

# Ordonanță de urgență privind funcția de control ex-ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii și pentru modificarea și completarea unor acte normative în domeniul achizițiilor publice

Având în vedere necesitatea adoptării unor măsuri urgente pentru reformarea sistemului de control ex-ante în domeniul achizițiilor publice, în contextul prevederilor Hotărârii de Guvern nr. 901 din 27 octombrie 2015 privind aprobarea Strategiei naționale în domeniul achizițiilor publice și al condiționalităților ex-ante pentru accesarea fondurilor europene agreeate cu reprezentanții Comisiei Europene,

în temeiul art. 115 alin. (4) din Constituția României, republicată,

Guvernul României adoptă prezenta ordonanța de urgență

## CAPITOLUL I: Dispoziții generale

### SECȚIUNEA 1: Obiect, scop

#### Art. 1

Prezenta ordonanță de urgență reglementează și asigură cadrul legal necesar pentru efectuarea controlului ex-ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii și, respectiv, a modificărilor acestor contracte/acorduri-cadru, potrivit dispozițiilor prezentei ordonanțe de urgență.

### SECȚIUNEA 2: Definiții

#### Art. 2

În sensul prezentei ordonanțe de urgență, termenii și expresiile de mai jos semnifică, după cum urmează:

a) *aspecte de calitate* – aspecte care vizează dispoziții legale din domeniul achizițiilor/concesiunilor care suferă o interpretare extensivă sau restrictivă în contextul specific al unei proceduri de atribuire deoarece trebuie adaptate particularităților sectorului economic/de activitate în care se încadrează obiectul contractului și/sau practicilor pieței de profil relevante în care activează constant operatorii economici potențiali ofertanți/candidați la respectiva procedura de atribuire;

b) *aspecte de regularitate* – aspecte care vizează dispoziții legale din domeniul achizițiilor/concesiunilor pentru care se poate face o interpretare literală sau pentru care au fost emise de către ANAP interpretări oficiale ale modului de aplicare în practică, inclusiv prin ordine sau instrucțiuni ale președintelui ANAP și care, de regulă, se aplică ca atare în cazul tuturor procedurilor de atribuire, indiferent de sectorul economic/de activitate în care se încadrează obiectul contractului și/sau practicile pieței de profil relevante în care activează constant operatorii economici potențiali ofertanți/candidați;

c) *autoritate contractantă* - oricare dintre următoarele:

(i) autoritatea contractantă, astfel cum este definită în legislația privind achizițiile publice;

(ii) autoritatea contractantă sau entitatea contractantă, astfel cum este definită în legislația privind achizițiile sectoriale;

- (iii) autoritatea contractantă sau entitatea contractantă, astfel cum este definită în legislația privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;
- d) CNSC – Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor;
- e) *comisia de evaluare* – comisia de evaluare a ofertelor depuse în cadrul procedurii de atribuire;
- f) *contractul de achiziție* - oricare dintre următoarele:
- (i) contractul de achiziție publică, astfel cum este definit în legislația privind achizițiile publice;
- (ii) contractul sectorial, astfel cum este definit în legislația privind achizițiile sectoriale;
- (iii) acordul-cadru, astfel cum este definit în legislația privind achizițiile publice, precum și în legislația privind achizițiile sectoriale;
- g) *contractul de concesiune* - oricare dintre următoarele:
- (i) contractul de concesiune de servicii, astfel cum este definit în legislația privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;
- (ii) contractul de concesiune de lucrări, astfel cum este definit în legislația privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;
- h) *listele de verificare* – liste de verificare ale procedurilor de atribuire și ale intențiilor de modificări contractuale, stabilite prin proceduri operaționale ale ANAP care înglobează atât aspecte de calitate cât și de regularitate, detalierea elementelor ce vor face obiectul acestor două categorii realizându-se prin normele metodologice;
- i) *procedura de atribuire* – oricare dintre procedurile de atribuire reglementate prin Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, prin Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și prin Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;
- j) *SEAP* - Sistemul Electronic de Achiziții Publice.

#### Art. 3

Termenele prevăzute în cuprinsul prezentei ordonanțe se calculează potrivit dispozițiilor Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

### SECȚIUNEA 3: Autoritatea competentă

#### Art. 4

(1) Agenția Națională pentru Achiziții Publice, denumită în continuare ANAP, este instituția publică cu personalitate juridică, în subordinea Ministerului Finanțelor Publice, responsabilă pentru îndeplinirea funcției de control ex-ante al procesului de atribuire a contractelor care intră sub incidența legislației privind atribuirea contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii și, respectiv, a modificărilor acestor contracte/acorduri-cadru, potrivit dispozițiilor prezentei ordonanțe de urgență.

(2) Activitatea ANAP prevăzută la alin. (1) este exercitată printr-o structură organizată la nivel de direcție generală, formată din direcții/servicii/birouri/compartimente la nivel central și teritorial, personalul acestora având calitatea de verficatori ex-ante.

(3) Activitatea de control ex-ante a procesului de atribuire al contractelor menționate la art. 1, precum și a intențiilor de modificări ale acestora, se exercită de ANAP în mod selectiv, incluzând în verificare făcându-se pe baza unei metodologii de selecție care se aplică în timp real, având ca rezultat elaborarea unui program de verificare.

#### SECȚIUNEA 4: Domeniu de aplicare

##### Art. 5

(1) În îndeplinirea funcției de control ex-ante, ANAP efectuează controlul asupra legalității:

a) procedurilor de atribuire a contractelor care intră sub incidența legislației privind atribuirea contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, după încărcarea documentelor procedurii în SEAP/transmiterea invitației de participare aferente procedurii de negociere fără publicare/invitație prealabilă și până la momentul în care comunicările privind rezultatul procedurii de atribuire au rămas definitive;

b) intențiilor de modificare a contractelor care intră sub incidența legislației privind atribuirea contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, incluse în verificare potrivit dispozițiilor prezentei ordonanțe de urgență.

(2) Controlul ex-ante al procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție/contractelor de concesiune are ca obiect următoarele cicluri ale procesului de atribuire:

a) verificarea documentației de atribuire, a strategiei de contractare, precum și a altor documente justificative ce o însoțesc conform dispozițiilor legale, cu excepția studiului de fundamentare prevăzut la art. 229 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, a anunțului de participare/simplificat/de concurs, inclusiv a anunțului de tip erată, a răspunsurilor autorității contractante la solicitările de clarificări formulate de operatorii economici și a oricăror informații suplimentare publicate de aceasta în relație cu respectiva documentație de atribuire;

b) procesul de evaluare a ofertelor și de atribuire a contractului de achiziție sau a celui de concesiune, după caz.

(3) Fac obiectul controlului ex-ante toate procedurile de atribuire prevăzute la art. 2 lit. i), cu excepția procedurilor de negociere fără publicare/invitație prealabilă reglementate la art. 104 alin. (1) lit c) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, respectiv la art. 117 alin. (1) lit. d) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale.

##### Art. 6

Fac obiectul controlului ex-ante reglementat de prezenta ordonanță de urgență modificările contractelor de achiziție efectuate în circumstanțele prevăzute la art. 221 alin. (1) lit. b) și c) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, art. 237 și 238 din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și modificările contractelor de concesiune efectuate în condițiile prevăzute la art. 102 și 103 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

##### Art. 7

Controlul ex-ante exercitat de ANAP potrivit prevederilor prezentei ordonanțe de urgență vizează verificarea conformității cu dispozițiile legale aplicabile în funcție de încadrarea situațiilor constatate în aspecte de regularitate și aspecte de calitate și este desfășurat pe bază de liste de verificare.

## **CAPITOLUL II: Activitatea de control ex-ante**

### SECȚIUNEA 1: Metodologia de selecție

##### Art. 8

(1) Metodologia de selecție menționată la art. 4 alin. (3) este bazată pe aplicarea unor criterii referitoare la istoricul autorității contractante în ceea ce privește performanța în realizarea achizițiilor și la aspecte aferente strategiei de contractare ce însoțește fiecare procedură de atribuire, respectiv mărimea și complexitatea unei modificări contractuale ce se intenționează a fi realizată. Metodologia de selecție va urmări următoarele principii:

a) rezultatul selecției să nu fie predictibilă pentru autoritățile contractante;

b) să fie flexibilă, și anume parțial bazată pe alegerea aleatorie a procedurilor de atribuire ce vor face obiectul verificării, parțial pe indicatori de risc asociați rezultați din îndeplinirea funcțiilor de monitorizare și supraveghere, respectiv în funcție de anumite categorii de risc definite prin normele metodologice;

c) la întocmirea programelor de verificare se vor avea în vedere și personalul disponibil, precum și numărul de proceduri ce poate fi verificat de o echipă de control, conform normativului aprobat.

(2) Criteriile menționate la alin. (1), filtrele și categoriile de risc ce stau la baza întocmirii programului de verificare sunt specificate prin normele metodologice la prezenta ordonanță de urgență, iar aplicarea metodologiei de selecție se realizează potrivit procedurii operaționale aprobate prin ordin al președintelui ANAP.

(3) Metodologia de selecție trebuie să asigure realizarea controlului prevăzut la art. 5 alin. (1) lit. a) pentru un procent de 15% din totalul procedurilor de atribuire inițiate de către autoritățile contractante într-un an calendaristic, cu accent pe acelea aferente contractelor ce se încadrează în categoriile cu riscul cel mai mare.

(4) Toate procedurile de atribuire a contractelor selectate pentru controlul documentației de atribuire vor fi, de asemenea, selectate și pentru controlul modului în care se realizează evaluarea ofertelor și atribuirea respectivelor contracte.

(5) În vederea realizării controlului prevăzut la art. 5 alin. (1) lit. b) se vor selecta anual un număr de maximum 300 de modificări contractuale ce vor face obiectul controlului ex-ante.

(6) ANAP nu realizează activitatea de control ex-ante și nu emite avizul conform pentru procedurile de atribuire/modificările contractuale care nu au fost incluse în programul de verificare.

(7) Prin excepție de la alineatul (6), se verifică măsurile de remediere adoptate de către autoritatea contractantă după comunicarea la ANAP a avertismentului de integritate emis de către Agenția Națională de Integritate, până la semnarea contractului, în vederea eliminării situațiilor ce pot fi încadrate în prevederile capitolului II, secțiunea a 4-a din Legea nr. 98/2016, respectiv capitolului III, secțiunea a 4-a din Legea nr. 99/2016.

#### Art. 9

(1) În vederea aplicării metodologiei de selecție prevăzute de prezenta ordonanță de urgență, autoritățile contractante vor atribui un cod unic de identificare pentru fiecare obiect de contract pentru care se derulează o procedură de atribuire inclusă în programul anual al achizițiilor publice.

(2) Autoritatea contractantă are obligația de a utiliza codul unic de identificare prevăzut la alin. (1), în toate comunicările prin SEAP, inclusiv în cele cu ANAP atunci când retransmite documente ca urmare a dispozițiilor emise de către structura responsabilă cu realizarea controlului ex-ante referitoare la necesitatea revizuirii anumitor aspecte aferente derulării procedurii de atribuire ce face obiectul verificării.

(3) În cazul anulării procedurii de atribuire ce face obiectul controlului ex-ante, sau a renunțării la utilizarea documentației de atribuire ca urmare a emiterii unui aviz conform condiționat, codul unic de identificare prevăzut la alin. (1) va rămâne neschimbat în cazul în care achiziția este relansată printr-o alta procedură de

atribuire, atâta timp cat noua procedură de atribuire lansată servește aceluiași scopuri sau unor scopuri similare.

## SECȚIUNEA 2: Demararea controlului ex-ante

### Art. 10

(1) Autoritatea contractantă selectată în vederea realizării controlului ex-ante va fi înștiințată anterior începerii activității de control, prin intermediul SEAP, în termen de 2 zile lucrătoare de la încărcarea documentației de atribuire în SEAP/transmiterea notificării privind intenția de a modifica contractul de achiziție, sau contractul de concesiune, după caz, sau de a realiza o unei negocieri fara publicare prealabila.

(2) În cazul înștiințărilor aferente verificării intențiilor de realizare a modificărilor contractuale și a negocierilor fără publicarea prealabilă, acestea se vor transmite prin orice mijloace de comunicare prevăzute la cap. II secțiunea 5-a din Legea nr. 98/2016, în caz că prevederile art. 29 alin. (2) – (3) nu sunt operaționale/aplicabile.

(3) Prin procedură operațională a ANAP, sunt desemnați verificatorii ex-ante, aceștia fiind persoane desemnate din cadrul structurii menționate la art. 4 alin. (2) și constituite în două echipe de control diferite, astfel:

a) o echipă care verifică procesul de atribuire în cadrul etapei de la art. 5 alin. (2) lit a), și respectiv

b) o altă echipă care verifică procedura de atribuire în cadrul etapei de la art. 5 alin. (2) lit b).

(4) Modificările contractuale prevăzute la art. 5 alin.(1) lit. b) sunt verificate de o echipă de verificatori din cadrul structurii menționate la art. 4 alin. (2), desemnată pentru această activitate.

(5) Verificatorii ex-ante desemnați în procesul de control ex-ante se supun dispozițiilor legale referitoare la situațiile de incompatibilitate și/sau conflict de interese.

### Art. 11

(1) Autoritatea contractantă inițiatoare a procedurii de atribuire selectate pentru realizarea controlului ex-ante are obligația de a pune la dispoziția ANAP următoarele documente, detaliile procedurale urmând a fi stabilite prin normele metodologice:

a) documentația de atribuire, sau secțiunile acesteia, în situația în care nu sunt disponibile în SEAP, în termen de o (1) zi lucrătoare de la primirea informării referitoare la selectarea în vederea realizării controlului ex-ante;

b) solicitările de clarificări cu privire la documentația de atribuire adresate de operatorii economici interesați de accesul la procedura de atribuire, precum și propunerea de răspuns formulată de autoritatea contractantă în relație cu acestea, înainte de a fi adusă la cunoștința acestora;

c) completările și/sau informațiile suplimentare la documentația de atribuire pe care autoritatea contractantă dorește să le aducă la cunoștința potențialilor candidați/ofertați, înainte de a fi publicate în SEAP sau transmise acestora;

d) copii ale documentelor prin care se formalizează deciziile comisiei de evaluare cu privire la declararea drept admise/respinse a candidaturilor/ofertelor, împreună cu justificările aferente, în termen de o (1) zi lucrătoare de la întocmirea acestora, dar înainte de a se comunica candidaților/ofertaților;

e) copii ale documentelor depuse de ofertați/candidați, sau extrase din acestea, inclusiv ale solicitărilor de clarificări transmise acestora de comisia de evaluare/autoritatea contractantă, după caz, în termen de o (1) zi lucrătoare de la solicitarea acestora de către verificatorii ex-ante, în caz că prevederile art. 29 alin. (2) – (3) nu sunt operaționale/aplicabile;

f) raportul procedurii de atribuire și rapoarele intermediare întocmite în cazul procedurilor de atribuire ce se desfășoară în mai multe etape, înainte de a fi aprobate de către conducătorul autorității contractante, în termen de o (1) zi lucrătoare de la întocmirea respectivelor documente.

g) copii ale contestațiilor/plângerilor depuse în cadrul respectivelor proceduri de atribuire potrivit Legii nr. 101/2016, precum și punctul de vedere emis de autoritatea contractantă în legătură cu acestea, în termen de o zi lucrătoare de la înregistrarea contestațiilor/plângerilor, respectiv de la elaborarea punctului de vedere;

h) înștiințarea privind semnarea contractului de achiziție sau a contractului de concesiune, după caz, cu ofertantul/ofertanții declarați câștigători, în termen de [3] zile lucrătoare de la data semnării;

(i) orice alte informații/documente suplimentare considerate necesare în contextul verificării ex-ante, în termen de trei (3) zi lucrătoare de la solicitarea acestora.

(2) Autoritatea contractantă are obligația de a informa ANAP cu privire la următoarele:

a) calendarul de derulare a procesului de evaluare a candidaturilor/ofertelor și orice modificări aduse acestuia, în termen de o (1) zi lucrătoare de la întocmirea/modificarea acestuia; în cazul în care este necesară, cu ocazia finalizării fazelor evaluării prevăzute la art. 15, discutarea anumitor aspecte punctuale aferente deciziilor luate de comisia de evaluare cu privire la admiterea/respingerea ofertanților/candidaților, autoritatea contractantă are obligația de a asigura accesul verificatorilor ex-ante la sediul său și întrunirea a cel puțin 2/3 din membrii comisiei de evaluare în cauză, în termen de maxim 3 zile lucrătoare de la înregistrarea solicitării ANAP, după cum se precizează în normele metodologice; dacă din motive obiective autoritatea contractantă nu poate asigura întrunirea a cel puțin 2/3 din membrii comisiei de evaluare în termenul menționat, termenele pentru emiterea avizului conform se prelungesc corespunzător pentru a ține cont de data derulării ședinței cu reprezentanții comisiei de evaluare.

b) modificări operate în documentele verificate de către ANAP cu privire la alte aspecte decât cele dispuse de către ANAP, prealabil comunicării acestora către operatorii economici, și de a solicita efectuarea controlului ex-ante asupra legalității acestora.

SECȚIUNEA 3: Desfășurarea activității de control a documentației de atribuire, anunțului de participare/simplificat/de concurs, a anunțului de tip erată și a solicitărilor de clarificări/informații suplimentare

Art. 12

(1) În îndeplinirea funcției de control din cadrul etapei de la art. 5 alin. (2) lit. a), ANAP controlează, înainte de transmiterea spre publicare a anunțului de participare/simplificat/de concurs, conformitatea cu legislația aplicabilă a documentelor menționate la art. 5 alin. (2) lit. a) aferente procedurilor de atribuire selectate pentru verificare, inclusiv a caietului de sarcini/documentației descriptive și a clauzelor contractuale.

Art. 13

(1) În îndeplinirea funcției de control de la art. 5 alin. (2) lit. a), ANAP controlează conformitatea cu legislația aplicabilă în domeniul achizițiilor publice a anunțului de participare/simplificat/de concurs și a anunțului de tip erată, aferent procedurilor de atribuire selectate, transmis de către autoritatea contractantă spre publicare în SEAP.

(2) În cazul în care, în urma realizării controlului menționat la alin. (1), ANAP emite aviz conform necondiționat, operatorul SEAP are obligația de a transmite anunțul spre publicare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene și respectiv de a-l publica în SEAP, în termenele prevăzute de lege.

(3) În aplicarea alin. (1), operatorul SEAP nu are dreptul de a publica anunțul transmis de autoritatea contractantă sau de a-l transmite spre publicare în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene fără obținerea acceptului de publicare emis de către ANAP.

#### Art. 14

(1) În îndeplinirea funcției de control din cadrul etapei de la art. 5 alin. (2) lit. a), ANAP controlează conformitatea cu legislația aplicabilă a propunerii de răspuns a autorității contractante la solicitările de clarificări adresate de către operatorii economici în legătură cu documentația de atribuire și/sau a oricărui completări/informații suplimentare pe care autoritatea contractantă dorește să le aducă la aceasta.

SECȚIUNEA 4: Desfășurarea activității de control al procesului de evaluare a ofertelor/candidaturilor și de atribuire a contractului de achiziție/contractului de concesiune

#### Art. 15

În cadrul controlului ex-ante al procesului de evaluare a ofertelor/candidaturilor și atribuire a contractului de achiziție/contractului de concesiune, verficatorii ex-ante analizează concluziile fazelor critice ale acestui proces, așa cum sunt menționate mai jos:

a) componența comisiei de evaluare și concluziile comisiei de evaluare privind îndeplinirea condițiilor de formă aferente depunerii ofertelor/candidaturilor și a criteriilor de calificare/selecție de către ofertanți/candidați;

b) concluziile comisiei de evaluare privind evaluarea propunerile tehnice și a conformității acestora;

c) concluziile comisiei de evaluare privind evaluarea propunerile financiare și a conformității acestora;

d) concluziile comisiei de evaluare privind analiza documentele suport pentru îndeplinirea criteriilor de calificare/selecție prezentate de către candidații ce urmează a fi selectați conform regulilor prevăzute în documentația de atribuire în cadrul procedurilor ce au etapă de preselecție, respectiv de ofertantul/ofertanții ce urmează a fi declarat(ți) câștigător(i) în urma aplicării criteriul de atribuire precum și concluziile incluse în raportul procedurii de atribuire.

#### Art. 16

(1) În îndeplinirea funcției de control prevăzute la art. 5 alin. (2) lit. b), ANAP verifică documentele prin care se formalizează deciziile comisiei de evaluare cu privire la declararea drept admise/respinse a candidaturilor/ofertelor pentru fiecare fază a procesului de evaluare a ofertelor/candidaturilor aferentă procedurilor de atribuire selectate, inclusiv în ceea ce privește aplicarea criteriului de atribuire și stabilirea ofertantului/ofertanților câștigător(i), înainte de comunicarea acestora de către autoritatea contractantă operatorilor economici.

(2) Prin normele metodologice se stabilesc modelele de formulare prin care se formalizează modul în care a fost realizată evaluarea ofertelor /candidaturilor și adoptate deciziile comisiei de evaluare.

SECȚIUNEA 5: Avizul conform al ANAP

#### Art. 17

(1) Constatările rezultate din activitatea de verificare ex-ante și măsurile dispuse de structura menționată la art. 4 alin. (2) pentru a corecta abaterile de la legislația menționată la art. 4 alin. (1) fac obiectul unui aviz conform, ce poate fi necondiționat, în cazul în care se consideră că, în urma aplicării de către ANAP a listelor de verificare, nu au fost depistate asemenea abateri, sau aviz conform condiționat, în caz contrar.

(2) Toate avizele conforme condiționate emise pe parcursul verificării unei proceduri de atribuire supusă verificării se publică de către autoritatea contractantă în SEAP, sau se aduc la cunoștința operatorilor economici interesați de către aceasta, împreună cu actele administrative la care se referă, respectiv:

a) documentația de atribuire;

b) răspunsul/răspunsurile autorității contractante la solicitările de clarificări adresate de operatorii economici în ceea ce privește documentația de atribuire și orice completări/informații suplimentare publicate/comunicate de autoritatea în cauză în relație cu documentația de atribuire;

c) comunicările transmise de comisia de evaluare/autoritatea contractantă ca urmare a finalizării fazelor menționate la art. 15, inclusiv cele prevăzute la art. 215 din Legea nr. 98/2016, art. 228 din Legea nr. 99/2016, respectiv art. 92 din Legea nr. 100/2016.

(3) În cazul controlului ex-ante al procedurilor derulate de entitățile contractante prevăzute la art. 4 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, în cadrul etapei de la art. 5 alin. (2) lit. a), ANAP va emite aviz conform necondiționat sau aviz conform condiționat numai cu privire la aspectele de regularitate identificate drept abateri de la legislația menționată la art. 4 alin. (1), urmând ca pentru aspectele de calitate să formuleze numai recomandări.

(4) Avizul conform necondiționat și avizul conform condiționat se semnează de către ultimul nivel ierarhic competent din cadrul structurii menționate la art. 4 alin. (2), conform prevederilor procedurii operaționale a ANAP.

(5) În ipoteza în care, în cadrul procedurii de atribuire are loc o procedură de conciliere cu privire la aspecte de calitate, avizul conform necondiționat sau avizul conform condiționat relevant, emis ca urmare a unei decizii de conciliere, va fi semnat și de președintele ANAP.

(6) Contractul de achiziție sau contractul de concesiune încheiat ca urmare a unei proceduri de atribuire care a făcut obiectul controlului ex-ante și în care ANAP a emis un aviz conform condiționat, iar autoritatea contractantă a derulat și finalizat procedura de atribuire fără a remedia abaterile de la legislația menționată la art. 4 alin. (1) constatate de ANAP, este nul absolut, prevederile cap. VI secțiunea a 3-a din Legea nr. 101/2016 fiind aplicabile în mod corespunzător, instanța competentă urmând a analiza pe fond argumentele aduse de autoritatea contractantă în cauză pentru ignorarea celor reținute de ANAP prin respectivul avizul conform.

(7) Procedura și termenele de emitere a avizului conform vor fi reglementate prin norme metodologice.

## SECȚIUNEA 6: Procedura de conciliere

### Art. 18

(1) În cazul în care autoritatea contractantă are obiecții cu privire la abaterile de la legislația menționată la art. 4 alin. (1), identificate de către ANAP ca urmare a activității de control ex-ante al procesului de atribuire, și/sau a măsurilor dispuse de structura menționată la art. 4 alin. (2) pentru remedierea respectivelor abateri, se poate demara procedura de conciliere.

(2) Procedura de conciliere poate fi declanșată de autoritatea contractantă numai în legătură cu aspectele de calitate prevăzute în avizul conform condiționat emis de ANAP în legătură cu care autoritatea contractantă are obiecții, nefiind aplicabilă rezultatelor verificărilor aspectelor de calitate care au fost acceptate de autoritatea contractantă în cadrul controlului ex-ante și rezultatelor verificărilor aspectelor de regularitate.

### Art. 19

Neregularitățile calitative constatate de ANAP cu privire la care autoritatea contractantă nu a demarat procedura de conciliere în termenele prevăzute la art. 20 se consideră acceptate de către aceasta.

#### Art. 20

(1) Anterior demarării procedurii de conciliere, autoritatea contractantă va transmite ANAP o scrisoare de intenție de conciliere în termen de [3] zile lucrătoare de la data comunicării avizului conform condiționat emis de structura menționată la art. 4 alin. (2), după cum urmează:

a) în cazul unui aviz conform condiționat, dacă autoritatea contractantă alege să implementeze o parte din măsurile de remediere dispuse de ANAP și, în același timp, să își exprime intenția de conciliere pentru anumite aspecte de calitate în legătură cu care autoritatea contractantă are obiecții la constatările și/sau măsurile dispuse de ANAP, atunci va depune o scrisoare de intenție pentru conciliere privind doar acele solicitări cu care nu este de acord, considerându-le inadecvate în raport cu obiectivele urmărite; în acest caz, structura menționată la art. 4 alin. (2) urmează să constate mai întâi că măsurile de remediere acceptate de către autoritatea contractantă au fost implementate în mod satisfăcător de către aceasta;

b) dacă, în urma controlului, ANAP consideră că implementarea măsurilor de remediere acceptate de către autoritatea contractantă este în continuare nesatisfăcătoare, iar aceasta din urmă are obiecții față de poziția ANAP cu privire la implementarea măsurilor de remediere, atunci poate depune o scrisoare de intenție distinctă pentru conciliere, în termen de [0 (1)] zi lucrătoare de la comunicarea răspunsului structurii menționate la art. 4 alin. (2), privind acele constatări cu care nu este de acord în urma implementării aspectelor remediate;

c) după ce toate aspectele identificate în urma controlului și acceptate de autoritatea contractantă au fost implementate în mod satisfăcător, ANAP emite un nou aviz conform condiționat care va conține abaterile de la legislația menționată la art. 4 alin. (1) rămase neremediate, autoritatea contractantă putând solicita concilierea prin transmiterea, în termen de [2] zile lucrătoare de la comunicarea noului aviz conform condiționat, a unei cereri de conciliere către structura menționată la art. 4 alin. (2), cu excepția cazului în care decide să renunțe la obiecția inițială și să adopte măsuri de remediere pentru corectarea abaterilor constatate prin avizul conform condiționat, informând ANAP în acest sens.

(2) În cazul în care autoritatea contractantă are obiecții cu privire la toate constatările ANAP privind aspectele de calitate comunicate prin avizul conform condiționat, atunci aceasta poate transmite o cerere de conciliere în termen de [2] zile lucrătoare din momentul comunicării avizului conform condiționat, fără a fi necesară transmiterea prealabilă a scrisorii de intenție privind concilierea.

#### Art. 21

(1) Cererea de conciliere se soluționează de către un comitet decizional format din reprezentanții funcțiilor ANAP de control ex-ante, reglementare și armonizare legislativă, supervizare sistem, coordonare metodologică, respectiv control ex-post, nominalizați prin ordin al președintelui ANAP, modul de adoptare a rezoluțiilor având la bază organizarea unui mecanism colegial ce va fi detaliat prin normele metodologice.

(2) În situația în care cererea de conciliere este soluționată fără a fi necesară o examinare pe fond a acesteia, decizia de conciliere va fi emisă în termen de două (2) zi lucrătoare de la data primirii cererii de conciliere.

(3) În situația în care decizia de conciliere este pronunțată ca urmare a examinării pe fond a cererii de conciliere, aceasta trebuie să fie emisă într-o perioadă cuprinsă între:

a) [10 – 20] zile lucrătoare de la data primirii solicitării de conciliere, dacă nu a existat o ședință de clarificare cu autoritatea contractantă;

b) [8 – 15] zile lucrătoare de la data ședinței de clarificare cu autoritatea contractantă, dacă este necesară organizarea unei astfel de întâlniri.

#### Art. 22

(1) Decizia de conciliere este finală în raport cu constatările controlului ex-ante, soluția prevăzută prin decizie urmând să fie reflectată în avizul conform emis de ANAP ulterior acesteia.

(2) După ce decizia este adoptată de către ANAP:

a) în cazul respingerii cererii de conciliere, constatările controlului ex-ante din avizul conform condiționat emis sunt menținute;

b) în cazul admiterii cererii de conciliere, constatările controlului ex-ante trebuie să fie modificate, parțial sau total, în conformitate cu soluția adoptată în decizia de conciliere, urmând ca ANAP să emită un nou aviz conform care îl va înlocui pe cel inițial.

#### Art. 23

Condițiile de inițiere și mecanismul derulării procedurii de conciliere între autoritatea contractanta și ANAP sunt reglementate și detaliate prin normele metodologice.

#### SECȚIUNEA 7: Controlul ex-ante al procedurilor de negociere fără publicare/invitație prealabilă

##### Art. 24

(1) Atunci când autoritățile contractante au în intenție demararea unei proceduri de negociere fără publicare/invitație prealabilă care fac obiectul controlului ex-ante reglementat de prezenta ordonanță de urgență, în conformitate cu prevederile cap III, secțiunea 1, paragraful 7, cu excepția celei prevăzute la art. 104 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, respectiv cap IV, secțiunea 1, paragraful 7, cu excepția celei prevăzute la art. 117 alin. (1) lit. d) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, după caz, acestea au obligația de a notifica ANAP, cu [5 zile lucrătoare] înainte de data de demarare a negocierii.

(2) Controlul ex-ante al procedurilor de negociere fără publicare/invitație prealabilă este reglementat în normele metodologice de aplicare.

#### SECȚIUNEA 8: Controlul ex-ante al modificărilor contractului de achiziție/contractului de concesiune

##### Art. 25

(1) În cazul modificărilor contractuale operate în baza art. 221 alin. (1) lit. b) și c) din Legea nr. 98/2016, art. 237 și art. 238 din Legea nr. 99/2016, art. 102 și art. 103 din Legea nr. 100/2016, autoritățile contractante au obligația de a notifica ANAP cu 5 zile lucrătoare înainte de realizarea etapelor de modificare a contractului, transmițând totodată și argumentele care justifică încadrarea în prevederea legală invocată.

(2) În ceea ce privește conținutul informațiilor care trebuie incluse în notificarea către ANAP privind modificările contractuale, autoritățile contractante au obligația de a raporta datele în funcție de lista criteriilor și a subcriteriilor/indicatorilor aferenți metodologiei de selecție dedicate elaborării programului de verificare ce include modificările contractuale menționate la alin. (1) ce vor fi incluse în verificare.

(3) Controlul ex-ante al modificărilor contractuale este reglementat în normele metodologice de aplicare.

##### Art. 26

(1) În cazul controlului ex-ante al modificărilor contractuale, ANAP nu va emite aviz conform, urmând ca eventualele constatări ale controlului să fie transmise autorităților contractante sub formă de recomandări.

(2) Deși constatările controlului ex-ante sunt concretizate sub forma unor recomandări, autoritatea contractantă poate iniția procedura de conciliere cu privire la aspectele de calitate ce fac obiectul constatărilor controlului.

### **CAPITOLUL III: Alte dispoziții**

#### Art. 27

Avizele conforme emise de ANAP pot fi atacate numai împreună cu actele administrative ale autorității contractante în legătura cu care au fost emise, așa cum sunt menționate la art.17 alin. (2).

#### Art. 28

Emiterea de către ANAP a avizului conform nu afectează caracterul obligatoriu al deciziilor pronunțate și al măsurilor dispuse de CNSC/instanța competentă în legătura cu procedurile de atribuire conform prevederilor Legii nr. 101/2016, care sunt obligatorii și pentru ANAP.

#### Art. 29

(1) În exercitarea atribuțiilor sale de control ex-ante, ANAP colaborează, pe bază de protocol, cu operatorul SEAP, cu CNSC, cu autoritățile de management, cu alte structuri de control ce au atribuții în sistemul achizițiilor publice.

(2) Operatorul SEAP are obligația de a asigura ANAP accesul nelimitat la vizualizarea tuturor documentelor încărcate de autoritățile contractante și operatorii economici în SEAP în legătură cu procedurile de atribuire și modificările contractuale selectate pentru controlul ex-ante.

(3) Operatorul SEAP are obligația de a lua măsurile necesare pentru a adapta sistemul electronic pentru derularea achizițiilor publice în vederea implementării modificărilor necesare ca urmare a prevederilor prezentei ordonanțe de urgență și normelor metodologice aferente.

#### Art. 30

Procesul de control ex-ante prevăzut de prezenta ordonanța de urgență este limitat la aspectele verificate și constatate în baza listelor de verificare ale ANAP și nu exonerează de răspundere autoritatea contractantă, aceasta rămânând responsabilă pentru atribuirea și/sau modificarea contractului de achiziție/contractului de concesiune în conformitate cu dispozițiile legale aplicabile, și nu acoperă eventualele vicii de legalitate ce afectează procedura de atribuire și/sau modificările contractuale.

#### Art. 31

ANAP are obligația de a ataca în instanță, [în termen de 90] de zile de la semnarea contractului, contractul de achiziție/contractul de concesiune încheiat ca urmare a unei proceduri de atribuire care a făcut obiectul controlului ex-ante și în cadrul căreia ANAP a emis un aviz conform condiționat, iar autoritatea contractanta a derulat și finalizat procedura de atribuire fără a remedia abaterile de la legislația menționată la art. 4 alin.

(1) constatate de ANAP; ANAP are calitate procesuală activă, printre altele, în litigiile privind constatarea nulității acestor contracte.

#### Art. 32

Personalul din cadrul ANAP care realizează controlul ex-ante, inclusiv personalul cu atribuții în procedura de conciliere, beneficiază de o majorare a salariului de bază cu [25%] pe perioada exercitării acestei activități.

### **CAPITOLUL IV: CONTRAVENȚII ȘI SANCTIUNI**

#### Art. 33

(1) Următoarele fapte constituie contravenții, dacă nu au fost săvârșite în astfel de condiții încât să fie considerate potrivit legii penale infracțiuni, și se sancționează după cum urmează:

a) încălcarea prevederilor art. 9, cu amendă de la [5.000 lei la 20.000 lei];

b) încălcarea prevederilor art. 11, după cum urmează:

(i) încălcarea prevederilor art. 11 lit. a) – f), cu amendă de la [5.000 – 15.000];

(ii) încălcarea prevederilor art. 11 lit. g) și i), cu amendă de la [10.000 – 30.000];

(iii) încălcarea prevederilor art. 11 lit. h), cu amendă de la [20.000 – 40.000].

(c) încălcarea prevederilor art. 24 alin. (1), cu amendă de la [5.000 lei la 7.000 lei];

d) încălcarea prevederilor art. 25 alin. (1), cu amendă de la [5.000 lei la 7.000 lei];

(2) Verificatorii ex-ante sunt împuterniciți prin ordin al președintelui ANAP să constate contravenții și să aplice sancțiuni, urmărind ca sancțiunea aplicată să fie proporțională cu gradul de pericol social al faptei săvârșite de autoritatea contractantă; în analiza efectuată, verificatorii ex-ante identifică și au în vedere toate circumstanțele edificatoare ale fiecărui caz.

(3) Răspunderea contravențională nu exclude alte forme de răspundere juridică.

Art. 34

Prevederile art. 34 referitoare la contravenții se completează cu dispozițiile Ordonanței Guvernului nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor, cu modificările și completările ulterioare.

Art. 35

ANAP sesizează de îndată organele de urmărire penală în cazul în care, urmare a controlului efectuat, constată existența unor indicii privind săvârșirea unei fapte penale.

## **CAPITOLUL V: MODIFICAREA ȘI COMPLETAREA UNOR ACTE NORMATIVE ÎN DOMENIUL ACHIZIȚIILOR PUBLICE**

Art. 36

I. Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice se modifică și se completează după cum urmează:

1. Art. 153 alin 1 lit. a) se va modifica și va avea următorul cuprins:

„a) în cazul în care, din orice motiv, informațiile suplimentare sau răspunsul autorității contractante la solicitările de clarificări transmise de către operatorii economici nu sunt transmise în termenele prevăzute la art. 161, deși clarificările sau informațiile suplimentare au fost solicitate de operatorul economic în termenul prevăzut în anunțul de participare/simplificat/de concurs;”

2. Art. 160 alin. (1) și (2) se modifică și vor avea următorul cuprins:

„ (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, cu respectarea termenului limită stabilit de autoritatea contractantă în anunțul de participare/simplificat/de concurs.

(2) Autoritatea contractantă are dreptul de a stabili prin anunțul de participare/simplificat/de concurs unul sau două termene limită în care va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare, conform prevederilor normelor metodologice la prezenta lege.”

3. Art. 161 se modifică și va avea următorul cuprins:

„În măsura în care solicitările de clarificări sau informații suplimentare au fost adresate în termenul prevăzut în anunțul de participare/simplificat/de concurs, răspunsul autorității contractante la aceste solicitări trebuie să fie transmis cu cel puțin 10 zile, respectiv 5 zile în situațiile de urgență demonstrate în mod corespunzător

de autoritatea contractantă, prevăzute la art. 74 alin. (3) și art. 79 alin. (5), înainte de termenul stabilit pentru depunerea ofertelor sau solicitărilor de participare.”

II. Legea nr 99/2016 privind achizițiile sectoriale se modifică și se completează după cum urmează:

1. Art. 163 alin 1 lit. a) se modifică și va avea următorul cuprins:

„a) în cazul în care, din orice motiv, informațiile suplimentare sau răspunsul entității contractante la solicitările de clarificări transmise de către operatorii economici nu sunt transmise în termenele prevăzute la art. 173, deși clarificările sau informațiile suplimentare au fost solicitate de operatorul economic în termenul prevăzut în anunțul de participare/simplificat/de concurs;”

2. Art. 172 alin. (1) și (2) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, cu respectarea termenului limită stabilit de entitatea contractantă în anunțul de participare/simplificat/de concurs.

(2) Entitatea contractantă are dreptul de a stabili prin anunțul de participare/simplificat/de concurs unul sau doua termene limită în care va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare, conform prevederilor normelor metodologice la prezenta lege.”

3. Art. 173 se modifică și va avea următorul cuprins:

„În măsura în care solicitările de clarificări sau informații suplimentare au fost adresate în termenul prevăzut în anunțul de participare/simplificat/de concurs, răspunsul entității contractante la aceste solicitări trebuie să fie transmis cu cel puțin 10 zile, respectiv 5 zile în situațiile de urgență demonstrate în mod corespunzător de entitatea contractantă, prevăzute la art. 87 alin. (3), înainte de termenul stabilit pentru depunerea ofertelor/solicitărilor de participare.”

III. Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii se modifică și se completează după cum urmează:

1. Art. 70 alin. (8) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(8) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, cu respectarea termenului limită stabilit de autoritatea contractantă în anunțul de concesiune/simplificat, în următoarele condiții:

a) Entitatea contractantă are dreptul de a stabili în anunțul de concesiune/simplificat unul sau două termene limită în care va răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificare/informațiilor suplimentare, conform prevederilor normelor metodologice la prezenta lege.

b) În măsura în care solicitările de clarificări sau informații suplimentare au fost adresate în termenul prevăzut de lege, răspunsul autorității contractante la aceste solicitări trebuie să fie transmis cu cel puțin 15 zile înainte de termenul stabilit pentru primirea ofertelor/solicitărilor de participare.”

IV. Legea 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului National de Soluționare a Contestațiilor se modifică și se completează după cum urmează:

1. La art. 58 alin. (2), după litera d se va adăuga litera f), ce va avea următorul conținut:

„f) Autoritatea/entitatea contractantă a atribuit contractul de achiziție publică în urma unei proceduri de atribuire care a făcut obiectul controlului ex ante și în care ANAP a emis, în mod întemeiat, un aviz conform

condiționat, iar autoritatea contractantă a derulat și finalizat procedura de atribuire fără a remedia abaterile constatate de ANAP.”

V. Ordonanță de urgență nr. 13 din 20 mai 2015 privind înființarea, organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice se modifică și se completează după cum urmează:

(1) Art. 5 alin. 6<sup>1</sup> se modifică și va avea următorul cuprins:

„(6<sup>1</sup>) (1) Numărul funcționarilor publici din cadrul structurii ANAP responsabile cu exercitarea funcției de control ex-ante este de cel puțin 100 în cadrul structurii centrale, respectiv de cel puțin 30 pentru fiecare structură regională ale ANAP prevăzute la alin. (6), din care cel puțin 5 își desfășoară activitatea în municipiile reședință ale județelor arondate fiecărei structuri regionale. În termen de maximum 90 de zile de la intrarea în vigoare a ordonanței de urgență privind funcția de control ex-ante al procesului de atribuire a contractelor/acordurilor-cadru de achiziție publică, a contractelor/acordurilor-cadru sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii și pentru modificarea și completarea unor acte normative în domeniul achizițiilor publice, Ministerul Finanțelor Publice va aloca fondurile bugetare necesare bugetării posturilor suplimentare față de numărul actual prevăzut, iar ANAP va demara procedurile de recrutare necesare conform prevederilor Legii nr. 188/1999, cu modificările și completările ulterioare.”

## CAPITOLUL VI DISPOZIȚII TRANZITORII ȘI FINALE

Art. 37

ANAP elaborează norme metodologice de aplicare a prezentei ordonanțe de urgență pe care le supune spre adoptare Guvernului în termen de [...] zile de la data publicării în Monitorul Oficial al României.

Art. 38

(1) În conformitate cu prevederile prezentei ordonanțe de urgență, vor face obiectul controlului ex-ante procedurile de atribuire și modificările contractuale inițiate după data intrării în vigoare a normelor metodologice de aplicare a prezentei ordonanțe de urgență, dar nu mai târziu de 15 martie 2018.

(2) Prin procedură de atribuire, sau modificare contractuală inițiată se înțelege orice procedură de atribuire pentru care a fost încărcată în SEAP o documentație de atribuire, respectiv a fost transmisă o înștiințare la ANAP, în cazul procedurilor de negociere fără publicarea prealabilă, sau în cazul modificărilor contractuale.

Art. 39

La data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe se abrogă:

a) Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 30 din 12 aprilie 2006 privind funcția de verificare a aspectelor procedurale aferente procesului de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii;

b) Orice alte prevederi contrare cuprinse în orice alte acte normative.

Prezenta ordonanță de urgență intră în vigoare [a se insera].