

# **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 agreate cu reprezentanții Comisiei Europene,

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

Guvernul României adoptă prezenta ordonanță de urgență

## **CAPITOLUL I: Dispoziții generale**

### **SECȚIUNEA 1: Obiect, scop**

#### **Art. 1**

Prezenta ordonanță de urgență reglementează modul de realizare a 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.

### **SECȚIUNEA 2: Definiții și termene**

#### **Art. 2**

(1) 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* – astfel cum sunt definite la art. 3 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, art. 4 alin. (1) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, art. 9 din Legea nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii;

d) *Consiliu* – astfel cum este definit la art. 4 alin. (1) din Legea nr. 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 Național de Soluționare a Contestațiilor;

e) *contract* - astfel cum este definit la art. 3 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 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 Național de Soluționare a Contestațiilor;

f) *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;

g) *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;

(2) Termenii și expresiile definite la alin. (1) se completează în mod corespunzător cu termenii și expresiile definite în legislația privind achizițiile publice, legislația privind achizițiile sectoriale, respectiv legislația privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, după caz.

### Art. 3

(1) Termenele prevăzute în cuprinsul prezentei ordonanțe de urgență se calculează după cum urmează:

a) când termenul se socotește pe ore, acesta începe să curgă de la ora zero a zilei următoare;

b) când termenul se socotește pe zile, nu intră în calcul ziua de la care începe să curgă termenul, nici ziua când acesta se împlinește;

c) când termenul se socotește pe săptămâni, luni sau ani, el se împlinește în ziua corespunzătoare din ultima săptămână ori lună sau din ultimul ani; dacă ultima lună nu are zi corespunzătoare celei în care termenul a început să curgă, termenul se împlinește în ultima zi a acestei luni.

(2) Când ultima zi a unui termen cade într-o zi nelucrătoare, termenul se prelungește până în prima zi lucrătoare care urmează.

(3) Termenul care se socotește pe zile, săptămâni, luni sau ani se împlinește la ora 24.00 a ultimei zile în care se poate îndeplini actul respectiv.

#### Art. 4

(1) Autoritățile contractante stabilesc termenele pentru depunerea ofertelor/candidaturilor, potrivit dispozițiilor Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și Legii nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii, cu luarea în considerare și respectarea termenelor necesare ANAP pentru efectuarea controlului ex-ante potrivit prezentei ordonanțe de urgență și normelor metodologice.

(2) Termenele necesare ANAP pentru efectuarea controlului ex-ante potrivit prezentei ordonanțe de urgență și normelor metodologice nu sunt incluse în termenele prevazute pentru stabilirea ofertei câștigătoare de către autoritățile contractante potrivit Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice, Legii nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale și Legii nr. 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

#### SECȚIUNEA 3: Autoritatea competentă

##### Art. 5

(1) Agenția Națională pentru Achiziții Publice, denumită în continuare ANAP, este instituția publică responsabilă pentru îndeplinirea funcției de control ex-ante al procesului de atribuire a contractelor și, respectiv, a modificărilor acestor contracte.

(2) Controlul ex-ante exercitat de ANAP potrivit prevederilor prezentei ordonanțe de urgență se desfășoară pe bază de liste de verificare și vizează verificarea conformității cu dispozițiile legale aplicabile din punct de vedere al regularității și calității.

(3) Controlul ex-ante prevazut la alin. (1) se exercită de ANAP în mod selectiv, pe baza unei metodologii de selecție.

#### SECȚIUNEA 4: Domeniu de aplicare

##### Art. 6

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

a) procesului de atribuire a contractelor, 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) modificărilor contractelor incluse în verificare potrivit dispozițiilor prezentei ordonanțe de urgență.

(2) Controlul de calitate și regularitate ex-ante al procesului de atribuire, menționat la alin. (1) lit. a) presupune:

a) verificarea documentației de atribuire, a strategiei de contractare, precum și a celorlalte 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) verificarea deciziilor luate în procesul de evaluare a ofertelor și de atribuire a contractului.

(3) Fac obiectul controlului ex-ante toate procedurile de atribuire prevăzute la art. 2 alin. (1) lit. g), 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.

(4) Controlul de calitate și regularitate ex-ante al modificărilor contractuale, menționat la alin. (1) lit. b) presupune verificarea modificărilor contractelor ce sunt 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 art. 102 și 103 din Legea 100/2016 privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

## CAPITOLUL II: Activitatea de control ex-ante

### SECȚIUNEA 1: Metodologia de selecție

#### Art. 7

(1) Metodologia de selecție menționată la art. 5 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 valoarea și complexitatea unei modificări contractuale ce se intenționează a fi realizată. Metodologia de selecție urmărește următoarele principii:

a) rezultatul selecției să nu fie predictibil 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 definiți prin normele metodologice.

(2) Criteriile menționate la alin. (1), filtrele și categoriile de risc ce stau la baza întocmirii programului de verificare sunt prevăzute în normele metodologice, iar aspectele procedurale aferente aplicării metodologiei de selecție se aprobă de către președintele ANAP.

(3) Metodologia de selecție trebuie să asigure realizarea controlului prevăzut la art. 6 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 și incluse în programul de verificare sunt supuse controlului asupra documentației de atribuire și modului în care se realizează evaluarea ofertelor și atribuirea respectivelor contracte.

(5) În vederea realizării controlului prevăzut la art. 6 alin. (1) lit. b) se vor selecta modificările contractuale ce vor face obiectul controlului ex-ante în baza metodologiei de selecție.

(6) Prin excepție de la prevederile alineatului (3), ANAP 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. 8

(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 ANAP 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 cât noua procedură de atribuire lansată servește aceluiași scopuri sau unor scopuri similare.

## SECȚIUNEA 2: Inițierea controlului ex-ante

### Art. 9

(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 sau de a realiza o negociere fără publicare/invitație prealabilă.

(2) În cazul înștiințărilor aferente verificării intențiilor de realizare a modificărilor contractuale și a negocierilor fără publicare/invitație 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. 24 alin. (2) – (3) din prezenta ordonanță de urgență nu sunt operaționale/aplicabile.

### Art. 10

(1) Autoritatea contractantă inițiatoare a procedurii de atribuire selectate pentru realizarea controlului ex-ante are obligația de a pune la dispoziția ANAP următoarele documente:

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/ofertanți, 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/ofertanților;

e) copii ale documentelor depuse de ofertanți/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 personalul ANAP, în caz că prevederile art. 24 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, 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. 12, 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 personalului ANAP 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. 11**

(1) În desfășurarea activității de control ex-ante din cadrul etapei de la art. 6 alin.

(2) lit. a), ANAP efectuează controlul de calitate și regularitate a:

a) documentelor menționate la art. 6 alin. (2) lit. a) aferente procedurilor de atribuire selectate pentru verificare, inclusiv a caietului de sarcini/documentației descriptive și a cluzelor contractuale, înainte de transmiterea spre publicare a anunțului de participare/simplificat/de concurs;

b) 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;

c) propunerii de răspuns a autorității contractante la solicitările de clarificări adresate de către operatorii economici în legătură cu documentația de atribuire și/sau a oricăror completări/informații suplimentare pe care autoritatea contractantă dorește să le aducă la aceasta.

(2) În cazul în care, în urma realizării controlului menționat la alin. (1) lit. b), ANAP emite aviz conform necondiționat potrivit prevederilor art. 14, 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) lit. b), 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.

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

#### Art. 12

În desfășurarea activității de control ex-ante al procesului de evaluare a ofertelor/candidaturilor și atribuire a contractului, personalul ANAP efectuează controlul de calitate și regularitate a concluziilor 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 propunerilor tehnice și a conformității acestora;

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

d) concluziile comisiei de evaluare privind analiza documentelor 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 criteriului de atribuire, precum și concluziile incluse în raportul procedurii de atribuire.

#### Art. 13

(1) În desfășurarea activității de control prevăzute la art. 6 alin. (3) 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 ordin al președintelui ANAP 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. 14

(1) Constatările rezultate din activitatea de control ex-ante și măsurile dispuse de ANAP fac obiectul unui aviz conform, care poate fi:

a) necondiționat, atunci când nu se constată abateri cu privire la aspectele de calitate și/sau de regularitate cuprinse în listele de verificare, sau

b) condiționat, atunci când se constată că există abateri cu privire la aspectele de calitate și/sau de regularitate cuprinse în listele de verificare.

(2) Avizele conforme necondiționate emise pe parcursul verificării unei proceduri de atribuire supusă controlului ex-ante se publică de către autoritatea contractantă în SEAP, sau se aduc la cunoștința operatorilor economici interesați de către aceasta, în caz că prevederile art. 24 alin. (2) – (3) nu sunt operaționale/aplicabile, 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. 12, 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) Prin excepție de la prevederile alin. (2), în cazul în care decide să continue derularea procedurii de atribuire fără a remedia abaterile constatate de ANAP prin avizul conform condiționat, autoritatea contractantă publică în SEAP, sau aduce la cunoștința operatorilor economici interesați, în caz că prevederile art. 24 alin. (2) – (3) nu sunt operaționale/aplicabile, respectivul aviz conform condiționat.

(4) Autoritatea contractantă care decide continuarea derulării procedurii de atribuire fără a remedia abaterile constatate de ANAP prin avizul conform condiționat emis va transmite ANAP o solicitare scrisă de publicare a actului său administrativ, așa

cum este acesta prevăzut la art. 14 alin. (2); în acest caz, scrisoarea autorității contractante se publică în SEAP, sau se aduce la cunoștința operatorilor economici interesați, împreună cu avizul conform condiționat, potrivit prevederilor alin. (3).

(5) În cazul controlului ex-ante al procedurilor de atribuire 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. 6 alin. (3) 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 aplicabilă, urmând ca pentru aspectele de calitate să formuleze numai recomandări.

(6) Avizul conform necondiționat și avizul conform condiționat se aprobă de către ultimul nivel ierarhic competent din cadrul ANAP, conform prevederilor procedurii operaționale a ANAP.

7) Contractul 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 aplicabilă constatate de ANAP, este nul absolut, cu excepția situației prevăzute la art. 25 alin. (2), prevederile cap. VI secțiunea a 3-a din Legea nr. 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 Național de Soluționare a Contestațiilor 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.

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

## Art. 15

(1) Procesul de control ex-ante prevăzut de prezenta ordonanță 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 în conformitate cu dispozițiile legale aplicabile, și nu acoperă eventualele vicii de legalitate ce afectează procedura de atribuire și/sau modificările contractuale.

(2) Pentru procedurile de atribuire care au făcut obiectul controlului ex-ante ANAP nu va mai efectua control ex-post asupra aspectelor acoperite de controlul ex-ante.

(3) Prin excepție de la prevederile alin. (2), faptele ce reprezintă contravenții, referitoare la obligațiile de conformare la controlul ex-ante, conform art. 27 lit. a), b (iii), b (iv), c) și d) pot fi constatate și sancționate și prin controlul ex-post, de către ANAP, prin persoane împuternicite în acest scop.

## SECȚIUNEA 6: Procedura de conciliere

---

## Art. 16

(1) În cazul în care autoritatea contractantă are obiecții cu privire la abaterile de la aspectele de calitate cuprinse în listele de verificare, identificate de către ANAP ca urmare a activității de control ex-ante al procesului de atribuire, și/sau a măsurilor dispuse de ANAP 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.

(3) Procedura de conciliere este facultativă pentru autoritatea contractantă.

(4) Neregularitățile calitative constatate de ANAP cu privire la care autoritatea contractantă nu a demarat în termen procedura de conciliere se consideră acceptate de către aceasta.

## Art. 17

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

## Art. 18

(1) Cererea de conciliere se soluționează de către un comitet decizional format la nivelul ANAP potrivit dispozițiilor Ordonanței de urgență nr. 13 / 2015 privind înființarea, organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice, pornind de la propunerile fundamentate elaborate de structura din cadrul ANAP responsabilă cu funcția de conciliere, 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 adoptată 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 ședinței menționate la lit. a).

## Art. 19

(1) Decizia de conciliere este finală în raport cu constatările controlului ex-ante din avizul conform inițial, soluția prevăzută prin decizie urmând să fie reflectată în noul aviz 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 inițial 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.

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

**Art. 20**

Atunci când autoritățile contractante intenționează 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 ale 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.

**SECȚIUNEA 8: Controlul ex-ante al modificărilor contractului**

**Art. 21**

(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) 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.

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

#### **Art. 22**

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 acestea sunt menționate la art. 14 alin. (2).

#### **Art. 23**

Avizului conform al ANAP nu afectează caracterul obligatoriu al deciziilor pronunțate și al măsurilor dispuse de Consiliu/instanța competentă în legătură cu procedurile de atribuire conform prevederilor Legii nr. 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, care sunt obligatorii pentru ANAP.

#### **Art. 24**

(1) În exercitarea atribuțiilor sale de control ex-ante, ANAP colaborează, pe bază de protocol, cu operatorul SEAP, cu Consiliul, cu autoritățile de management, precum și 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. 25**

(1) ANAP are obligația de a solicita în instanță, în termen de 3 de luni de la data luării la cunoștință a semnării contractului, constatarea nulității absolute a contractului 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 contractantă a derulat și finalizat procedura de atribuire fără a remedia abaterile de la legislația aplicabilă constatate de ANAP; ANAP are calitate procesuală activă, printre altele, în litigiile privind constatarea nulității acestor contracte.

(2) În cazul în care Consiliul sau instanța de judecată competentă s-a pronunțat în mod definitiv în legătură cu acte ale autorității contractante care au făcut obiectul unui aviz conform condiționat al ANAP, iar din deciziile pronunțate rezultă invalidarea în tot a constatărilor din avizul conform condiționat respectiv, ANAP nu va ataca în instanță contractul încheiat în cadrul procedurii de atribuire ce a făcut

obiectul deciziei definitive a Consiliului sau instanței de judecată, acesta nefiind lovit de nulitate absolută pe motivul prevăzut la art. 14 alin. (7).

(3) În cazul în care Consiliul sau instanța de judecată competentă s-a pronunțat în mod definitiv în legătură cu acte ale autorității contractante care au făcut obiectul unui aviz conform condiționat al ANAP, iar din deciziile pronunțate rezultă doar o invalidare parțială a constatărilor din avizul conform condiționat respectiv, ANAP are obligația de a ataca în instanță contractul încheiat în cadrul procedurii de atribuire ce a făcut obiectul deciziei definitive a Consiliului sau instanței de judecată, acesta fiind lovit de nulitate absolută cu privire la constatările din avizul conform ce nu au fost invalidate sau nu au făcut obiectul deciziei definitive a Consiliului sau instanței de judecată.

(4) ANAP va analiza decizia Consiliului sau a instanței de judecată pronunțată conform prevederilor alin. (2) și (3) și va decide dacă din considerentele acesteia rezultă o invalidare totală sau parțială a constatărilor din avizul conform condiționat emis, urmând a stabili dacă va ataca sau nu contractul potrivit prevederilor alin. (1) sau alin. (3).

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

##### **Art. 26**

(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. 8, cu amendă de la 20.000 lei la 30.000 lei;
- b) încălcarea prevederilor art. 10, după cum urmează:
  - (i) încălcarea prevederilor art. 10 alin. (1) lit. a) – f), cu amendă de la 5.000 – 30.000 lei;
  - (ii) încălcarea prevederilor art. 10 alin. (1) lit. g) și i), cu amendă de la 5.000 – 30.000 lei;
  - (iii) încălcarea prevederilor art. 10 alin. (1) lit. h), cu amendă de la 20.000 – 30.000 lei;
  - (iv) încălcarea prevederilor art. 10 alin. (2), cu amenda de la 5.000 – 30.000 lei.
- (c) încălcarea prevederilor art. 20, cu amendă de la 5.000 lei la 7.000 lei;
- d) încălcarea prevederilor art. 21 alin. (1), cu amendă de la 5.000 lei la 7.000 lei.

(2) Autoritatea contractantă poate achita, în cel mult 48 ore de la data încheierii procesului verbal ori, după caz, de la data comunicării acestuia, jumătate din minimul amenzii prevăzute la alin. (1), personalul ANAP făcând mențiune despre această posibilitate în procesul verbal.

(3) Personalul ANAP este împuternicit 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, personalul ANAP identifică și are în vedere toate circumstanțele edificatoare ale fiecărui caz.

#### Art. 27

(1) Prevederile art. 26 referitoare la contravenții se completează cu dispozițiile Ordonanței Guvernului nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravențiilor, cu modificările și completările ulterioare.

(2) Aplicarea sancțiunii amenzii contravenționale se prescrie în termen de 12 luni de la data săvârșirii faptei, cu excepția contravențiilor prevăzute la art. 26 alin. (1), lit. a), b (iii), b (iv), c) și d), pentru care termenul de prescripție este de 36 luni de la data săvârșirii faptei.

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

I. Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 390 din 23 mai 2016, se modifică și se completează după cum urmează:

1. La articolul 153, alineatul (1) litera a) se modifică 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. La articolul 160, alineatele (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. Articolul 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, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 391 din 23 mai 2016, se modifică și se completează după cum urmează:**

1. La articolul 163, alineatul (1) litera 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. La articolul 172, alineatele (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 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. Articolul 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, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 392 din 23 mai 2016, se modifică și se completează după cum urmează:**

1. La articolul 70, alineatul (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, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 393 din 23 mai 2016 se modifică și se completează după cum urmează:**

1. La articolul 58 alineatul (2), după litera d), se introduce o nouă literă, litera f), ce va avea următorul cuprins:

„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, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 362 din 26 mai 2015, cu modificările și completările ulterioare, se modifică și se completează după cum urmează:**

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

„(6<sup>1</sup>)(1) Se suplimentează numărul de posturi maxim alocate ANAP astfel încât numărul funcționarilor publici din cadrul structurii ANAP responsabile cu exercitarea funcției de control ex-ante să fie de cel puțin 100 în cadrul structurii centrale, respectiv de cel puțin 30 pentru fiecare dintre structurile regionale ale ANAP prevăzute la alin. (6), din care cel puțin 5 să își desfășoare activitatea în municipiile reședință ale județelor arondate fiecărei structuri regionale.”

2. La articolul 5, după alineatul (1), se introduce un nou alineat, alineatul (1<sup>1</sup>), ce va avea următorul cuprins:

„(1<sup>1</sup>) La nivelul ANAP funcționează un comitet decizional format cel puțin din reprezentanții funcțiilor de control ex-ante, reglementare, coordonare metodologică și control ex-post, nominalizați prin ordin al președintelui ANAP. ”

3. Articolul 5 se completează cu un alineat nou, alineatul (6<sup>2</sup>), ce va avea următorul cuprins:

„(6<sup>2</sup>) Personalul din cadrul ANAP care realizează controlul ex-ante, personalul cu atribuții în procedura de conciliere, membrii Comitetului decizional, precum și

personalul din cadrul structurii contencios care reprezintă instituția în fața instanțelor de judecată în spețele privind activitatea ex-ante, beneficiază de o majorare a salariului de bază cu 25% pe perioada exercitării acestor activități.”

4. La Capitolul IV Dispoziții finale, se introduce un nou articol, articolul 10, ce va avea următorul cuprins:

„Art. 10. 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.”

**VI. Hotărârea Guvernului nr. 595/2009 pentru aplicarea Legii nr. 490/2004 privind stimularea financiară a personalului care gestionează fonduri comunitare, republicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 227 din 28 martie 2016, cu modificările și completările ulterioare, se modifică și se completează după cum urmează:**

1. Articolul 2 alineatul (1) litera b) punctul 17 se modifică și va avea următorul cuprins:

„ 17 . structurile din cadrul Agenției Naționale pentru Achiziții Publice (ANAP), responsabile cu verificarea ex – post a contractelor de achiziție publică în cadrul proiectelor finanțate din instrumente structurale, ca parte integrantă din activitățile de verificare și asigurare a funcționării adecvate a sistemelor de management și control prevăzute la art. 1 lit. a).”

## **CAPITOLUL VI DISPOZIȚII TRANZITORII ȘI FINALE**

**Art. 28**

ANAP elaborează norme metodologice de aplicare a prezentei ordonanțe de urgență pe care le supune spre adoptare Guvernului în termen de 30 de zile de la data publicării în Monitorul Oficial al României.

**Art. 29**

(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 publicare/invitație prealabilă, sau în cazul modificărilor contractuale.

#### Art. 30

La data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență 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, cu modificările și completările ulterioare;

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

Prezenta ordonanță de urgență intră în vigoare la data de 15 martie 2018.

**PRIM-MINISTRU  
MIHAI TUDOSE**