

CONSILIUL LEGISLATIV

Biroul permanent al Senatului

Bp. 269 / 24.05.2024

AVIZ

**referitor la proiectul de Ordonanță de urgență a Guvernului
pentru modificarea și completarea unor acte normative în
domeniul achizițiilor publice și achizițiilor sectoriale**

Analizând proiectul de Ordonanță de urgență a Guvernului pentru modificarea și completarea unor acte normative în domeniul achizițiilor publice și achizițiilor sectoriale, transmis de Secretariatul General al Guvernului cu adresa nr. 186 din 20.05.2024 și înregistrat la Consiliul Legislativ cu nr. D522/20.05.2024,

CONSILIUL LEGISLATIV

În temeiul art. 2 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 73/1993, republicată, cu completările ulterioare, și al art. 33 alin. (3) din Regulamentul de organizare și funcționare a Consiliului Legislativ, cu modificările ulterioare,

Avizează favorabil proiectul de ordonanță de urgență, cu următoarele observații și propuneri:

1. Proiectul de ordonanță de urgență are ca obiect modificarea și abrogarea unor prevederi din acte normative în domeniul achizițiilor publice și achizițiilor sectoriale, în scopul finalizării procedurilor de *infringement* și pentru evitarea sesizării, de către Comisia Europeană, a Curții de Justiție a Uniunii Europene pentru nerespectarea obligațiilor ce decurg din calitatea de membru al Uniunii Europene, potrivit art. 260 din Tratatul privind Funcționarea Uniunii Europene (TFUE).

Potrivit *Notei de fundamentare*, „prin **Scrisoarea de punere în întârziere**, Comisia Europeană a declanșat împotriva României o procedură de *infringement* (cauza 2023/2114) având drept obiect neîndeplinirea unor obligații ce îi revin în temeiul Directivei 2014/24/UE privind achizițiile publice și Directivei 2014/25/UE

privind achizițiile efectuate de entitățile care își desfășoară activitatea în sectoarele apei, energiei, transporturilor și serviciilor poștale”.

2. Precizăm că, prin avizul pe care îl emite, Consiliul Legislativ nu se pronunță asupra oportunității soluțiilor legislative preconizate.

3. **Din punct de vedere al dreptului Uniunii Europene,** demersul normativ intră sub incidența reglementărilor din domeniul **Dreptului de stabilire și a libertății de a presta servicii,** în segmentul legislativ - **Contracte și achiziții publice.**

În raport de *obiectul specific de reglementare,* la nivelul **dreptului european derivat,** prezintă incidență directă atât dispozițiile **Directivei 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/CE,** cu modificările ulterioare, cât și cele ale **Directivei 2014/25/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile efectuate de entitățile care își desfășoară activitatea în sectoarele apei, energiei, transporturilor și serviciilor poștale și de abrogare a Directivei 2004/17/CE,** cu modificările ulterioare, prevederi **transpuse deja** la nivelul legislației naționale de profil, conform art. 288 din Tratatul privind Funcționarea Uniunii Europene (TFUE), prin **Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice,** cu modificările și completările ulterioare și prin **Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale,** cu modificările și completările ulterioare.

Ulterior transpunerii acestor prevederi europene la nivelul legislației naționale de profil, astfel cum se prevede de către inițiatori în *Nota de fundamentare,* cu ocazia evaluării efectuate de către Comisia Europeană a *îndeplinirii corecte a preluării,* la nivelul dreptului intern, a unor dispoziții din directivele mai sus referite [**art. 18, art. 26 alin. (6), art. 32 alin. (2) lit. c) și art. 90 alin. (7) din Directiva 2014/24/UE,** precum și **art. 44 alin. (5) și art. 50 lit. d) din Directiva 2014/25/UE**], s-au constatat anumite *nereguli ale procesului de transpunere în domeniul achizițiilor publice și sectoriale,* ceea ce a generat necesitatea de a le corecta printr-un demers corespunzător.

Astfel, potrivit inițiatorilor, la data de **18 octombrie 2023,** prin **Scrisoarea de punere în întârziere - INFRA/2023/2114,** Comisia Europeană a declanșat împotriva României o procedură de *infringement,* având drept obiect neîndeplinirea unor obligații ce îi revin acesteia în temeiul Directivei 2014/24/UE privind achizițiile publice și Directivei 2014/25/UE privind achizițiile efectuate de entitățile care își

desfășoară activitatea în sectoarele apei, energiei, transporturilor și serviciilor poștale.

Față de cele de mai sus, apreciem că proiectul se înscrie pe coordonatele consolidării legislației naționale în domeniul achizițiilor publice și sectoriale.

4. La titlu, pentru a evidenția corect obiectul de reglementare al prezentului proiect, propunem reformularea acestuia, astfel:

„Ordonanță de **urgență** pentru modificarea și **abrogarea unor prevederi din** acte normative în domeniul achizițiilor publice și achizițiilor sectoriale”.

5. Semnalăm că preambulul este redactat succint, cu exprimări neadecvate stilului juridic și normativ, iar maniera de apreciere a elementelor de fapt și de drept ale situației extraordinare, care impune recurgerea la această cale de reglementare, revine instanței de contencios constituțional, având în vedere jurisprudența Curții Constituționale în materie.

6. Ca observație generală, având în vedere caracterul preponderent tehnic al proiectului, precizăm că nu se pot determina efectele juridice ale soluțiilor normative preconizate, inclusiv din perspectiva conformării legislației naționale cu cea europeană în domeniul achizițiilor publice și sectoriale, precum și eventualele consecințe juridice asupra drepturilor și libertăților fundamentale, astfel cum se prevede și în Adresa Ministerului Justiției nr. 2/31709/2024/13.05.2024.

7. La art. I, ținând cont de intenția de reglementare, pentru rigoare normativă, este necesară reformularea **părții introductive**, astfel:

„**Art. I.** - Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I nr. 390 din 23 mai 2016, cu modificările și completările ulterioare, **se modifică**, după cum urmează:”.

Reținem observația, în mod corespunzător, și pentru **partea introductivă a art. II.**

În considerarea acestei observații, precum și pentru rațiuni normative, **părțile dispozitive** ale punctelor **art. I** se vor reformula, după următoarele modele:

„**1. La articolul 104 alineatul (1), litera c) va avea următorul cuprins:**;

2. La articolul 104, alineatul (1), litera d) se abrogă;

3. La articolul 104, alineatul (4¹) se abrogă;

4. La articolul 111, alineatul (6) va avea următorul cuprins:;

5. La articolul 182, alineatul (2¹) se abrogă” etc.

Observația este valabilă, în mod corespunzător, și pentru **părțile dispozitive ale punctelor art. II.**

7.1. La art. I pct. 6 - 10, întrucât se preconizează intervenții legislative de aceeași natură asupra aceluiași element structural, respectiv art. 187 din Legea nr. 98/2016, se impune comasarea acestor puncte într-un singur punct, cu următoarea parte dispozitivă:

„6. La articolul 187, alineatele (4), (4¹), (6), (7) și (8) vor avea următorul cuprins:”

În considerarea acestei observații, punctele subsecvente pct. 6 al art. I se vor renumera în mod corespunzător.

Reiterăm observația, în mod corespunzător, pentru **pct. 5 - 9 ale art. II, referitor la art. 209 din Legea nr. 99/2016.**

7.2. La art. I, la actualele pct. 11 și 12, pentru motivele expuse la pct. 7.1. supra, propunem comasarea acestora, astfel:

„(...) La articolul 222², alineatele (4) și (7) se abrogă”

În considerarea acestei observații, punctele subsecvente ale actualului pct. 12 al art. I se vor renumera.

Observația este valabilă, în mod corespunzător, pentru **pct. 10 -11 ale art. II, în ceea ce privește art. 243¹ din Legea nr. 99/2016.**

8. Referitor la soluțiile preconizate la art. III-VI, precizăm că achiesăm la observațiile formulate de Ministerul Justiției prin Adresa nr. 2/31709/2024/13.05.2024.

Semnalăm că intervențiile legislative redactate la articolele menționate *supra* au ca obiect abrogarea unor acte normative sau prevederi din acte normative care modifică și/sau completează legislația din domeniul achizițiilor publice.

Subliniem faptul că, potrivit art. 62 din Legea nr. 24/2000, republicată, cu modificările și completările ulterioare, *„Dispozițiile de modificare și completare se încorporează, de la data intrării în vigoare, în actul normativ de bază, identificându-se cu acesta. Intervențiile ulterioare de modificare sau de completare a acestora trebuie raportate tot la actul de bază”*. Așadar, abrogarea trebuie să vizeze actul normativ de bază, în forma sa actuală, care include și modificările și completările ulterioare, nu actele subsecvente prin care a fost acesta modificat și/sau completat.

De asemenea, menționăm că la **art. III** din proiect este propusă abrogarea Legii nr. 100/2023 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 54/2022 pentru completarea Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, prin care a fost introdus în cuprinsul Legii

nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, **art. 117¹**, articol propus spre abrogare la **art. II pct. 2** din prezentul proiect.

Totodată, la **art. VI**, este vizată abrogarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 54/2022 pentru completarea Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu completările ulterioare, prin care a fost completat același **art. 117¹**.

La **art. IV** sunt propuse spre abrogare reglementările care sunt preconizate spre abrogare la **art. I pct. 2, pct. 3, pct. 5, pct. 11, pct. 12** și **pct. 14** din proiect, iar la **art. V** situația este similară, acesta prevăzând în esență abrogarea unor dispoziții deja propuse spre abrogare la **art. II pct. 4, pct. 10, pct. 11** și **pct. 13** din prezentul proiect.

În concluzie, se impune eliminarea textelor prevăzute pentru **art. III-VI**, iar articolele subsecvente vor fi renumerotate în mod corespunzător.

9. La actualul **art. VIII**, pentru rațiuni normative, abrevierea „Art. 8” se va reda sub forma „**Articolul 8**”.

De asemenea, pentru respectarea normelor de tehnică legislativă, după datele aferente publicării actului normativ asupra căruia se intervine, se va insera sintagma „**aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 232/2023**”.

10. La actualele **art. IX** și **X**, precizăm că se intervine asupra aceluiași act normativ, respectiv asupra Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice din 02.06.2016, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016. Astfel, pentru o redactare în acord cu uzanțele de tehnică legislativă, propunem **comasarea** celor două articole într-un singur articol, care va avea următorul cuprins:

„**Art. (...)** - **Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice**, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 423 din 6 iunie 2016, cu modificările și completările ulterioare, **se modifică, după cum urmează:**

1. La articolul 32, alineatul (7) se abrogă.

2. La articolul 93, alineatul (4) se abrogă”.




Observația se aplică în mod corespunzător situației similare de la actualele **art. XI** și **XII**.

11. Referitor la norma preconizată pentru actualul **art. XIII**, precizăm că aceasta vizează abrogarea unor dispoziții din cuprinsul Hotărârii Guvernului nr. 375/2022 privind modificarea și completarea Hotărârii Guvernului nr. 394/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, a Hotărârii Guvernului nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, precum și a anexelor nr. 1 și 2 la Hotărârea Guvernului nr. 1/2018 pentru aprobarea condițiilor generale și specifice pentru anumite categorii de contracte de achiziție aferente obiectivelor de investiții finanțate din fonduri publice.

Având în vedere aspectele referitoare la încorporarea dispozițiilor de modificare și completare în actul normativ de bază, semnalate la **pct. 8 supra**, pentru o redactare în acord cu normele de tehnică legislativă, se impune reformularea textului propus pentru actualul **art. XIII**, astfel încât acesta să vizeze abrogarea articolelor corespunzătoare din actul normativ de bază, respectiv **Hotărârea Guvernului nr. 395/2016**, cu modificările și completările ulterioare.

Observația este valabilă, în mod corespunzător, pentru actualele **art. XIV și XV**.

12. La actualul **art. XVI**, la textul preconizat pentru **alin. (3)**, semnalăm că acesta este redactat într-o manieră improprie stilului juridic, fiind lipsit de claritate și predictibilitate. Se impune, așadar, revederea și reformularea acestuia în funcție de intenția de reglementare.


PREȘEDINTE

Florin IORDACHE


București
Nr. 513/21.05.2024