- d) un nou contractant înlocuiește contractantul inițial, în alte cazuri decât cele prevăzute la alin. (1).*

În cadrul prezentei metodologii, o metodă de calcul a actualizării este prezentată astfel încât să fie respectate și prevederile art. 97 alin. (5) din HG 925/2006, cu completările și modificările ulterioare, respectiv:

(5) *În orice situație, prețul contractului nu poate fi majorat decât în măsura strict necesară pentru acoperirea creșterii costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul contractului. Modul de ajustare a prețului contractului de achiziție publică nu trebuie să conducă în niciun caz la alterarea rezultatului procedurii de atribuire, prin anularea sau diminuarea avantajului competitiv pe baza căruia contractantul respectiv a fost declarat câștigător în urma finalizării respectivei proceduri.*

3 Analiza substanțialității

Dacă sunt îndeplinite condițiile de la art.2 al prezentei instrucțiuni, analiza substanțialității actualizării prețului contractului calculată conform prevederilor etapei a 3-a a capitolului 4 din metodologie este următoarea:

Modificarea propusă este una substanțială sau nu, din perspectiva celor patru criterii prevăzute de legislație.

Criteriul de substanțialitate	Modificarea propusă în condițiile art.2 din prezenta instrucțiune
<i>a) modificarea introduce condiții care, dacă ar fi fost incluse în procedura de atribuire inițială, ar fi permis selecția altor candidați decât cei selectați inițial sau acceptarea unei alte oferte decât cea acceptată inițial sau ar fi atras și alți participanți la procedura de atribuire</i>	Actualizarea în caz de prelungire a perioadei de atribuire era prevăzută în mod expres prin lege. Astfel, toți ofertanții au participat la procedură și au elaborat ofertele lor cunoscând aceste prevederi și luând în considerare că această



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

	ajustare le-ar fi fost asigurată în cazul prelungirii perioadei de atribuire în mod neprevăzut. Astfel, ofertantul câștigător (antreprenorul) nu primește niciun avantaj față de cei necâștigători în cazul ajustării, pentru că, potrivit prevederilor legale, oricare alt ofertant în cazul în care câștiga, ar fi solicitat aceeași ajustare. În consecință, prețurile ofertelor necâștigătoare (depusse înainte de prelungirea neprevăzută a perioadei de aplicare a procedurii de atribuire) nu sunt relevante în analiza substanțialității modificării.
<i>b) modificarea schimbă echilibrul economic al contractului sectorial sau al acordului-cadru în favoarea contractantului într-un mod care nu a fost prevăzut în contractul sectorial/acordul-cadru inițial</i>	Modificarea compensează antreprenorul pentru întârzierea neprevăzută în semnarea contractului și creșterea aferentă a costurilor care au fundamentat oferta sa. Posibilitatea acestei modificări era prevăzută expres în lege la momentul depunerii ofertelor iar contractul din cadrul documentației de atribuire menționa explicit faptul că se aplică legea română. Astfel, modificarea nu schimbă echilibrul economic al contractului cât timp prețul contractului este majorat doar în măsura strict necesară pentru acoperirea creșterii costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul contractului.
<i>c) modificarea extinde în mod considerabil obiectul contractului sectorial/acordului-cadru</i>	Nu este cazul.
<i>d) un nou contractant înlocuiește contractantul inițial, în alte cazuri decât cele prevăzute la alin. (1).</i>	Nu este cazul.

În concluzie modificarea analizată nu este substanțială.



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

4. Metoda de aplicare a unei actualizări a prețului contractelor ca urmare a prelungirii duratei de derulare a procedurii de atribuire în mod neprevăzut

Etapă 1

Beneficiarii vor verifica dacă sunt îndeplinite în mod cumulativ cele trei criterii menționate, respectiv:

- a) a fost prelungită perioada de aplicare a procedurii de atribuire, în mod neprevăzut, peste perioada preconizată inițial și din motive care exclud orice culpă a ofertantului/contractantului,
- b) contractul de achiziție publică/sectorială a fost încheiat după data intrării în vigoare a Legii nr.98/2016 respectiv a Legii nr.99/2016 dar procedura de atribuire a respectivului contract a fost inițiată și derulată în baza OUG 34/2006,
- c) contractul nu prevede (printr-o clauză contractuală activă) actualizarea prețului generată de modificări ale prețurilor.

Etapă 2

Analiza substanțialității modificării conform Capitolului 3 din prezenta instrucțiune.

Etapă 3

Modul de calcul al actualizării, este detaliat la art.17 alin.(2) al Instrucțiunii ANAP nr.2/2018, cu completările și modificările ulterioare, scopul modificării fiind de a compensa ofertantul câștigător / antreprenorul pentru întârzierea în procesul de achiziție publică, față de ceea ce era prevăzut,

(2) În cazurile în care autoritatea/entitatea contractantă aplică ajustarea prețului contractului ca urmare a prelungirii procedurii de atribuire peste perioada preconizată inițial, modalitatea de ajustare poate fi definită după cum urmează:

- a) se verifică dacă durata de aplicare a procedurii de atribuire a fost prelungită peste perioada preconizată din motive ce exclud culpa ofertantului. Perioada preconizată inițial este perioada de valabilitate a ofertei stabilite prin fișa de date, calculată în zile începând cu termenul-limită de depunere a ofertelor. Durata de aplicare a procedurii este perioada calculată în zile între termenul-limită de depunere a ofertelor și semnarea contractului;*
- b) se consideră indicele de preț publicat de Institutul National de Statistică relevant pentru domeniul din care contractul face parte. Valoarea indicelui la expirarea perioadei preconizate inițial se notează V0. Valoarea indicelui la data semnării contractului se notează V1;*
- c) prin act adițional se agreează că plățile efectuate în cadrul contractului vor avea ca valoare: valoarea inițială x V1/V0.*

În cazul contractelor de lucrări, indicii considerați vor fi:

V1 - Indice INS pentru Construcții Inginerești valabil la data semnării contractului;

V0 - Indice INS pentru Construcții Inginerești valabil la data expirării duratei inițiale de valabilitate a ofertei (data depunerii + 120 de zile);



MINISTERUL TRANSPORTURILOR

Pentru evitarea oricărui dubiu, indicele INS pentru Construcții Inginerești este publicat lunar în Buletinul Statistic de Prețuri, la Tabelul 15 "Indicii de cost în construcții pe categorii de obiecte și pe elemente de structură" iar spre exemplu valoarea sa pentru luna ianuarie 2019 este 128,4. În cazul în care ajustarea se aprobă ulterior încheierii contractului de achiziție publică, după semnarea actului adițional de ajustare a prețului contractului, se vor certifica, printr-un Certificat Interimar de Plata, sumele aferente ajustării Certificatelor Interimare de Plata emise până la acea data.

Etapa 4

Modificarea contractelor se va realiza prin act adițional. Având în vedere concluzia de la punctul 3 al prezentei metodologii, modificarea nu necesită o procedură nouă de achiziție publică.

Etapa 5

Beneficiarul va solicita contractanților din cadrul proiectelor vizate de prezenta instrucțiune propunerile de amendare a contractelor conform metodei de calculului prezentate la Etapa 3. Beneficiarul va analiza propunerile de amendare a contractelor transmise de către contractori și în cazul în care valoarea însumată a actualizărilor contractelor depășește valoarea contractului de finanțare, beneficiarul va elabora și obține aprobările în conformitate cu prevederile OUG 40/2015 și a HG 93/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Etapa 6

Sumele aferente ajustării pot fi eligibile în cadrul POIM doar dacă respectă prevederile HG 399/2015.

Determinarea eligibilității se realizează de Organismul Intermediar pentru Transport prin structurile sale de specialitate.