

DOCUMENT DE CONSULTARE

Proiect de lege privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică și a contractelor de concesiune și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor

Date de identificare

Nume / Denumire:

Date de contact (adresă, număr de telefon, e-mail):

Tipul*:

- Autoritate contractantă
- Operator economic
- Instituție/autoritate publică
- Organizație non-guvernamentală
- Altă variantă (vă rugăm să specificați): _____

**) Se va completa în mod obligatoriu.*

Cuprins

Prezentarea generală a proiectului de lege 2

Domeniul de aplicare	4
Notificarea prealabilă obligatorie	6
Sistemul de remedii administrativ – jurisdicțional	7
Sistemul de remedii judiciar	11
Dispoziții speciale	15

Prezentarea generală a proiectului de lege

Directivele europene privind sistemele de remedii (*Directiva 89/665/CEE privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări, cu modificările și completările ulterioare și Directiva 92/13/CEE privind coordonarea actelor cu putere de lege și actelor administrative referitoare la aplicarea normelor comunitare cu privire la procedurile de achiziții publice ale entităților care desfășoară activități în sectoarele apei, energiei, transporturilor și telecomunicațiilor, cu modificările și completările ulterioare*) au rolul de a coordona standarde comune, aplicabile la nivel național, destinate să asigure mijloace rapide și eficiente de soluționare a neregulilor sesizate, care să garanteze respectarea dispozițiilor legale privind atribuirea contractelor de achiziție publică și de concesiune.

Proiectul de lege își propune să reglementeze în mod distinct regimul juridic al remediilor și căilor de atac, creând un cadru legislativ stabil, care să nu fie influențat de modificări ce țin de procedurile de atribuire sau de alte aspecte reglementate în materia achizițiilor publice sau concesiunilor.

Actul normativ prevede un sistem de remedii și căi de atac aplicabil în mod unitar și valabil în materie de atribuire a contractelor de achiziții publice, achiziții sectoriale, concesiuni de lucrări și concesiuni de servicii. Sunt excluse din domeniul de aplicare achizițiile directe și achizițiile efectuate de oricare alte entități decât autoritățile contractante/entitățile contractante, astfel cum sunt acestea definite de legislația în materie.

Coordonarea cu proiectele de lege în materie de achiziție publică și concesiune are ca scop reducerea numărului contestațiilor formulate prin îmbunătățirea procesului de atribuire (consultarea pieței, documentații standardizate, unități de achiziții centralizate, mijloace electronice), și nu prin impunerea unor bariere administrative sau financiare.

Un aspect de noutate este reprezentat de obligativitatea notificării prealabile - mecanism care încurajează un dialog prealabil între autoritățile contractante și operatorii economici. Această abordare se înscrie în linia generală a directivelor europene, care pun accent pe eliminarea barierei de comunicare dintre actorii implicați în procedurile de atribuire, în vederea îmbunătățirii calității și finalității procedurilor de atribuire.

Astfel, operatorii economici pot sesiza în mod direct autoritatea contractantă asupra unor eventuale nereguli, înainte de a depune contestație. Se pune accent pe responsabilizarea autorităților contractante, care vor avea posibilitatea de a lua măsuri de remediere la sesizarea operatorilor economici interesați, fără a fi sub presiunea unei contestații.

Domeniul de aplicare

Domeniul de aplicare al noului act normativ include:

- o remediile și căile de atac și procedura de soluționare a acestora, în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică și a contractelor de concesiune;
- o organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor;
- o soluționarea cererilor privind acordarea despăgubirilor pentru repararea prejudiciilor cauzate în cadrul procedurii de atribuire, precum și a celor privind executarea, anularea, rezoluțiunea, rezilierea sau denunțarea unilaterală a contractelor de achiziție publică sau de concesiune.

Părțile se pot adresa Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor (denumit în continuare "Consiliul") pentru soluționarea contestației pe cale administrativ-jurisdicțională sau instanței de judecată, pentru soluționarea contestației pe cale judiciară.

Accesul la sistemul administrativ-jurisdicțional este gratuit, încurajând formularea contestațiilor pe această cale, mai rapidă. Pe de altă parte, accesul la instanța de judecată este condiționat de plata unei taxe de timbru.

I. Care sunt principalele aspecte referitoare la remedii și căi de atac ce necesită modificări, având în vedere experiența dumneavoastră?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

II. Cum considerați existența opțiunii de a formula o contestație fie pe cale administrativ-jurisdicțională fie pe cale judiciară?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

III. „Considerați că legea de remedii ar trebui sa reglementeze toate tipurile de achiziții? (de exemplu achizițiile în domeniile exceptate din lege, achizițiile directe, etc)

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

➤ **În eventualitatea în care considerați că există alte aspecte relevante cu privire la domeniul de aplicare al legii, care nu au fost menționate și necesită clarificare, vă rugăm să le indicați:**

Notificarea prealabilă obligatorie

Un aspect de noutate constă în faptul că notificarea prealabilă este obligatorie, facilitându-se astfel remedierea neregulilor anterior formulării unei contestații. Termenele de notificare sunt de 5 zile, respectiv 10 zile, în funcție de valoarea estimată a procedurii de achiziție sau de concesiune.

Autoritățile contractante pot lua orice măsuri de remediere considerate necesare, într-un termen de maxim 10 zile, incluzând implementarea efectivă a măsurilor.

Formularea unei notificări prealabile are ca efect suspendarea de drept a încheierii contractului, sub sancțiunea nulității absolute a contractului. Suspendarea nu va înceta înainte de expirarea unui termen de cel puțin zece zile începând cu data primirii răspunsului din partea autorității contractante / data expirării termenului de răspuns, după caz.

IV. Considerați ca fiind necesară (oportună) introducerea obligativității notificării?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

V. Considerați oportune termenele de notificare, respectiv termenele de răspuns ale autorității contractante, astfel încât să se asigure posibilitatea remedierii efective, pe de o parte, cât și evitarea prelungirii într-un mod nerezonabil a procedurii de atribuire, pe de altă parte?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

-
- **În cazul în care considerați că există alte aspecte relevante cu privire la notificarea prealabilă obligatorie, care nu au fost menționate și necesită clarificare, vă rugăm să le indicați:**

Sistemul de remedii administrativ – jurisdicțional

Un aspect de noutate este reprezentat de posibilitatea oricărui ofertant/candidat de a avea acces, după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, la cerere, la raportul procedurii de atribuire, precum și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau financiare ale ofertanților care nu au fost declarate ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală. Această prevedere oferă posibilitatea unei comunicări directe între operatorii economici și autoritatea contractantă.

Contestația în fața Consiliului este gratuită și poate fi formulată doar dacă se face dovada notificării prealabile obligatorii. În ceea ce privește soluționarea de către Consiliu, contestațiile formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, în etapa de până la data deschiderii ofertelor, vor fi soluționate de un complet, iar cele din etapa de după data deschiderii ofertelor vor fi soluționate de un complet diferit. În fiecare etapă, contestațiile formulate în cadrul aceleiași proceduri vor fi conexe.

Termenul de soluționare a contestației este de 20 de zile. Autoritatea contractantă are dreptul de a încheia contractul numai după comunicarea deciziei Consiliului privind soluționarea contestației, sub sancțiunea nulității absolute a contractului.

Sunt inadmisibile motivele noi de contestare prezentate pe calea concluziilor scrise sau orale sau a precizărilor la contestație ulterior termenului legal de formulare a acesteia.

Calea de atac împotriva deciziei Consiliului de soluționare a contestației

Decizia Consiliului de soluționare a contestației poate fi atacată cu plângere supusă unei taxe de timbru la curtea de apel, secția de contencios administrativ și fiscal, urmând a fi judecată de complete specializate în materia achizițiilor publice.

Dacă se dorește suspendarea procedurii de atribuire și/sau a executării contractului în această fază, este necesară constituirea în prealabil a unei cauțiuni în valoare de 2% din valoarea estimată a contractului, dar nu mai mult de un maxim reglementat expres.

- VI. Considerați utilă posibilitatea acordată ofertanților/candidaților de a avea acces, după comunicarea rezultatului, la raportul procedurii de atribuire și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau financiare ale ofertanților care nu au fost**

declarate ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

VII. Care este opinia dumneavoastră cu privire la gratuitatea formulării contestațiilor în fața Consiliului?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

VIII. Considerați oportună reglementarea soluționării contestațiilor de către același complet, care cunoaște istoricul cauzei, sau reglementarea soluționării contestațiilor de două complete diferite, primul competent să judece contestațiile formulate în etapa de până la data deschiderii ofertelor, iar cel de-al doilea, contestațiile formulate în etapa de după data deschiderii ofertelor?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

IX. Considerați oportună reglementarea conexării la un complet a tuturor contestațiilor formulate în fiecare dintre cele două etape (*etapa de până la data deschiderii ofertelor și, respectiv, etapa de după data deschiderii ofertelor*)?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

- X. Considerați că activitatea instanțelor ar putea fi îmbunătățită prin crearea la nivelul curților de apel a unor complete specializate în domeniul achizițiilor publice?**

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

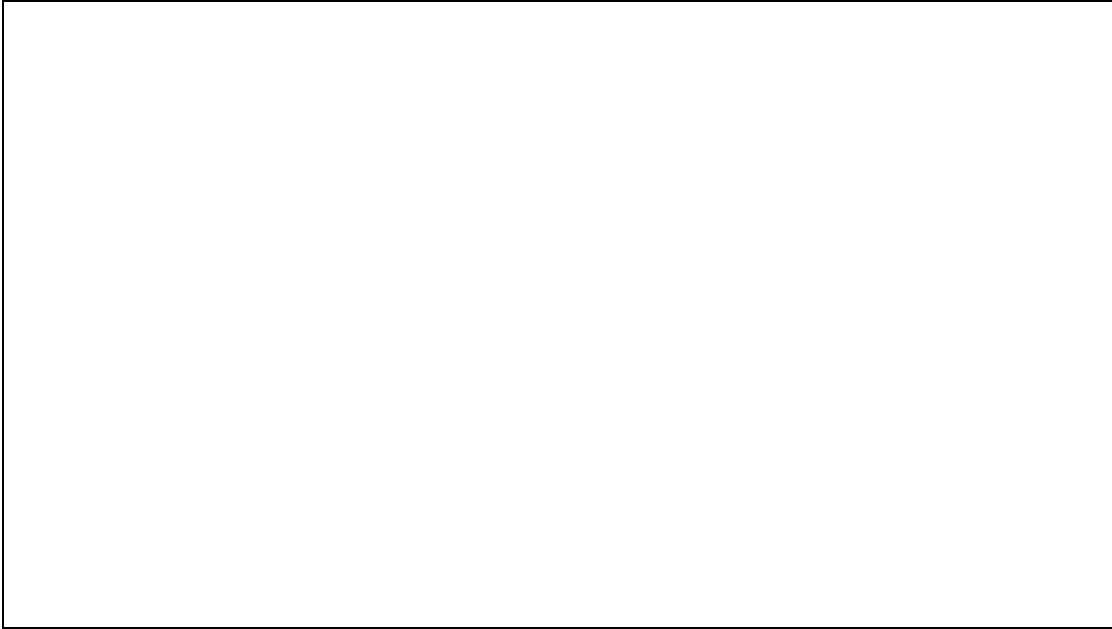
- XI. Considerați că modalitatea de determinare a cauțiunii în cazul suspendării procedurii de atribuire este corespunzătoare pentru prevenirea prejudicierii intereselor în speță?**

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

- XII. În opinia dumneavoastră, sunt necesare completări/modificări suplimentare cu privire la organizarea și funcționarea Consiliului, care ar putea conduce la o soluționare mai eficientă a contestațiilor?**

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

- **În cazul în care considerați că există alte aspecte relevante cu privire la sistemul de remedii administrativ-jurisdicțional, care nu au fost menționate și necesită clarificare, vă rugăm să le indicați:**



Sistemul de remedii judiciar

I. Contestația formulată pe cale judiciară

Contestația în fața instanței de judecată este condiționată de plata unei taxe de timbru și poate fi formulată doar dacă se face dovada notificării prealabile obligatorii. Instanța competentă este tribunalul în a cărui arie de competență teritorială se află sediul autorității contractante, secția de contencios administrativ și fiscal.

Prin derogare de la dispozițiile Codului de procedură civilă, prevederile referitoare la verificarea și regularizarea cererii nu sunt aplicabile în cazul formulării unei contestații pe cale judiciară, asigurându-se astfel celeritatea procedurii prin stabilirea unor termene mai scurte de judecată. În acest sens, primul termen de judecată va fi de cel mult 20 de zile de la data înregistrării contestației, iar termenele de judecată ulterioare nu pot fi mai mari de 15 zile.

Autoritatea contractantă are dreptul de a încheia contractul numai după comunicarea hotărârii instanței de soluționare a contestației, sub sancțiunea nulității absolute a contractului.

Calea de atac împotriva hotărârii instanței de soluționare a contestației

Recursul împotriva hotărârii instanței este supus unei taxe de timbru de 50% din valoarea taxei de timbru pentru formularea contestației în primă instanță. Recursul va fi judecat la curtea de apel, secția de contencios administrativ și fiscal, de complete specializate în materia achizițiilor publice.

Dacă se dorește suspendarea procedurii de atribuire și/sau a executării contractului în faza recursului, este necesară constituirea în prealabil a unei cauțiuni de 2% din valoarea estimată a contractului, dar nu mai mult de un maxim reglementat expres.

- XIII. Considerați util, din perspectiva asigurării celerității, ca procedura de verificare și regularizare a cererii să nu fie aplicabilă în cazul contestației formulate pe cale judiciară sau considerați oportună aplicabilitatea unei proceduri de completare/regularizare a contestației cu termene mai scurte (*de exemplu procedura existentă în fața Consiliului*)?**

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

XIV. Considerați că raportarea taxei de timbru la valoarea contractului pentru formularea contestației pe cale judiciară este corespunzătoare pentru îndeplinirea scopului proiectului de lege?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

II. Soluționarea litigiilor cu privire la contractele de achiziție publică sau de concesiune

Orice persoană care se consideră vătămată poate formula o cerere având ca obiect executarea, anularea, rezoluțiunea, rezilierea sau denunțarea unilaterală a contractelor de achiziție publică sau de concesiune, precum și cereri având ca obiect acordarea despăgubirilor pentru repararea prejudiciilor cauzate în cadrul procedurii de atribuire.

Părțile pot conveni ca litigiile în legătură cu interpretarea, încheierea, validitatea, executarea, modificarea și încetarea contractelor de achiziție publică sau de concesiune să fie soluționate prin arbitraj.

XV. Care este opinia dumneavoastră cu privire la posibilitatea soluționării litigiilor cu privire la contractele de achiziție publică sau de concesiune prin arbitraj, dacă părțile decid astfel?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

XVI. În opinia dumneavoastră, cererile având ca obiect acordarea despăgubirilor ar trebui admise doar în cazul anulării în prealabil a actului autorității contractante de către instanța competentă sau este suficient ca persoana vătămată să facă dovada încălcării prevederilor legislației privind achizițiile publice sau concesiunile?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

XVII. Considerați necesară reglementarea altor cazuri care pot conduce la nulitatea contractului?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

XVIII. Considerați utilă posibilitatea aplicării sancțiunilor alternative, în situația în care se impune menținerea efectelor contractului?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

XIX. Cum considerați că poate fi îmbunătățit rolul Agenției Naționale pentru Achiziții Publice în ceea ce privește modul de supraveghere a măsurilor implementate de autoritățile contractante, urmare a unor hotărâri judecătorești rămase definitive?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

- În cazul în care considerați că există alte aspecte relevante cu privire la sistemul de remedii judiciar, care nu au fost menționate și necesită clarificare, vă rugăm să le indicați:



Dispoziții speciale

Proiectul de lege propune măsuri pentru asigurarea practicii unitare în materia achizițiilor publice și concesiunilor, precum organizarea unor ședințe lunare la nivelul Consiliului și a unor seminarii semestriale cu judecători din cadrul instanțelor judecătorești și specialiști ai Autorității Naționale pentru Achiziții Publice, precum și alte categorii de experți.

În plus, Agenția Națională pentru Achiziții Publice poate informa Consiliul, respectiv instanțele de judecată, ori de câte ori constată existența unor soluții neunitare în practica acestuia/ acestora privind achizițiile publice sau concesiunile.

XX. În opinia dumneavoastră, măsurile reglementate în proiectul de lege sunt suficiente pentru asigurarea unei practici unitare în materia achizițiilor publice și concesiunilor?

Vă rugăm să precizați și să argumentați punctul dumneavoastră de vedere:

- **Ce masuri considerați a fi necesare pentru asigurarea practicii unitare (pentru ca deciziile CNSC și ale instanțelor să fie predictibile)?**

- **În cazul în care considerați că există alte aspecte relevante cu privire la măsurile de practică unitară, care nu au fost menționate și necesită clarificare, vă rugăm să le indicați:**

