

Referat de aprobare Nr. 19491 / 25.09.2023
privind aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică pentru
contestarea Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr.
133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul
" Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei"

ing. Eugen KOVÁCS, Primar al Municipiului Carei,

Având în vedere :

- Nota constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul " Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei ", se impune contestarea acestuia ca atare propunem angajarea unui apărător convențional în acest scop ,

Văzând :

- art. 96, respectiv art. 109 al OUG nr. 57/2019 privind Codul Administrativ, cu modificările ulterioare,
- art.129 alin.14 și art. 139 alin.1 din OUG nr 57/2019 privind Codul administrativ,

Inițiez Proiectul de hotărâre privind aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică pentru contestarea Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul " Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei " și propun Consiliului local aprobarea acestuia.

PRIMAR
ing. Eugen KOVÁCS

SĂTU

PROIECT DE HOTĂRÂRE Nr. 286 / 25.09.2023

privind aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică pentru contestarea Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul

"Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei"

Consiliul local al Municipiului Carei județul Satu Mare, întrunit în ședința ordinară, la data de 26.09.2023

Văzând :

Referatul de aprobare nr. 119491/25.09.2023.2023 inițiat de Primarul Municipiului Carei prin care propune aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică pentru contestarea Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul "Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei "

Având în vedere :

Raportul de specialitate nr 19493/25.09.2023 al Secretarului General al Municipiului Carei prin care propune aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică pentru contestarea Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul "Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei "

Raportul de specialitate nr. 19546 /25.09.2023 al Serviciului Contabilitate-Buget,

În temeiul art. 96, respectiv art. 109 al OUG nr. 57/2019 privind Codul Administrativ, cu modificările ulterioare,

În temeiul art.129 alin.14 și art. 139 alin.1 din OUG nr 57/2019 privind Codul administrativ,

HOTĂRĂȘTE :

Art.1. Se aprobă angajarea unui avocat care să reprezinte Consiliul Local al Municipiului Carei și UAT Municipiul Carei și să ofere consultanță și reprezentare juridică, redactare, semnare și depune procedură prealabilă, acțiune în contencios administrativ, având ca obiect Nota constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul "Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei", declarare cale de atac/întâmpinare după caz și reprezentarea în fond și în căile de atac, conform Draft-ului de Contract de asistență juridică Anexă la prezenta Hotărâre.

Art.2. Se aprobă achitarea onorariului în cuantum de 30.000 lei + TVA, precum și a onorariului de succes în cuantum de 10.000 lei + TVA, care se vor achita din Cap. 51 „Autorități publice”, Titlul 20 „Bunuri și servicii”.

Art.3. Cu ducere la îndeplinire a prezentei Hotărâri se încredințează Primarul Municipiului Carei și Serviciul Contabilitate-Buget.

Art.4. Prezenta hotărâre se comunică :
Primarului municipiului Carei
Cabinetului de avocat Coza Valerian
Serviciului Contabilitate-Buget
Instituției Prefectului județului Satu Mare

Art.5. Prezenta hotărâre se aduce la cunoștință publică prin afișare pe site-ul Primăriei Municipiului Carei.

**INIȚIATOR :
PRIMAR**

Primar: Kovács





CONTRACT DE ASISTENȚĂ JURIDICĂ

Nr. 49 data _____

Încheiat între:

1. Denumirea formei de exercitare a profesiei: **CABINET AVOCAT COZA G. VALERIAN**, înființată prin Decizia Baroului MEHEDINTI nr. 91 din 30.06.2010, cu sediul în Drobeta Turnu Severin, str. Petre Sergescu, bl. C3, ap.1, județul Mehedinți, având codul fiscal nr. 27200353 și contul bancar în LEI nr. RO44BRDE310SV33486103100, deschis la BRD Filiala Satu Mare, prin avocat COZA VALERIAN, în calitate de AVOCAT, pe de o parte, și

2. **U.A.T. MUNICIPIUL CAREI** (client, reprezentant, grad de rudenie, soț etc.) **cu sediul în localitatea Carei, str. 1 Decembrie 1918, nr.40, jud. Satu Mare, CIF 4481160**, în calitate de **CLIENTI**, pe de altă parte.

În conformitate cu prevederile Legii nr. 51/1995 pentru organizarea și exercitarea profesiei de avocat, republicată, cu modificările ulterioare, denumită în continuare Lege, și ale statutului profesiei de avocat, părțile convin:

ART. 1 Obiectul contractului

1.1. Obiectul contractului îl reprezintă **CONSULTANȚĂ JURIDICĂ, REDACTARE, SEMNARE, DEPUNERE PROCEDURĂ PREALABILĂ, ACȚIUNE ÎN CONTENCIOS ADMINISTRATIV AVÂND CA OBIECT NOTA DE CONSTATARE A NEREGULILOR nr. 133793/18.08.2023, DECLARARE CALE DE ATAC/INTÂMPINARE, DUPĂ CAZ ȘI REPREZENTAREA ÎN FOND ȘI ÎN CĂILE DE ATAC.**

1.2. Alte mențiuni: -

ART. 2 Onorariul

2.1. Onorariul convenit este în cuantum de (lei/euro/dolari SUA/etc.) **30.000 lei +TVA .**

2.2. Alte mențiuni cu privire la onorariu [se poate preciza: onorariul orar, onorariul fix (forfetar), onorariul de succes, onorariul format prin combinarea unuia sau a mai multor tipuri de onorarii anterior menționate, moneda de plată, modalități de plată etc.] – onorariu de succes 10.000 + TVA

ART. 3 Cheltuieli

3.1. Cheltuielile sunt în cuantum de (lei/euro/dolari SUA/etc.) – **așa cum vor fi necesare deplasărilor și cazărilor.**

3.2. Cheltuielile aferente activității sus-menționate (pct. 3.1) vor fi suportate de client, separat de plata onorariului.

ART. 4 Clauze speciale

4.1. Prezentul contract este titlu executoriu cu privire la sumele datorate de către client cu titlu de onorariu și cheltuieli aferente.

4.2. Raporturile dintre părți nu pot fi dovedite decât cu prezentul contract și/sau în condițiile prevăzute de Statutul profesiei de avocat.

4.3. Față de terți dovada prezentului contract se face prin împuternicire avocațială. Prezentul contract nu poate fi adus la cunoștința terților decât cu acordul expres al părților.

4.4. Clientul atestă exactitatea și sinceritatea informațiilor pe care le furnizează avocatului și își exprimă acordul ca demersurile făcute de avocat să fie conforme informațiilor pe care le-a furnizat.

4.5. Executarea obligațiilor asumate de forma de exercitare a profesiei se realizează de către avocații care își exercită profesia în cadrul acesteia.

4.6. Neplata onorariului în cuantumul și la termenele fixate potrivit [art. 2](#), precum și neachitarea contravalorii cheltuielilor efectuate potrivit [art. 3](#) dau dreptul avocatului să procedeze la rezilierea de plin drept a prezentului contract fără nicio altă formalitate și fără nicio altă procedură judiciară sau extrajudiciară. Prezentul pact comisoriu de gradul al IV-lea își produce efectele de la data scadenței obligației neexecutate.

4.7. Toate litigiile privitoare la nașterea, modificarea, stingerea, interpretarea și executarea prezentului contract pot fi supuse regulilor de arbitraj și regulilor de procedură prevăzute de [Lege](#) și de [Statutul](#) profesiei de avocat.

ART. 5 Alte clauze

(În cazul în care serviciile profesionale constau în asistență la instanțe, parchete, organe de cercetare penală sau alte autorități se va menționa expres numele avocatului desemnat/acceptat de client, precum și dreptul/interdicția de substituire a acestuia.)

ART. 6 Locul și data încheierii. Înregistrarea contractului

Încheiat la (locul încheierii, modalitatea încheierii în cazul încheierii la distanță) **SATU MARE** astăzi _____, în două exemplare, ambele părți atestând că un exemplar a fost înmănat/comunicat clientului sau reprezentantului acestuia, iar un exemplar a fost păstrat de către forma de exercitare a profesiei. Contractul a fost înregistrat sub nr. _____ în registrul de evidență a contractelor de asistență juridică.

(Forma de exercitare a profesiei)
Atest data, conținutul actului și

identitatea semnatarului
prezentului contract, prin avocat
COZA VALERIAN
Semnătura

Client/Reprezentant,
UAT MUNICIPIUL CAREI
prin Primar Kovacs Eugen
Actul de identitate
SM _____
Semnătura

Raport

privind aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică pentru contestarea
Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023
întocmite de DG POR cu privire la proiectul

"Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei"

Stimate doamne consilieri, stimați domni consilieri,

Prin Nota de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul "Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei" s-a stabilit în sarcina UAT Municipiul Carei o corecție financiară în cuantum de 1478184,80 lei TVA inclus lei reprezentând 10% din valoarea eligibilă din contractul de finanțare nr. 3259/02.10. 2018.

Având în vedere faptul că suma pe care trebuie să o plătească UAT Municipiul Carei, în cazul în care nu contestăm constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR, s-a propus angajarea unui apărător convențional pentru demersurile necesare contestării acesteia, în sensul de a oferi consultanță și reprezentare juridică, redactare, semnare și depune procedură prealabilă, acțiune în contencios administrativ, având ca obiect Nota constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul "Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei", declarare cale de atac/întâmpinare după caz și reprezentarea în fond și în căile de atac a UAT Municipiul Carei în fața instanței competente de fond și a instanțelor superioare, conform propunerii atașate prezentei prin schița contractului de asistență juridică.

Temeiul legal al prezentei propuneri este art. 96 , respectiv art. 109 al OUG nr. 57/2019 privind Codul Administrativ, cu modificările ulterioare:

Art. 96

- (1) Unitățile administrativ-teritoriale sunt persoane juridice de drept public, cu capacitate juridică deplină și patrimoniu propriu.*
- (2) Unitățile administrativ-teritoriale, precum și subdiviziunile administrativ-teritoriale sunt subiecte juridice de drept fiscal, titulare ale codului de înregistrare fiscală și ale conturilor deschise la unitățile teritoriale de trezorerie, precum și la unitățile bancare.*
- (3) Unitățile administrativ-teritoriale sunt titulare ale drepturilor și obligațiilor ce decurg din contractele privind administrarea bunurilor care aparțin domeniului public și privat în care acestea sunt parte, precum și din raporturile cu alte persoane fizice sau juridice, în condițiile legii.*
- (4) Unitățile administrativ-teritoriale, în relațiile cu alte autorități și instituții publice, persoane fizice sau persoane juridice, pot utiliza poșta electronică, ca instrument de comunicare oficială.*
- (5) Adresa oficială de poșta electronică a fiecărei unități administrativ-teritoriale se stabilește conform prevederilor legale în vigoare.*

Art. 109

- (1) Reprezentarea în justiție a unităților administrativ-teritoriale se asigură de către primar sau de*

către președintele consiliului județean.

(2) Primarul sau președintele consiliului județean stă în judecată în calitate de reprezentant legal al unității administrativ-teritoriale, pentru apărarea drepturilor și intereselor legitime ale acesteia, și nu în nume personal.

(3) Atribuția de reprezentare în justiție poate fi exercitată în numele primarului sau, după caz, al președintelui consiliului județean de către consilierul juridic din aparatul de specialitate ori de către un avocat angajat în condițiile legii.

(4) Cheltuielile de judecată sau, după caz, despăgubirile stabilite pe baza hotărârilor judecătorești definitive se suportă/se fac venit de la/bugetul local al unității administrativ-teritoriale. Cheltuielile de judecată cuprind toate sumele cheltuite din bugetul local.

Atașez prezentei:

- modelul contractului de asistență juridică pentru depunerea contestației împotriva Notei constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul "Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carei "

Cu stimă,

Secretar General al Municipiului Carei
cj. Adela-Crina OPRÎTOIU

MUNICIPIUL CAREI

NR. 19546 / 25.09.2023

RAPORT DE SPECIALITATE

Având în vedere Raportul Secretatului General al Municipiului Carci privind aprobarea angajării unui avocat și a contractului de asistență juridică 30.000 lei+TVA și onorariu de succes 10.000 lei +TVA precum și cheltuielile de deplasare și cazare ,pentru contestarea Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr.133793/18.08.2023 întocmite de DG POR cu privire la proiectul „Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din Municipiul Carci” , propun spre dezbatera Consiliului Local Carei plata cheltuielilor de judecată respectiv onorariul de succes,și în caz de aprobare suma de 40.000 lei+TVA respectiv cheltuielile de deplasare și de cazare vor fi plătite din capitolul 51 „Autorități publice și act.externe” ,Titlul 20 „Bunuri și servicii” .

SERV.CONTABILITATE -BUGET

Ec.Gindele Emese



DIRECȚIA GENERALĂ PROGRAMUL OPERAȚIONAL REGIONAL
SERVICIUL CONSTATARE NEREGULI ȘI ANTIFRAUDĂ

Nr. 139443/22.08.2023

Către: UAT Municipiul Carei
Domnului Eugen KOVACS, Primar

CONSILIUL LOCAL CAREI
NR. 17835
DATA 09 09 2023
DEPARTAMENT

Referitor la: contractul de finanțare nr. 3259/02.10.2018, cod SMIS 121471, cu titlul „Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din municipiul Carei”, beneficiar UAT Municipiul Carei

Stimate domnule primar,

Serviciul Constatăre Nereguli și Antifraudă din cadrul Direcției Generale Programul Operațional Regional, vă comunică Nota de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare nr. 133793/18.08.2023, cu privire la proiectul sus-mentionat.

Împotriva actului de control se poate formula contestație, ce se depune potrivit dispozițiilor art. 47 din OUG 66/2011 cu modificările și completările ulterioare, în termen de maximum 30 de zile calendaristice de la comunicare, la sediul Ministerului Investițiilor și Proiectelor Europene, Șos. București-Ploiești, nr. 1 - 1B, Victoria Office Intrarea str. Meneștilor, nr. 7, Sector 1, București și pe adresa de email contact.minister@mfe.gov.ro.

Vă rugăm să ne confirmați primirea actului de control conform obligațiilor stabilite prin contractul de finanțare și să ne comunicați numărul de înregistrare prin poșta electronică la următoarele adrese de contact: ioana.munteanu@mfe.gov.ro; janina.vladoi@mfe.gov.ro; madalina.neacsu@mfe.gov.ro.

Cu stima,

Ioana Munteanu, consilier evaluare-examinare



Ministerul Investițiilor și Proiectelor Europene

DIRECȚIA GENERALĂ PROGRAMUL OPERAȚIONAL REGIONAL
SERVICIUL CONSTATARE NEREGULI ȘI ANTIFRAUDĂ

Nr. 133793/18.08.2023

Aprob¹,
șeful Autorității de Management pentru POR,

NOTĂ DE CONSTATARE A NEREGULILOR ȘI DE STABILIRE A CORECȚIILOR FINANCIARE

Încheiat la data de 18.08.2023

cu privire la contractul de finanțare nr. 3259/02.10.2018, cod SMIS 121471, cu titlul „
Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din municipiul Carei”,
beneficiar UAT Municipiul Carei

1. Denumirea și datele de identificare ale autorității cu competențe în gestionarea fondurilor europene

a) Denumirea autorității cu competențe în gestionarea fondurilor comunitare:

Ministerul Investițiilor și Proiectelor Europene, cu adresa în șos. București - Ploiești, nr. 1-1B, sector 1; București, CIF: 38918422, în calitate de autoritate cu competențe în gestionarea fondurilor europene.

Structura de control prin:

- Mădălina Neacșu-Paraschiv, consilier superior,
- Ioana Munteanu, consilier evaluare-examinare,
- Janina Vlădoi, consilier superior, responsabilă cu stabilirea debitorului

din cadrul Serviciului Constatăre Nereguli și Antifraudă al Direcției Generale Programul Operațional Regional, în baza Mandatului nr. 133793/07.08.2023 emis de Șeful Autorității de Management - Programul Operațional Regional, a procedat la efectuarea unei verificări documentare a cazurilor de suspiciuni de nereguli ce a vizat aspectele menționate în sesizarea SNMA-nr. 125695/25.07.2023 și SNMA nr. 131886 /07.08.2023.

Suspiciunile de neregulă au fost elaborate de SNMA din cadrul AMPOR ca urmare a constatărilor și recomandărilor din Raportul de audit operațiuni nr. 201590/DV/24.07.2023 (etapa I), înregistrat la MIPE cu nr. 123421/25.07.2023 întocmit ca urmare a misiunii de audit desfășurată în perioada 01.03-26.05.2023 de către Autoritatea de Audit.

b) Punctul de vedere exprimat de beneficiar:

(Se va menționa punctul de vedere al beneficiarului cu privire la constatările din documentul/raportul de control/audit/verificare la fața locului înainte de efectuarea misiunii de control, dacă un asemenea punct de vedere a fost comunicat oficial autorității cu competențe în gestionarea fondurilor europene. În caz contrar, se solicită punctul de vedere al beneficiarului/structurii verificate. În cazul în care nu exprimă un punct de vedere, se menționează acest fapt.)

În urma verificărilor, echipa de control a transmis beneficiarului constatările și concluziile misiunii de verificare, prin adresa nr.133793/09.08.2023, iar Beneficiarul a transmis punctul său de vedere în adresa nr.16330/11.08.2023.

c) Locul unde s-a desfășurat verificarea: la sediul Ministerului Investițiilor și Proiectelor Europene;

d) Verificările proiectului au avut loc în perioada: 07.08. - 09.08.2023.

2. Baza legală a verificării*

a) Prevederile Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea și sancționarea neregulilor apărute în obținerea și utilizarea fondurilor europene și/sau a fondurilor publice naționale aferente acestora, cu modificările și completările ulterioare;

b) Contractul de finanțare nr. 3259/02.10.2018, cod SMIS 121471, cu titlul „Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public din municipiul Carei”, beneficiar UAT Municipiul Carei;

* În aplicarea și cu respectarea prevederilor:

Regulamentului (CE, Euratom) nr. 2.988/95 al Consiliului privind protecția intereselor financiare ale Uniunii Europene, publicat în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene seria L nr.312 din 23 decembrie 1995;

Regulamentului (UE) nr.1303/2013 al Parlamentului European și al Consiliului de stabilire a unor dispoziții comune privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune, Fondul european agricol pentru dezvoltare rurală și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime, precum și de stabilire a unor dispoziții generale privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime și de abrogare a Regulamentului (CE) nr. 1083/2006 al Consiliului;

Regulamentului (UE, EURATOM) nr.966/2012 al Parlamentului European și al Consiliului privind normele financiare aplicabile bugetului general al Uniunii și de abrogare a Regulamentului (CE, Euratom) Nr. 1605/2002 al Consiliului;

Regulamentului (UE, EURATOM) nr.2018/1046 al Parlamentului European și al Consiliului din 18 iulie 2018 privind normele financiare aplicabile bugetului general al Uniunii, de modificare a Regulamentelor (UE) nr. 1296/2013, (UE) nr. 1301/2013, (UE) nr. 1303/2013, (UE) nr. 1304/2013, (UE) nr. 1309/2013, (UE) nr. 1316/2013, (UE) nr. 223/2014, (UE) nr. 283/2014 și a Deciziei nr. 541/2014/UE și de abrogare a Regulamentului (UE, Euratom) nr. 966/2012;

art. 288 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene: Regulamentele comunitare sunt acte juridice obligatorii în toate elementele lor și direct aplicabile în statele membre ale Uniunii Europene,

art.148 alin(2) din Constituția României: „prevederile tratatelor constitutive ale Uniunii Europene, precum și celelalte reglementări comunitare cu caracter obligatoriu, au prioritate față de dispozițiile contrare din legile interne, cu respectarea prevederilor actului de aderare”.

3. Denumirea și datele de identificare ale beneficiarului/structurii verificate:

- a) Denumirea: UAT Municipiul Carei;
- b) Sediul: Strada 1 Decembrie 1918, nr.40, Municipiul Carei, județul Satu Mare;
- c) Cod de identificare fiscală : 4481160 ;
- d) Domiciliul fiscal Strada 1 Decembrie 1918, nr.40, Municipiul Carei, județul Satu Mare;
- e) Reprezentatul legal: Eugen KOVACS, primar.

4. Denumirea și datele de identificare ale proiectului:

- a) Numărul și data contractului de finanțare: 3259/02.10.2018, cod SMIS 121471;
- b) Titlul proiectului: „ EFICIENTIZAREA ȘI MODERNIZAREA SISTEMULUI DE ILUMINAT PUBLIC DIN MUNICIPIUL CAREI”
- c) Perioada de implementare: 57 luni, respectiv între data de 02.10.2018 și data 31.12.2023, acesta cuprinzând, dacă este cazul, și perioada de desfășurare a activităților proiectului înainte de semnarea Contractului de finanțare, conform regulilor de eligibilitate a cheltuielilor;
- d) Buget total: 22.614.491,26 lei, din care 22.572.457,25 lei valoare totală eligibilă și 42.034,01 lei valoarea neeligibilă inclusiv TVA aferentă cheltuielilor neeligibile;
- e) Surse de finanțare:
 - contribuție UE: 19.186.588,67 lei - 85,00 % ;
 - contribuție BS: 2.934.419,43 lei - 13,00 % ;
 - contribuție beneficiar: 451.49,15 lei - 2,00 %.
- f) Stadiul actual de implementare: în perioada de durabilitate; progresul financiar al proiectului sub aspectul încasărilor beneficiarului (inclusiv sume primite în avans/sume rambursate beneficiarului) înregistrat în CR 1 - CR 7: 9.859.890,50 lei contribuție UE și 1.507.983,25 lei buget de stat.

5. Denumirea și datele de identificare ale contractului:

- a) Numărul și data contractului de achiziție: 19279/10.11.2020 și AA1, AA4;
- b) Contractor: Asocieră SC NEON LIGHTING SRL, Best Vill KFT, U Light KFT, Electromen SRL;
- c) Obiectul contractului: Proiectare și execuție lucrări;
- d) Tipul contractului de achiziție: public;
- e) Perioada de implementare: de la data semnării lui de către ultima parte și până la îndeplinirea integrală și corespunzătoare a obligațiilor de către ambele părți;
- f) Valoarea contractului de achiziție: 14.781.847,97 lei cu TVA
- g) Tip de procedură: achiziție publică;
- h) Stadiul actual de implementare: finalizat.

6. Prezentarea aspectelor verificate

Suspiciunile de nereguli au fost elaborate de SNMA din cadrul AMPOR ca urmare a constatărilor și recomandărilor din Raportul de audit operațiuni nr. 201590/DV/24.07.2023 (etapa I), înregistrat la MIPE cu nr. 123421/25.07.2023 întocmit ca urmare a misiunii de audit desfășurată în perioada 01.03-26.05.2023 de către Autoritatea de Audit.

În aplicarea prevederilor art.125(4) din Regulamentul (UE) nr. 1303/2013, coroborate cu prevederile art.127(1) din același Regulament,

și față de obligațiile de protejare a intereselor financiare ale Uniunii Europene în România rezultate din prevederile Regulamentului (CE, Euratom) nr.2.988/95 privind protecția intereselor financiare ale Uniunii Europene,

AM POR efectuează în urma sesizărilor primite, prin structura de control, verificări în scopul stabilirii eligibilității cheltuielilor în raport de regulile de interpretare impuse de Comisia

Europeană, reguli formalizate la nivel de *RECOMANDĂRI* (acceptate în urma concilierilor potrivit procedurilor și legislației aferente), așa cum sunt consemnate în rapoartele de audit ale Curții Europene de Audit, ale Comisiei Europene și/sau ale Autorității de Audit din cadrul Curții de Conturi a României, potrivit competențelor.

Obligativitatea implementării acestor reguli de interpretare (recomandări) este statuată și în legislația națională, la art.5 lit.c) din OUG nr.66/2011 (*Autoritățile cu competențe în gestionarea fondurilor europene au obligația: (...) implementării corespunzătoare și la timp a recomandărilor formulate de organisme de control și audit intern și extern, naționale și europene*).

Recomandările formulate în rapoartele de audit ale Curții Europene de Audit, ale Comisiei Europene și/sau ale Autorității de Audit din cadrul Curții de Conturi a României, sunt interpretate și implementate în mod unitar la nivelul Autorității de Management pentru Programul Operațional Regional, constatările structurii de control cu privire la aprecierea existenței unor nereguli în aplicarea prevederilor contractuale și/sau ale legislației, fiind rezultatul exclusiv al acestor recomandări, raportate la spețe similare auditate.

Calificarea neregulii și stabilirea creanțelor bugetare se fac în temeiul actului normativ în vigoare la data săvârșirii neregulii potrivit principiului tempus regit actum, respectiv funcție de modul în care aceasta este definită de art.2.36 din Regulamentul nr.1303/2013 al Parlamentului European și al Consiliului de stabilire a unor dispoziții comune privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune, Fondul european agricol pentru dezvoltare rurală și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime, precum și de stabilire a unor dispoziții generale privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime și de abrogare a Regulamentului (CE) nr. 1083/2006 al Consiliului, ca fiind orice încălcare a unei dispoziții a dreptului comunitar care rezultă dintr-un act sau dintr-o omisiune a unui operator economic care are sau ar putea avea ca efect un prejudiciu la adresa bugetului general al Uniunii Europene printr-o cheltuială necorespunzătoare.

În același sens sunt și prevederile art.1 alin. (2) din Regulamentul (CE, Euratom) nr.2.988/95 al Consiliului din 18 decembrie 1995 privind protecția intereselor financiare ale Uniunii Europene, publicat în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene seria L nr.312 din 23 decembrie 1995, potrivit căruia „Constituie abatere orice încălcare a unei dispoziții de drept comunitar, ca urmare a unei acțiuni sau omisiuni a unui agent economic, care poate sau ar putea prejudicia bugetul general al Comunităților sau bugetele gestionate de acestea, fie prin diminuarea sau pierderea veniturilor acumulate din resurse proprii, colectate direct în numele Comunităților, fie prin cheltuieli nejustificate

În același sens s-a pronunțat și Curtea de Justiție a Uniunii Europene, prin Hotărârea ECLI:EU:C:2016:360 din 26.05.2016 în cauzele conexe C-260/14 și C-261/14, având ca obiect cereri de decizie preliminară formulate în temeiul articolului 267 TFUE de Curtea de Apel Bacău (România), prin deciziile din 8 mai 2014, primite de Curte la 30 mai 2014 care privesc interpretarea articolului 1, a articolului 2, a articolului 4 și a articolului 5 litera (c) din Regulamentul (CE, Euratom) nr. 2988/95 al Consiliului din 18 decembrie 1995 privind protecția intereselor financiare ale Comunităților Europene (JO 1995, L 312, p. 1, Ediție specială, 01/vol. 1, p. 166), precum și a articolului 2 punctul 7 și a articolului 98 din Regulamentul (CE) nr. 1083/2006 al Consiliului din 11 iulie 2006 de stabilire a anumitor dispoziții generale privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european și Fondul de coeziune și de abrogare a Regulamentului (CE) nr. 1260/1999 (JO 2006, L 210, p. 25, Ediție specială, 14/vol. 2, p. 64).”

În aceeași ordine de idei, mai trebuie precizat că, conform art.288 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene, Regulamentele comunitare sunt acte juridice obligatorii în toate elementele lor și direct aplicabile în statele membre ale Uniunii Europene; în acest sens, receptarea tratatelor institutive în ordinea juridică internă prin norme naționale nu transformă normele de drept comunitar în norme de drept intern, ci rămân aplicabile ca atare, și că este interzisă preluarea conținutului normativ al regulamentelor în norme juridice interne, menite „să pună în executare regulamentul”;

de asemenea trebuie ținut cont de prevederile art.148 alin.(2) din Constituția României, potrivit căruia „prevederile tratatelor constitutive ale Uniunii Europene, precum și celelalte reglementări comunitare cu caracter obligatoriu, au prioritate față de dispozițiile contrare din legile interne, cu respectarea prevederilor actului de aderare”.

Au fost efectuate verificări exclusiv privind aspectele sesizate de către Serviciul Nereguli și Monitorizare Audit nr.125695/25.07.2023 și SNMA nr. 131886 /07.08.2023, respectiv:

„Nerespectarea prevederilor legale aplicabile în domeniul achizițiilor publice cu privire la atribuirea contractului de proiectare și execuție lucrări nr. 19279/10.11.2020.

Procedura de atribuire demărată prin anunțul de participare publicat în SEAP cu nr. SCN1060361/13.12.2019 s-a finalizat prin încheierea contractului nr. 19279/10.11.2020

„Proiectare și execuție pentru investiția: “Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public în Municipiul Carei”, încheiat cu Asocieria SC NEON LIGHTING SRL, Best Vill KFT, U Light KFT, Electromen SRL, în valoare de 11.803.467,26 lei fără TVA. Conform AA 4/03.05.2022, valoarea contractului a fost majorată la 12.421.720,99 lei fără TVA, 14.781.847,97 lei cu TVA.

Urmare a verificării procedurii de atribuire, au fost constatate următoarele deficiențe:

I. Autoritatea contractantă a restricționat accesul operatorilor economici la procedura de atribuire a contractului de lucrări, prin includerea în cadrul anunțului de participare a unor criterii de calificare privind capacitatea tehnică cu privire la prezentarea experienței similare separat pentru proiectarea și pentru execuția lucrărilor, în condițiile în care obiectul contractului a fost proiectare și execuție.

II. Autoritatea contractantă a restricționat accesul operatorilor economici la procedura de atribuire a contractului de lucrări, prin includerea în Caietul de sarcini aferent documentației de atribuire a unor certificări fără mențiunea “sau echivalent”, precum și solicitarea documentelor care atesta calitatea și garanția echipamentelor, emise de producător.

I. Municipiul Carei a inițiat procedura de atribuire a contractului de proiectare și execuție lucrări nr. 19279/10.11.2020, prin transmiterea spre publicare în SEAP a anunțului de participare nr. SCN1060361/13.12.2019. Contractul de proiectare și execuție lucrări a fost atribuit printr-o procedură simplificată, realizată în baza Legii nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Prin Fișa de date și Anunțul de participare nr. SCN1060361/13.12.2019 au fost formulate următoarele cerințe privind capacitatea tehnică a ofertanților:

Conform Fișei de date Cap. III.1.3. a) Capacitatea tehnică și/sau profesională:

“Informații și/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

Pentru contractele de achiziție de lucrări: executarea de lucrări de tipul specificat

Ofertantul va completa în DUAЕ lista principalelor lucrări executate în ultimii 5 ani. (cu indicarea valorilor, categoriilor și a cantităților de lucrări efectuate, însoțită de certificări/documente constatatoare sau echivalent), calculați până la data limită de depunere a ofertei, cu mențiunea că modul de calcul al perioadei nu va fi afectat de eventuale decalări ale termenului limită prevăzut în AP/IP publicat.

Modalitatea de îndeplinire:

Ofertantul va demonstra că în ultimii 5 ani, a executat lucrări similare cu obiectul contractului, în valoare cumulată de minim 17.218.220,63 Lei (fără TVA) la nivelul unuia sau cel mult 5 contracte."

"Informații și/sau nivel(uri) minim(e) necesare pentru evaluarea respectării cerințelor menționate:

Pentru contractele de achiziție de servicii: executarea de servicii de tipul specificat

Ofertanții vor completa în DUAЕ Lista principalelor proiecte similare realizate în ultimii 3 ani (calculați până la data limită de depunere a ofertei cu mențiunea că modul de calcul al perioadei nu va fi afectat de decalări ale termenului limită prevăzut în AP/IP publicat), cu indicarea valorilor și categoriilor de proiecte efectuate, însoțită de certificări/documente constatatoare sau echivalent.

Modalitatea de îndeplinire:

Ofertantul va demonstra că în ultimii 3 ani, a realizat proiecte similare și asistență tehnică în valoare minimă de 450.000,00 Lei (fără TVA) la nivelul unuia sau cel mult 5 contracte."

Prin Instrucțiunea ANAP nr. 2/19.04.2017, emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, art.5, alin (3), a fost stabilit modul în care trebuie definite de către autoritățile contractante cerințele de calificare privind experiența similară a ofertanților și a fost prevăzută excepția specifică achizițiilor "la pachet" de proiectare și execuție lucrări:

"Experiența similară nu trebuie să fie solicitată și pentru activități secundare/accesorii, indiferent de ponderea valorică a acestora în obiectul contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit, în condițiile în care acestea nu afectează indicatorii de performanță/nivelul calitativ ce caracterizează obiectul principal sau scopul respectivului contract.

NOTĂ:

Un caz particular îl reprezintă situația în care o activitate are o pondere valorică redusă în valoarea totală a contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru, dar influențează performanța asociată rezultatului acestuia prin faptul că stabilește soluția tehnică ce conduce la îndeplinirea indicatorilor de calitate și performanță, îl reprezintă proiectarea lucrărilor ce urmează a fi executate într-un contract de lucrări care include proiectarea și execuția acestora.

În acest caz, autoritatea/entitatea contractată formulează la nivelul fișei de date cerința referitoare la experiența similară prin raportare la rezultatul ce trebuie obținut la finalizarea contractului ce urmează a fi atribuit, respectiv solicitându-se demonstrarea finalizării execuției în ultimii 5 ani a unei construcții similare în cadrul unui contract de lucrări de aceeași natură (ce a inclus proiectarea și execuția lucrărilor), rezultând astfel că operatorul economic în cauză a avut capacitatea de a gestiona construcția unui obiectiv de investiții similar pentru care a fost răspunzător de îndeplinirea indicatorilor de performanță și calitate."

Astfel, prin Fișa de date și Anunțul de participare, au fost formulate cerințe specifice de natură să restrângă participarea operatorilor economici la procedură, respectiv solicitarea de a prezenta ca experiență similară, separat, pentru proiectarea și pentru execuția lucrărilor, în condițiile în care obiectul contractului a fost proiectare și execuție:

- pentru proiectare: lista principalelor proiecte similare realizate în ultimii 3 ani;
- pentru execuție lucrări: lista principalelor lucrări executate în ultimii 5 ani.

Conform art. 178 alin (1) din Legea nr. 98/2016, cerințele autorității contractante privind capacitatea tehnică și profesională sunt necesare pentru a se asigura că operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesare pentru a executa contractul de achiziție publică la un standard de calitate corespunzător.

În condițiile în care autoritatea contractantă a ales atribuirea contractului în forma proiectare și execuție, este necesar ca operatorii economici să aibă capacitatea tehnică pentru a finaliza contractul de achiziție publică de lucrări în varianta atât proiectare, cât și execuție.

Asfel, cerința referitoare la experiența similară privind proiectarea este restrictivă, iar cerința referitoare la experiența similară privind execuția lucrărilor nu este adecvată în raport cu scopul urmărit de autoritatea contractantă, respectiv finalizarea unui obiectiv de investiție prin atribuirea unui contract de proiectare și execuție.

Conform art. 2 alin (6) din Directiva nr. 2014/24/UE „contracte de achiziții publice de lucrări” înseamnă contracte de achiziții publice care au ca obiect:

- (a) execuția, sau atât proiectarea, cât și execuția de lucrări legate de una dintre activitățile menționate în anexa II;
- (b) execuția, sau atât proiectarea, cât și execuția unei lucrări;
- (c) realizarea, prin orice mijloace, a unei lucrări care corespunde cerințelor precizate de autoritatea contractantă care exercită o influență decisivă asupra tipului sau proiectului lucrării;

Conform art. 2 alin (9) din Directiva nr. 2014/24/UE „contracte de achiziții publice de servicii” înseamnă contracte de achiziții publice care au ca obiect prestarea de servicii, altele decât cele menționate la punctul 6;

Asfel, în condițiile în care autoritatea contractantă, Municipiul Carei, a inițiat și a derulat o procedură în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică de lucrări, în conformitate cu art. 2 pct. 6 lit. (b) din Directiva nr. 2014/24/UE, aceasta putea impune cerințe privind capacitatea tehnică doar cu privire la acest tip de contract, respectiv contract de achiziție publică de lucrări.

În consecință, pentru demonstrarea experienței similare privind componenta de proiectare, ofertanții au fost condiționați ca proiectarea să fi fost derulată în ultimii 3 ani (de la termenul de depunere a ofertei), fiind astfel restricționat accesul operatorilor economici care ar fi putut prezenta, ca și experiență similară privind capacitatea tehnică, un contract similar de proiectare și execuție lucrări, derulat și încheiat în ultimii 5 ani de la data depunerii ofertelor, așa cum prevede art. 5 alin. (3) din Instrucțiunea ANAP nr. 2/2017.

Nu au fost respectate următoarele prevederi legale:

- art. 178, alin (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare: “Autoritatea contractantă are dreptul de a stabili prin documentele achiziției cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesare pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru la un standard de calitate corespunzător”.

- art. 31, alin. (1) din Hotărârea nr. 395/2016: “Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor criterii minime de calificare, care:

- a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;
- b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.”

- art. 5, alin (3) din Instrucțiunea ANAP nr. 2/19.04.2017, emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare;

- art. 58 alin. (4) din Directiva nr. 2014/24/UE "În ceea ce privește capacitatea tehnică și profesională, autoritățile contractante pot impune cerințe care să asigure faptul că operatorii economici dețin experiența și resursele umane și tehnice necesare pentru a executa contractul la un standard de calitate corespunzător."

- art. 18 alin. (1) din Directiva nr. 2014/24/UE, "Autoritățile contractante îi tratează pe operatorii economici în mod egal și fără discriminare și acționează într-o manieră transparentă și proporționată. Conceptul achiziției nu se poate face cu intenția de excludere

concurenței. Se consideră că se restrânge artificial concurența în cazul în care conceptul achiziției este făcut cu intenția favorizării sau dezavantajării nejustificate a anumitor operatori economici."

Pentru această deficiență, în conformitate cu prevederile art. 143 Corecții financiare ale statelor membre din Regulamentul (CE) nr. 1303/2013, ale pct. 11 Utilizarea criteriilor de excludere, selecție, atribuire care nu sunt discriminatorii în sensul tipului anterior de neregulă dar care însă restricționează accesul operatorilor din Anexa la Decizia CE nr. C(2019)3452 și ale pct. A.14 secțiunea Anunțul de participare și Documentația de atribuire din Anexa nr. 2 la HG nr. 519/26.06.2014, este aplicabilă o corecție de 10% din valoarea contractului pentru nereguli încadrate în următoarea descriere:

"Cazurile în care operatorii economici ar fi putut fi descurajați să participe la procedura de atribuire din cauza criteriilor de calificare și selecție și/sau atribuire, factorilor de evaluare și a ponderilor acestora sau a condițiilor de executare a contractelor care, chiar dacă nu sunt discriminatorii, fiind bazate pe cerințe preferențiale la nivel național/regional/local, conduc totuși la restricționarea accesului operatorilor economici la procedura de atribuire, astfel cum sunt cazurile

prezentate mai jos:

1. cazurile în care criteriile privind capacitatea au legătură, dar nu sunt proporționale cu obiectul contractului;(...)"

II. Prin documentația de atribuire, respectiv caietul de sarcini, au fost formulate următoarele cerințe:

a) Caietul de sarcini - Pct. 3.1.10 Asigurarea de specialiști

"În conformitate cu prevederile ordin 45/2016 al ANRE pentru realizarea proiectului ofertantul va avea și va prezenta obligatoriu următoarele atestate și specialiști:

- Firma va deține atestat ANRE tip C1A și C2A
- Firma va prezenta cel puțin un Specialist în iluminat conform COR 214237
- Ofertantul va prezenta modalitatea de acces la serviciile specialiștilor pentru toate tipurile de activități"

Prin solicitarea îndeplinirii unor astfel de condiții privind autorizările/calificările personalului ofertantului, Autoritatea Contractantă a descurajat/restricționat participarea potențialilor ofertanți la procedura de achiziție, astfel:

- a solicitat ofertanților prezentarea atestatelor eliberate potrivit legislației naționale, fără a preciza posibilitatea de a fi luate în considerare documente echivalente;
- a solicitat ofertanților prezentarea acestor atestate odată cu depunerea ofertelor, fără a oferi posibilitatea prezentării acestora înainte de semnarea contractului.

Conform prevederilor art. 5 alin (2) din Instrucțiunea nr. 1 din 4 ianuarie 2017 emisă de ANAP în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, în conformitate cu principiul recunoașterii reciproce, pentru experții autorizați/certificați (ANRE și Specialist în iluminat conform COR 214237) autoritatea contractantă are obligația de a accepta documente echivalente celor solicitate la nivelul documentației de atribuire, emise de organisme stabilite în alte state membre ale UE sau cu care România are încheiate acorduri.

Astfel, solicitarea referitoare la deținerea atestatului ANRE tip C1A și C2A și a unui Specialist în iluminat conform COR 214237, la momentul depunerii ofertelor, publicată în documentația de atribuire, fără menționarea posibilității de prezentare de calificări similare

"sau echivalente" eliberate de țara de origine a expertului, a obligat ofertanții să dețină autorizații eliberate de autoritățile române. În aceste condiții, solicitarea devine excesivă, restricționând participarea ofertanților străini, deoarece îi obligă pe aceștia să obțină aceste atestate, în momentul depunerii ofertei, fără a avea certitudinea semnării unui contract.

b) Caietul de sarcini cap. 2.3 CERINTE MINIMALE PENTRU COMPONENTELE SISTEMULUI DE ILUMINAT, 2.3.1 Aparat de iluminat

~~"Documente solicitate pentru demonstrarea conformității aparatelor de iluminat stradale oferite:~~

- Specificațiile tehnice ale producătorului (fișă tehnică) - fiecare tip de aparat de iluminat oferit va fi însoțit de fișă tehnică din care să rezulte cel puțin următoarele caracteristici tehnice:

certificate și declarații de conformitate după cum urmează:

1	Certificat ENEC sau similar
2	Declarație de conformitate a producătorului
3	Declarație de compatibilitate Electromagnetică
4	Declarație de conformitate LVD
5	Declarație RoHS

~~Caietul de sarcini cap. 3.1.7. Declarație privind termenul de garanție~~

~~"Ofertanții trebuie să emită și să prezinte declarația privind garanția lucrărilor executate și să prezinte declarația producătorului privind garanția acordată aparatelor de iluminat și sistemului de control.~~

~~Termenele de garanție solicitate sunt:~~

- ~~- pentru lucrări: minim 2 ani;~~
- ~~- pentru aparate de iluminat și sistemul de control: minim 10 ani;~~
- ~~- pentru panou fotovoltaic: minim 5 ani~~
- ~~- pentru invertor, regulator și acumulatori, cămin acumulatori: minim 3 ani~~
- ~~- pentru brațe și brățări, profil de fixare panou pe fotovoltaic: minim 10 ani pentru stâlpi metalici minim 10 ani".~~

Solicitarea documentelor care atestă calitatea și garanția echipamentelor (ex: certificate de conformitate/declarații de conformitate), la momentul depunerii ofertelor, emise de producător, este excesivă, întrucât aceste documente urmează a fi prezentate de către executantul lucrării, în mod obligatoriu, înainte de montarea echipamentelor (reprezintă documente care însoțesc echipamentele la livrare).

Totodată, solicitarea unor documente emise de producător, este restrictivă, deoarece se adresează unor terți, care nu sunt implicați în procedură de achiziție, cerințele din caietul de sarcini fiind stabilite doar pentru ofertanți (participanți la procedură).

- Menționăm că, în cadrul acestei proceduri de achiziție, au fost depuse un număr de 4 oferte dintre care 3 au fost respinse în etapa de evaluare tehnică. De asemenea, în cadrul solicitărilor de clarificări referitoare la documentația de atribuire nu au fost menționate aspectele prezentate mai sus.

În formularea constatărilor auditorul a avut în vedere răspunsul formulat de AC la Nota de relații nr. 59/17.05.2023 prin care au fost solicitate clarificări cu privire la rezultatele preliminare ale verificărilor. Prin răspunsul formulat de AC nu au fost aduse elemente noi, care să modifice constatarea auditorului.

Nu au fost respectate următoarele prevederi legale:

➤ Pentru pct. a):

- art. 5 alin (2) din Instrucțiunea nr. 1 din 4 ianuarie 2017 emisă de ANAP în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile

publice: "În conformitate cu principiul recunoașterii reciproce, autoritatea/entitatea contractantă are obligația de a accepta documente echivalente celor solicitate la nivelul documentației de atribuire, emise de organisme stabilite în alte state membre ale Uniunii Europene sau cu care România are încheiate acorduri pentru recunoașterea și echivalarea certificărilor/autorizațiilor în cauză."

- art. 155, alin (6) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, "Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici."

- art. 18 alin. (1) din Directiva nr. 2014/24/UE, "Autoritățile contractante îi tratează pe operatorii economici în mod egal și fără discriminare și acționează într-o manieră transparentă și proporționată. Conceptul achiziției nu se poate face cu intenția de excludere a acestora din domeniul de aplicare al prezentei directive sau restrângerea artificială a concurenței. Se consideră că se restrânge artificial concurența în cazul în care conceptul achiziției este făcut cu intenția favorizării sau dezavantajării nejustificate a anumitor operatori economici."

➤ Pentru pct. b):

- art. 200, alin (1) din Legea nr. 98/2016: "În cazul în care autoritatea contractantă impune operatorilor economici obligația prezentării unor certificări specifice, acordate de organisme independente care atestă respectarea de către aceștia a anumitor standarde de asigurare a calității, inclusiv privind accesibilitatea pentru persoanele cu dizabilități, sau standarde ori sisteme de management de mediu, aceasta se va raporta la sistemele de asigurare a calității bazate pe seriile de standarde europene relevante certificate de organisme acreditate."

- art. 31, alin. (1) din Hotărârea nr. 395/2016: "Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor criterii minime de calificare, care:

- a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;
- b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit."

- art. 155, alin. (6) din Legea nr. 98/2016: "Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici."

- art. 156, alin. (2) din Legea nr. 98/2016: "Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse."

Pentru deficiențele de la punctul II, în conformitate cu prevederile art. 143 Corecții financiare ale statelor membre din Regulamentul (CE) nr. 1303/2013, ale pct. 11 Utilizarea criteriilor de excludere, selecție, atribuire care nu sunt discriminatorii în sensul tipului anterior de neregulă dar care însă restricționează accesul operatorilor din Anexa la Decizia CE nr. C(2019)3452 și ale pct. A.11 secțiunea Anunțul de participare și Documentația de atribuire din Anexa nr. 2 la HG nr. 519/26.06.2014, este aplicabilă o corecție de 10% din valoarea contractului pentru nereguli încadrate în următoarea descriere:

"Cazurile în care operatorii economici ar fi putut fi descurajați să participe la procedura de atribuire din cauza criteriilor de calificare și selecție și/sau atribuire, factorilor de evaluare și a ponderilor acestora sau a condițiilor de executare a contractelor care, chiar dacă nu sunt discriminatorii, fiind bazate pe cerințe preferențiale la nivel național/regional/local, conduc totuși la restricționarea accesului operatorilor economici la procedura de atribuire, astfel cum sunt cazurile prezentate mai jos:

3. cazurile în care sunt solicitate anumite mărci comerciale /mărci/standarde specifice, cu excepția situației în care aceste cerințe vizează aspecte ale procedurii de atribuire care nu sunt esențiale, impactul potențial asupra bugetului UE fiind formal.”

Având în vedere cumulul de abateri menționate, stabilirea corecției financiare se face cu respectarea prevederilor Deciziei Comisiei Europene C(2019) 3452/14.05.2019, Anexa, secțiunea 1.4 ”Criteriile de luat în considerare în momentul stabilirii unei rate de corecție proporționale: „În cazul în care se constată mai multe nereguli în cadrul aceleiași proceduri de achiziție, ratele de corecție nu se cumulează în acest caz. Cea mai gravă neregulă este luată ca o indicație pentru stabilirea ratei de corecție aplicabilă contractului în cauză, în conformitate cu secțiunea 2 de mai jos”. Aceași prevedere se regăsește și la art. 4 din HG 875/2011.

În concluzie, pentru abaterile constatate sunt incidente prevederile OUG 66/2011, Anexa 2, Anunțul de participare și documentația de atribuire, punctul 11, quantumul corecției este stabilit de aplicarea prevederilor HG nr. 519/2014 privind stabilirea ratelor aferente reducerilor procentuale/corecțiilor financiare aplicabile pentru abaterile prevăzute în anexa la OUG nr. 66/2011 cu modificările și completările ulterioare, Anexa 2.

În consecință, pentru abaterile de la prevederile legale în domeniul achizițiilor publice, a fost stabilită o corecție financiară de 10% din valoarea contractului afectat de neregulă, respectiv sumă de 1.478.184,80 lei (14.781.847,98 lei x 10%). Menționăm faptul că a fost luată în considerare valoarea contractului cu TVA, conform Actului adițional nr. 4/03.05.2022, respectiv ultimul act adițional avizat de AM.”

Documentele probante:

- Contractul de finanțare;
- Suspiciunea de neregulă și anexele;
- Documentația de atribuire încarcată în MySMIS;
- Documente transmise de către beneficiar.

Alte constatări

7.Motivele de fapt

Potrivit dispozițiilor art. 10 alin. (1) Anexa-Norme metodologice de aplicare a prevederilor Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea și sancționarea neregulilor apărute în obținerea și utilizarea fondurilor europene și/sau a fondurilor publice naționale aferente acestora, aprobate prin HG 875/2011: În vederea fundamentării Procesului-verbal de constatare a neregulilor și de stabilire a creanțelor bugetare/Notei de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare sau a clarificării unor aspecte referitoare la acesta/aceasta, structura de control sau, după caz, autoritatea cu competențe în gestionarea fondurilor europene poate utiliza rezultatele investigațiilor altor instituții/structuri abilitate prin lege care au identificat abateri privind aplicarea prevederilor legislației naționale, inclusiv în domeniul achizițiilor publice, și poate solicita acestora informațiile suplimentare necesare și, în plus, poate solicita puncte de vedere ori informații oricăror alte entități publice sau structuri de specialitate, în limita prevederilor legale aplicabile; termenul de finalizare a misiunilor de verificare poate fi prelungit cu durata necesară obținerii acestor puncte de vedere/informații, dar cu respectarea prevederilor art.21 alin. (24) din Ordonanță.

În urma verificărilor efectuate, structura de control a constatat următoarele:

Procedura de atribuire demarată prin anunțul de participare publicat în SEAP cu nr. SCN1060361/13.12.2019 s-a finalizat prin încheierea contractului nr. 19279/10.11.2020 - ”Proiectare și execuție pentru investiția: ”Eficientizarea și modernizarea sistemului de

iluminat public în Municipiul Carei”, încheiat cu Asocierea SC NEON LIGHTING SRL, Best Vill KFT, U Light KFT, Electromen SRL, în valoare de 11.803.467,26 lei fără TVA. Conform AA 4/03.05.2022 valoarea contractului a fost majorată la 12.421.720,99 lei fără TVA, 14.781.847,97 lei cu TVA.

Urmare a verificării procedurii de atribuire, au fost constatate următoarele deficiențe:

Prin Caietul de sarcini sunt formulate solicitări cu caracter restrictiv care se referă la asigurarea de specialiști respectiv se solicită ca ofertantul, la momentul depunerii ofertei, să prezinte: atestat ANRE tip C1A și C2A pentru firmă și să dețină cel puțin un specialist în iluminat conform COR 214237.

Prin solicitarea îndeplinirii unor astfel de condiții privind autorizările/calificările personalului ofertantului, Autoritatea Contractantă a descurajat/restricționat participarea potențialilor ofertanți la procedura de achiziție, astfel:

- a solicitat ofertanților prezentarea atestatelor eliberate potrivit legislației naționale, fără a preciza posibilitatea de a fi luate în considerare documente echivalente;
- a solicitat ofertanților prezentarea acestor atestate odată cu depunerea ofertelor, fără a oferi posibilitatea prezentării acestora înainte de semnarea contractului.

Se încalcă astfel prevederile art.5 alin (2) din Instrucțiunea nr. 1 din 4 ianuarie 2017 emisă de ANAP în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, în conformitate cu principiul recunoașterii reciproce, pentru experții autorizați/certificați (ANRE și Specialist în iluminat conform COR 214237) autoritatea contractantă are obligația de a accepta documente echivalente celor solicitate la nivelul documentației de atribuire, emise de organisme stabilite în alte state membre ale UE sau cu care România are încheiate acorduri.

Astfel, solicitarea referitoare la deținerea atestatului ANRE tip C1A și C2A și a unui Specialist în iluminat conform COR 214237, la momentul depunerii ofertelor, publicată în documentația de atribuire, fără menționarea posibilității de prezentare de calificări similare "sau echivalente" eliberate de țara de origine a expertului, a obligat ofertanții să dețină autorizații eliberate de autoritățile române. În aceste condiții, solicitarea devine excesivă, restricționând participarea ofertanților străini, deoarece îi obligă pe aceștia să obțină aceste atestate, în momentul depunerii ofertei, fără a avea certitudinea semnării unui contract.

Chiar dacă, având în vedere valoarea estimate a contractului de lucrări acestuia nu îi sunt aplicabile prevederile Directivelor aplicabile în domeniul achizițiilor publice, totuși având în vedere localizarea proiectului, în apropiere de granița României, se poate proba interesul transfrontalier pentru participarea la această procedură a agenților economici care nu își desfășoară activitatea în România și care sunt dezavantajați astfel de cerințele menționate mai sus.

Interesul transfrontalier este definit în conformitate cu Anexa la DECIZIA CE nr. 3.452 din 14 mai 2019 de stabilire a ghidului privind corecțiile financiare de aplicat cheltuielilor finanțate de către Uniune urmare a nerespectării regulilor aplicabile achizițiilor publice, pct. 1.2.3 Existența unui anumit interes transfrontalier, astfel:

“În scopul evaluării existenței unui anumit interes transfrontalier în contracte care nu fac obiectul directivelor, Comisia poartă sarcina probei, ținând cont de jurisprudența Curții Europene de Justiție.

In acest context, este necesar să se determine în primul rând dacă există elemente reale care pot fundamenta interesul transfrontalier, inclusiv următoarele: (i) obiectul contractului, (ii) valoarea sa estimată, (iii) cerințele tehnice ale contractului, (iv) poziția geografică a locului de realizare, (v) dovada ofertelor din alte state membre sau interesul exprimat de agenții economici dintr-un alt stat membru.”

- Cerințe minime pentru componentele sistemului de iluminat, 2.3.1 Aparat de iluminat. Documente solicitate pentru demonstrarea conformității aparatelor de iluminat stradale ofertate. Specificațiile tehnice ale producătorului (fișă tehnică) - fiecare tip de aparat de iluminat ofertat va fi însoțit de fișă tehnică din care să rezulte cel puțin următoarele caracteristici tehnice: certificate și declarații de conformitate

după cum urmează: Certificat ENEC sau similar, Declarație de conformitate a producătorului, Declarație de compatibilitate Electromagnetică, Declarație de conformitate LVD și declarație RoHS

- Declarație privind termenul de garanție se solicită ofertantului să emită și să prezinte declarația privind garanția lucrărilor executate și să prezinte declarația producătorului privind garanția acordată aparatelor de iluminat și sistemului de control.

Termenele de garanție solicitate sunt:

- pentru lucrări: minim 2 ani;
- pentru aparate de iluminat și sistemul de control: minim 10 ani;
- pentru panou fotovoltaic: minim 5 ani
- pentru inverter, regulator și acumulatori, cămin acumulatori: minim 3 ani
- pentru brațe și brațări, profil de fixare panou pe fotovoltaic: minim 10 ani pentru stâlpi metalici minim 10 ani"

Solicitarea documentelor care atestă calitatea și garanția echipamentelor (ex: certificate de conformitate/declarații de conformitate), la momentul depunerii ofertelor, emise de producător, este excesivă, întrucât aceste documente urmează a fi prezentate de către executantul lucrării, în mod obligatoriu, înainte de montarea echipamentelor (reprezintă documente care însoțesc echipamentele la livrare).

Totodată, solicitarea unor documente emise de producător este restrictivă, deoarece se adresează unor terți, care nu sunt implicați în procedura de achiziție, cerințele din caietul de sarcini fiind stabilite doar pentru ofertanți (participanți la procedură).

În conformitate cu Raportul procedurii nr.12532/31.07.2020 în cadrul acestei proceduri de achiziție, au fost depuse un număr de 4 oferte dintre care 3 au fost respinse în etapa de evaluare tehnică. Toate cele 3 oferte au fost respinse ca inacceptabile. În cadrul comunicărilor privind rezultatul procedurii, au fost prezentate solicitările de clarificări și răspunsurile care au fost considerate neconcludente și irelevante de către comisia de evaluare a ofertelor.

Solicitările de clarificări din partea comisiei de evaluare, în etapa de evaluare tehnică, au legătură cu aspectul menționat, astfel:

- a fost solicitat prin clarificări atestatul ANRE pentru 2 dintre cei 3 ofertanți a căror ofertă a fost declarată inacceptabilă.

- au fost solicitate prin clarificări autorizații, diplome și atestate pentru tot personalul de specialitate, deși acestea nu au fost solicitate în mod concret în cadrul documentației de atribuire.

Au fost depuse 2 contestații la CNSC care nu au fost admise. Motivele respingerii contestațiilor nu vizează aspectele menționate mai sus.

Astfel, având în vedere cele de mai sus și:

Ținând seama de dispozițiile Hotărârii nr. 399/2015 privind regulile de eligibilitate a cheltuielilor efectuate în cadrul operațiunilor finanțate prin Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european și Fondul de coeziune 2014-2020:

Art.2 alin. (1) - Fără a încălca prevederile art. 3 și 4, pentru a fi eligibilă, o cheltuială trebuie să îndeplinească cumulativ următoarele condiții cu caracter general:

f) să respecte prevederile legislației Uniunii Europene și naționale aplicabile;

Față de cele constatate, prin încălcarea principiilor care guvernează utilizarea fondurilor europene, a fost restricționată participarea la procedura de atribuire, nu a fost promovată concurența între operatorii economici, nefiind garantat tratamentul egal și nediscriminarea operatorilor economici, și totodată nu a fost asigurată eficiența utilizare a fondurilor publice.

În ceea ce privește existența unui prejudiciu, potrivit prevederilor art.1(2), art.4(1) și art.7(16) din Condițiile generale ale contractului de finanțare, respectiv prevederilor art.4(21) din Condiții specifice aplicabile Programului Operațional Regional 2014-2020 ale contractului de finanțare și ale art.2 alin.(1) lit.c), lit.d) și lit.f) din HG nr. 399/2015, Nerespectarea de către Beneficiar a prevederilor legislației naționale/europene aplicabile în domeniul achizițiilor conduce la neeligibilitatea cheltuielilor astfel efectuate sau la aplicarea de corecții financiare/reduceri procentuale conform legislației în vigoare, ceea ce constituie o neregulă așa cum este definită de art.2.36 din Regulamentul (UE) AL PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI AL CONSILIULUI nr.1303/2013.

Prejudiciul² identificat în acest caz este rezultat din neeligibilitatea cheltuielilor efectuate, în cuantumul rezultat din aplicarea unei corecții financiare ca efect al constatării încălcării de către Beneficiar a legislației aplicabile în domeniul achizițiilor.

Rezumând, pentru a fi eligibilă, o cheltuială trebuie să fie efectuată în conformitate cu prevederile contractului de finanțare și de asemenea să fie conformă cu prevederile legislației naționale și comunitare.

În consecință, prin identificarea existenței și a unui prejudiciu, se constată îndeplinirea tuturor condițiilor pentru stabilirea existenței unei nereguli, așa cum este definită de art.2.36 din Regulamentul (UE) AL PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI AL CONSILIULUI, nr.1303/2013.

Aspectele constatate și sancționate, dau expresie inclusiv normelor constituționale prevăzute la art.135 alin.(2) din Constituție, potrivit cărora statul are obligația de a asigura protejarea intereselor generale ale societății, respectiv a depistării în timp util atât a fraudelor, cât și a neregulilor, în speța în cauză fiind identificate nereguli apărute în obținerea fondurilor europene și fondurilor publice naționale aferente acestora, nefiind efectuate verificări și din perspectiva utilizării acestor fonduri.

Referitor la punctul de vedere exprimat de beneficiar prin adresa nr. 16330/11.08.2023 constatăm faptul că nu au fost comunicate elemente care să modifice constatările și concluziile proiectului actului de control, cu privir la proiectul sus-menționat, astfel:

- a) "În opinia noastră, nu s-a realizat, prin cerința mai sus menționată, nicio abatere de la legalitate fiind respectate întru totul prevederile Legii nr.98/2006, ale HG nr.395/2006, ale Instrucțiunii ANAP nr.2/2017 și cele ale Directivei nr.2014/24/UE.

Actul juridic evaluat, Contractul nr. 19279/2020, chiar dacă poartă denumirea generică de contract de achiziție publică de lucrări, este în realitate un contract mixt, de lucrări și servicii, cu atât mai mult cu cât în denumirea actului este expres menționat aceasta respectiv „PROIECTARE ȘI EXECUȚIE”, iar la obiectul contractului, conform alt.3.1 „Obiectul contractului îl reprezintă proiectare și execuție pentru investiția Eficientizarea și modernizarea sistemului de iluminat public în Municipiul Carei.”

ART. 172

(l) Autoritatea contractantă are dreptul de a aplica, în cadrul procedurii de atribuire numai criteriile de capacitate referitoare la:

² În acest sens CJUE a statuat că simpla încălcare a prevederilor Directivei 92/50/CE “determină o cheltuială nejustificată și prin aceasta aduce prejudicii bugetului Uniunii”.
În Hotărârea Chambre de commerce et d'industrie de l'Indre, din 21 decembrie 2011, Cauza 465/2010, Curtea a consacrat prezumția prejudicierii bugetului UE prin nesocotirea prevederilor comunitare în materia achizițiilor publice, astfel: “46 în măsura în care, astfel cum rezultă în special din articolul 7 alineatul (1) din Regulamentul 2052/88, fondurile structurale nu pot servi pentru finanțarea acțiunilor desfășurate cu nerespectarea Directivei 92/50, încălcarea de către beneficiarul unei subvenții FEDR, în calitate sa de autoritate contractantă, a normelor de atribuire a contractelor de achiziții publice de servicii în vederea realizării acțiunii subvenționate, determină o cheltuială nejustificată și prin aceasta aduce prejudicii bugetului Uniunii”.

a) capacitatea de exercitare a activității profesionale;

b) situația economică și financiară;

c) capacitatea tehnică și profesională

(2) Autoritatea contractantă nu are dreptul de a impune operatorilor economici alte cerințe de capacitate privind participarea la procedura de atribuire față de cele prevăzute la alin. (1).

(3) Autoritatea contractantă stabilește numai cerințe de participare care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că un candidat/ofertant are capacitatea juridică și financiară și competențele tehnice și profesionale pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru care urmează să fie atribuit.

(4) Autoritatea contractantă nu poate stabili cerințe de participare pentru subcontractanții propuși de ofertant/candidat în ofertă sau solicitarea de participare, dar ia în considerare capacitatea tehnică și profesională a subcontractanților propuși pentru partea lor de implicare în contractul care urmează să fie îndeplinit, deci documentele prezentate sunt relevante în acest sens,

(5) Toate cerințele privind capacitatea solicitate de autoritatea contractantă trebuie să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului cadru și să fie proporționale prin raportare la obiectul acestuia.

Art. 178*

(1) Autoritatea contractantă are dreptul de a stabili prin documentele achiziției cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesară pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru la un standard de calitate corespunzător.

(2) Cerințele privind capacitatea tehnică și profesională stabilite de autoritatea contractantă pot viza în special existența unui nivel corespunzător de experiență, prin raportare la contractele executate în trecut.

*) A se vedea și Instrucțiunea președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr.2/2017 emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu completările ulterioare, respective a prevederilor art. 191 și art. 192 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile sectoriale.

Menționăm că, ulterior publicării instrucțiunii indicate mai sus art. 178 a fost modificat prin art. 1 pct. 6 din Legea nr. 256/2022.

ART. 179

Operatorul economic face dovada îndeplinirii cerințelor privind capacitatea tehnică și profesională prin prezentarea, după caz, a unora sau mai multora dintre următoarele informații și documente:

a) o listă a lucrărilor realizate în cursul unei perioade, care acoperă cel mult ultimii 5 ani, însoțită de certificate de bună execuție pentru lucrările cele mai importante; atunci când este necesar în scopul asigurării unui nivel corespunzător de concurență, autoritatea contractantă poate stabili că sunt luate în considerare lucrări relevante realizate cu mai mult de 5 ani în urmă;

b) lista principalelor livrări de produse efectuate sau principalelor servicii prestate în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 3 ani, cu indicarea valorilor, datelor și a beneficiarilor publici sau privați; atunci când este necesar în scopul asigurării unui nivel corespunzător de concurență autoritatea contractantă poate stabili că sunt luate în considerare livrările de produse relevante efectuate sau servicii relevante prestate cu mai mult de 3 ani în urmă;

Art. 5 Instrucțiuni ANAP

(3) Experiența similară nu trebuie să fie solicitată și pentru activități secundare/accesorii indiferent de ponderea valorică a acestora în obiectul contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit, în condițiile în care acestea nu afectează indicatorii de performanță/nivelul calitativ ce caracterizează obiectul principal sau scopul respectivului contract.

NOTA

Un caz particular îl reprezintă situația în care o activitate are o pondere valorică redusă în valoarea totală a contractului de achiziție publică/de achiziție sectorială/acordului-cadru, dar influențează performanța asociată rezultatului acestuia prin faptul că stabilește soluția tehnică ce conduce la îndeplinirea indicatorilor de calitate și performanță și îl reprezintă proiectarea lucrărilor ce urmează a fi executate într-un contract de lucrări care include proiectarea și execuția acestora.

În acest caz, autoritatea/entitatea contractată formulează la nivelul fișei de dare cerința referitoare la experiența similară prin raportare la rezultatul ce trebuie obținut la finalizarea contractului ce urmează a fi atribuit, respectiv solicitându-se demonstrarea finalizării execuției în ultimii 5 ani unei construcții similare în cadrul unui contract de lucrări de aceeași natură (ce a inclus proiectarea și execuția lucrărilor), rezultând astfel că operatorul economic în cauză a avut capacitatea de a gestiona construcția unui obiectiv de investiții similar pentru care a fost răspunzător de îndeplinirea indicatorilor de performanță și calitate.

Se vor avea în vedere raționamentul descris la art. 14 alin. (2) - (3), exemplul aferent art. 3 alin. (4), precum și faptul că, în contextul de mai sus, nu prezintă relevanță că activitatea de proiectare a fost realizată în ultimii 3 ani, importantă fiind îndeplinirea indicatorilor de performanță asociați obiectivului de investiții, aspect ce nu poate fi demonstrat decât după punerea în opera a respectivului proiect tehnic. În consecință, cerința de calificare se formulează astfel încât să nu urmărească separat activitățile de proiectare, respectiv realizare a construcției întrucât nu prezintă relevanță, în acest context, elaborarea unui proiect tehnic care nu a fost implementat ci demonstrarea că toate aceste activități au fost integrate într-un rezultat final și anume construcția în sine, funcțională la parametrii stabiliți ca referință.

Dacă instituția emitentă a Notei de constatare ar fi procedat la o minimă verificare, alta decât cea făcută de Autoritatea de Audit din cadrul Curții de Conturi și nu ar fi acționat a priori, solicitând minime documente cu privire la caracterul cerinței solicitând minime documente cu privire la caracterul cerinței privind capacitatea tehnică și profesională-experiență similară, ar fi putut constata că foști ofertanți participanți fie că vorbim de cei care au depus ofertă în asociere sau singular, au înțeles pe deplin cerința, completând Formularul Standard pentru Documentul Unice de Achiziții Europene (DUAE), la această cerință, indicând: "facerea dovezii cerinței cu indicarea unor contacte privind finalizarea execuției în ultimii 5 ani a unor construcții similare în cadrul unor contracte de lucrări de aceeași natură (ce a inclus proiectarea și execuția lucrărilor), atașând în aceste contracte menționate.

Cu alte cuvinte având reprezentarea clară a cerinței, ofertanții nu au depus, pentru facerea dovezii experienței similare contracte de prestări servicii proiectare cu o valoare de 450.000 lei fără TVA, respectiv contracte de execuție lucrări în domeniul iluminatului public cu o valoare de 17.218.220,63 lei fără TVA, ci contracte de achiziție publică de execuție și contracte de achiziție publică proiectare și execuție, propunând cumularea valorii lor la facerea dovezii îndeplinirii cerinței.

Autoritatea contractantă, verificând îndeplinirea cerinței, în considerarea scopului urmărit prin instituirea acestei cerințe în caietul de sarcini, a constatat că formularul DUAE și actele doveditoare corespund cerinței, rezultând că ofertanții în cauză au avut capacitatea de a gestiona construcția unui obiectiv de investiții similar pentru care au fost răspunzători de îndeplinirea indicatorilor de performanță și calitate.

Concluzionând, cerința experienței similare, în contextul în care ofertanții au înțeles să facă dovada acesteia, deși a fost prevăzută ca fiind duală, în realitate ea este unitară, urmărindu-se și obținându-se verificarea ofertanților din perspectiva îndeplinirii indicatorilor de performanță asociați obiectivului de investiții, aspect ce nu poate fi demonstrat decât după punerea în opera a respectivului proiect tehnic.

În consecință, cerința de calificare formulată nu a urmărit separat activitățile de proiectare, respectiv de executare a investiției, ci facerea dovezii de către ofertanți a elaborării unor proiecte tehnice care au fost implementate prin executare, și că toate aceste activități au fost integrate într-un rezultat final, și anume construcția în sine, funcțională la parametrii stabiliți ca referință, alegându-se ca valori cumulate, pentru facerea dovezii

îndeplinirii indicatorilor de performanță și calitate, suma de 450,000 lei fără TVA pentru proiectare și 17.281.220,63 lei fără TVA pentru execuție.

Fără-să ne repetăm, sensul și scopul cerinței, faptul că-nu s-a cerut facerea dovezii experienței similare distinct pentru proiectare și distinct pentru execuție, este dovedită de modul în care toți participanții au înțeles să facă dovada realizării ei, respectiv prin completarea formularului prin indicarea unor contracte de proiectare și execuție pe tipul de investiție supus atribuirii de către noi, depunând în acest sens aceste contracte. Pe de altă parte, că și autoritatea contractantă a înțeles în acest sens cerința pe care a instituit-o, o facem cu modul în care a fost apreciată de către aceasta îndeplinită cerința prin depunerea de contracte de proiectare și execuție, iar nu distinct pentru proiectare.

Nelegalitatea Notei de neconformitate se impune a fi analizată și față de încălcarea prevederilor OUG nr.66/2011 raportat la împrejurarea că s-a folosit ca și stare de fapt la determinarea normelor de drept aplicabile constatările Curții de Conturi, fără o verificare și determinare proprie a organului emitent, aspect care a fost prohibit, cu titlu de similaritate, prin Decizia RIL nr. 19/2018 a ÎCCJ, în sensul că orice constatare sau măsură dispusă de auditul public extern al Curții de Conturi, nu poate produce efecte juridice cu privire la raporturile juridice dintre părțile semnatare ale unui act juridic. Acest act al auditului putea fi cel mult declicul pentru efectuarea unei verificări efective, la sediul autorității contractante, prin verificarea tuturor actelor, documentelor și elementelor definitorii asupra stării de fapt.

b). În opinia noastră, nu s-a realizat prin ccrinta mai sus menționată, nicio abatere de la legalitate fiind respectată întru totul prevederile Legii nr.98/2016 ale HG nr.395/2016 ale, Instruct.iunii ANAP-nr.1/2017 si cele ale Directivei nr.2014/24/UE.

AC nu a impus în caietul de sarcini și cerințe referitoare la experiența profesională a expertului/specialistului în cauză, ce trebuie îndeplinite la momentul evaluării ofertei tehnice, ci doar facerea dovezii de către ofertant a faptului că și-a asigurat accesul la serviciile unui specialist în iluminat, în sensul că are un angajat autorizat în acest sens sau un contract de prestări servicii cu o persoană juridică care face dovada autorizării pe acest tip de servicii prin personalul său.

Cerința din propunerea tehnică, cuprinsă în caietul de sarcini, nu este un criteriu de calificare și selecție în raport cu operatorul economic ce este candidat/ofertant în procedura de atribuire, ci o solicitare privind modul în care operatorul economic ofertant și-a asigurat accesul la serviciile acestora (fie prin resurse propria, caz în care vor fi prezentate personalele în cauză, fie prin externalizare, situație în care se vor descrie aranjamentele contractuale realizate în vederea obținerii serviciilor respective, ceea ce implicit presupune că nu au fost încălcate prevederile art.155 alin.6 din Legea nr.98/2016, nefiind vorba de o specificație tehnică și implicit de un criteriu de calificare și selecție, după cum, astfel, nu au fost încălcate nici prevederile art.2 din același act normativ.

Cerința de la cap.3.1.7. din caietul de sarcini nu este restrictivă, atâta timp cât nu s-a solicitat depunerea de certificate sau alte documente care să ateste calitatea și garanția echipamentelor la momentul depunerii ofertelor, emise de către producător, ci depunerea unei declarații din partea producătorului ales de ofertant cu privire la garanția acordată aparatelor de iluminat și sistemului de control.

Prin Propunerea tehnică, conform pct.3.1.7. din Caietul de sarcini, ofertanții care, față de obiectul contractului de achiziție publică supus procedurii de atribuire, nu puteau fi și producători de echipamente de iluminat, ci prestatori de lucrări în iluminatul public, au fost obligați doar să depună declarația privind garanția lucrărilor executate și dovada că au ales un producător care asigură o garanție minimă de 10 ani pentru aparatele de iluminat și sistemul de control.

Cum prestatorii de lucrări de iluminat public nu sunt producătorii de echipamente de iluminat, iar prestarea serviciului achiziționat presupunea și achiziționarea acestor echipamente, s-a stabilit prin Caietul de sarcini că achiziționarea echipamentelor este în sarcina ofertanților, atâta timp cât, conform valorii estimate a contractului, valoarea echipamentelor reprezintă o valoare semnificativă din prețul contractului.

În acest context, ca și condiție de calificare, prin pct.3.1.7. din caietul de sarcini, li s-a solicitat ofertanților să facă dovada că vor achiziționa echipamentele de la un producător care are o garanție pe echipamente conform cerinței.

Niciodată și sub nici o formă autoritatea contractantă, prin caietul de sarcini, nu a solicitat ofertanților să obțină asigurarea garanției de la producător pentru echipamente, ci doar dovada că ofertanții vor achiziționa acest echipament de la producător, oricare ar fi acela, care asigură termenele de garanție pe care și le-a propus AC.

Producătorul nu are nici o legătură cu achiziția AC, fiind strict în obligația ofertantului, atât asigurarea garanției comerciale pentru lucrările executate, cât și garanția comercială pentru echipamentele pe care le-a achiziționat pentru a putea presta aceste lucrări.

În contextual în care cerința de la cap.3.1.10 din Caietul de sarcini nu a produs nici o vătămare sub aspectul că ofertanții au înțeles că îndeplinirea cerinței se poate face cu orice alte atestate similare, nu poate fi reținută restrângerea participării operatorilor economici la procedură.

Un alt aspect pe care vi-l solicităm să-l aveți în vedere este acela care ține de împrejurarea că această Notă de constatare vine, contrar legii, să stabilească corectii financiare la 3 ani după finalizarea procedurii de atribuire și după efectuarea de plăți în baza Contractului nr.19279/2020, fără ca, până la data acestei constatări, să se fi invocat încălcarea legislației specifice achizițiilor publice în procedura de atribuire a contractului de achiziție publică. Din această perspectivă, vă solicităm să renunțați la emiterea actului, fiind în prezența unei irevocabilizări a situației juridico-administrative create și chiar a prescripției dreptului de a constata.

Față de cele de mai sus, în conformitate cu dispozițiile art.211 alin.(21) din nOUG nr.66/2011, structura de control formulează următoarele:

Prin punctul de vedere asupra constatărilor comunicate în proiectul actului de control, Beneficiarul nu comunică nici un document justificativ nou și nu aduce nicio informație nouă cu privire la aspectele sesizate, documente sau informații care să poată schimba constatările și/sau concluziile deja prezentate în proiectul actului de control comunicat.

De asemenea, prin observațiile formulate au fost comunicate doar propriile interpretări ale Beneficiarului cu privire la prevederile legale aplicabile în speță, care de altfel, au avut drept rezultat constatarea neregulilor.

Totodată, subliniem încă o dată că în urma sesizărilor primite, structura de control efectuează verificări în scopul stabilirii eligibilității cheltuielilor în raport cu regulile impuse de Comisia Europeană, reguli ce deriva din legislația europeană și/sau națională a căror interpretare a fost data prin rapoartele auditului Comisiei Europene și/sau rapoartele Autorității de Audit din cadrul Curții de Conturi a României, potrivit competențelor.

În acest sens reiterăm următoarele:

Susociniunile de nereguli au fost emise urmare a constatărilor din Raportul final de operațiuni nr.201590/DV/24.07.2023, întocmit ca urmare a misiunii de audit efectuată de către Autoritatea de Audit, centralizatorul constatărilor și recomandărilor formulate la enetitatea auditată Autoritatea de Management POR/ ADR OIR Nord Vest.

În aplicarea coroborată a prevederilor art.516 din regulamentul privind organizarea și desfășurarea activităților specific Curții de Conturi, precum și valorificarea actelor rezultate din aceste activități conform cărora: "Atunci când în rapoartele de audit sunt consemnate nereguli, Autoritatea de Audit solicită autorităților competente să ia măsuri de înlăturare a acestora, iar acestea din urmă sunt obligate să le ducă la îndeplinire.", cât și a celor de la art.5 lit.c) din OUG nr.66/2011, ținând seama de dispozițiile art.20 și art.21 din OUG nr.66/2011, activitatea de verificare a fost formalizată printr-un act de control.

Astfel, raportându-ne la speța prezentată anterior, luând în considerare prevederile OUG nr.66/2011, cu modificările și completările ulterioare structura de control a constatat și reținut, în același timp justetea aplicării unor corecții financiare, în considerarea strictă a

aspectelor care au constituit abateri de la aplicarea prevederilor legale în materia achizițiilor publice.

Menționăm și faptul că în stabilirea procentului de corecție financiară s-a ținut seama de prevederile art.17 din OUG nr.66/2011 privind aplicarea principiului proporționalității.

Reamintim în context și prevederile de la art.45 alin. (1) din OUG nr.66/2011 conform cărora: "Dreptul de a stabili creanța bugetară se prescrie în termen de 5 ani de la data de 1 ianuarie a anului următor datei de închidere a programului, comunicată oficial de către Comisia Europeană/donatorul public internațional prin emiteră declarației finale de închidere, cu excepția cazului în care normele Uniunii Europene sau ale donatorului public internațional prevăd un termen mai mare."

În baza documentelor verificate și a dispozițiilor legale aplicabile, se mențin concluziile și măsurile instituite.

8.Temeiul de drept:

Hotărârea nr. 399/2015 privind regulile de eligibilitate a cheltuielilor efectuate în cadrul operațiunilor finanțate prin Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european și Fondul de coeziune 2014-2020:

Art.2 alin. (1) - Fără a încălca prevederile art. 3 și 4, pentru a fi eligibilă, o cheltuială trebuie să îndeplinească cumulativ următoarele condiții cu caracter general:

- c) să fie în conformitate cu prevederile programului;
- d) să fie în conformitate cu contractul/decizia/ordinul de finanțare, încheiat între autoritatea de management sau organismul intermediar și beneficiar, cu respectarea art. 65 alin. (11), art. 70, art. 71, art. 125 alin. (1) și art. 140 din Regulamentul (UE) nr. 1.303/2013;
- f) să respecte prevederile legislației Uniunii Europene și naționale aplicabile;

Contractul de finanțare

Condiții generale

Art.1 alin.(7) - Beneficiarul se angajează să implementeze Proiectul, în conformitate cu prevederile cuprinse în prezentul contract și legislația europeană și națională aplicabilă acestuia.

Art.4 alin.(1) - Cheltuielile sunt considerate eligibile dacă sunt în conformitate cu :

- a) legislația națională și europeană aplicabilă,
- b) Instrucțiunile AM după caz/OI, pentru Contractele de finanțare semnate, după data publicării acestora,
- c) Ghidul Solicitantului

bunuri/servicii sau lucrări, beneficiarul are obligația de a respecta legislația națională în vigoare în domeniul achizițiilor publice.

Art.7 alin.(16) - Beneficiarul este obligat să respecte prevederile cuprinse în Anexa 2 - Cererea de finanțare, referitoare la asigurarea conformității cu politicile Uniunii Europene și naționale, privind achizițiile publice, ajutorul de stat, egalitatea de șanse, dezvoltarea durabilă, informarea și publicitatea.

Anexa 1 - Condiții specifice

Secțiunea I - Condiții specifice aplicabile Programului Operațional Regional 2014-2020

Art.3 alin.(21) - Nerespectarea de către Beneficiar a prevederilor legislației naționale/europene aplicabile în domeniul achizițiilor conduce la neeligibilitatea cheltuielilor astfel efectuate sau la aplicarea de corecții financiare/reduceri procentuale conform legislației în vigoare.

Regulamentul (UE) nr. 1303/2013 al Parlamentului European și al Consiliului - art. 2, 36, art. 6, art. 65, art. 70, art. 125.

Anexa 1 la OUG nr. 66/2011, cu modificările și completările ulterioare, respectiv la HG nr. 519/2014 privind stabilirea ratelor aferente reducerilor procentuale/corecțiilor financiare aplicabile pentru abaterile prevăzute în anexa la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 66/2011, cu modificările și completările ulterioare

Având în vedere cele menționate la capitolul 7 Motivele de fapt se constată încălcări ale legislației din domeniul achizițiilor publice, astfel:

- art. 178, alin. (1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare: "Autoritatea contractantă are dreptul de a stabili prin documentele achiziției cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dețin resursele umane și tehnice și experiența necesare pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru la un standard de calitate corespunzător".

- art. 31, alin. (1) din Hotărârea nr. 395/2016: "Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor criterii minime de calificare, care:

- a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;
- b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit."

- art. 5, alin. (3) din Instrucțiunea ANAP nr. 2/19.04.2017, emisă în aplicarea prevederilor art. 178 și art. 179 lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare;

- art. 58 alin. (4) din Directiva nr. 2014/24/UE "În ceea ce privește capacitatea tehnică și profesională, autoritățile contractante pot impune cerințe care să asigure faptul că operatorii economici dețin experiența și resursele umane și tehnice necesare pentru a executa contractul la un standard de calitate corespunzător."

- art. 18 alin. (1) din Directiva nr. 2014/24/UE, "Autoritățile contractante îi tratează pe operatorii economici în mod egal și fără discriminare și acționează într-o manieră transparentă și proporționată. Conceptul achiziției nu se poate face cu intenția de excludere a acestora din domeniul de aplicare al prezentei directive sau restrângerea artificială a concurenței. Se consideră că se restrânge artificial concurența în cazul în care conceptul achiziției este făcut cu intenția favorizării sau dezavantajării nejustificate a anumitor operatori economici."

- art. 5 alin. (2) din Instrucțiunea nr. 1 din 4 ianuarie 2017 emisă de ANAP în aplicarea prevederilor art. 179 lit. g) și art. 187 alin. (8) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice: "În conformitate cu principiul recunoașterii reciproce, autoritatea/entitatea contractantă are obligația de a accepta documente echivalente celor solicitate la nivelul documentației de atribuire, emise de organisme stabilite în alte state membre ale Uniunii Europene sau cu care România are încheiate acorduri pentru recunoașterea și echivalarea certificărilor/autorizațiilor în cauză."

- art. 155, alin. (6) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, "Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici."

- art. 18 alin. (1) din Directiva nr. 2014/24/UE, "Autoritățile contractante îi tratează pe operatorii economici în mod egal și fără discriminare și acționează într-o manieră transparentă și proporționată. Conceptul achiziției nu se poate face cu intenția de excludere a acestora din domeniul de aplicare al prezentei directive sau restrângerea artificială a concurenței. Se consideră că se restrânge artificial concurența în cazul în care conceptul achiziției este făcut cu intenția favorizării sau dezavantajării nejustificate a anumitor operatori economici."

- art. 200, alin. (1) din Legea nr. 98/2016: "În cazul în care autoritatea contractantă impune operatorilor economici obligația prezentării unor certificări specifice, acordate de organisme

independente care atestă respectarea de către aceștia a anumitor standarde de asigurare a calității, inclusiv privind accesibilitatea pentru persoanele cu dizabilități, sau standarde ori sisteme de management de mediu, aceasta se va raporta la sistemele de asigurare a calității bazate pe seriile de standarde europene relevante certificate de organisme acreditate.”

- art. 31, alin. (1) din Hotărârea nr. 395/2016: “Autoritatea contractantă nu are dreptul de a restricționa participarea la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică prin introducerea unor criterii minime de calificare, care:

a) nu prezintă relevanță în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează să fie atribuit;

b) sunt disproporționate în raport cu natura și complexitatea contractului de achiziție publică ce urmează a fi atribuit.”

- art. 155, alin. (6) din Legea nr. 98/2016: “Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.”

- art. 156, alin. (2) din Legea nr. 98/2016: “Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.”

Regulamentul (UE, Euratom) nr. 966/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 25 octombrie 2012 privind normele financiare aplicabile bugetului general al Uniunii și de abrogare a Regulamentului (CE, Euratom) Nr. 1605/2002 al Consiliului

Art. 102 (1) Toate contractele de achiziții publice finanțate integral sau parțial de la buget respectă principiile transparenței, proporționalității, egalității de tratament și nediscriminării.

OUG 40/2015 privind gestionarea financiară a fondurilor europene pentru perioada de programare 2014-2020.

Art. 27 (4) Autoritățile de management/organismele intermediare au obligația de a exclude de la rambursare acele cheltuieli efectuate și declarate de beneficiari, pentru care în procesul de verificare a cheltuielilor se constată nerespectarea regulilor de eligibilitate stabilite la nivel național și comunitar.

HG nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice

Art. 17 (1) Autoritatea contractantă alege modalitatea de achiziție în funcție de următoarele aspecte: a) valoarea estimată a tuturor achizițiilor cu același obiect sau destinate utilizării identice ori similare, ori care se adresează operatorilor economici ce desfășoară constant activități într-o piață de profil relevantă, pe care autoritatea contractantă intenționează să le atribuiască în cursul unui an bugetar; b) complexitatea contractului/acordului-cadru ce urmează a fi atribuit; c) îndeplinirea condițiilor specifice de aplicare a anumitor modalități de atribuire.

(2) În aplicarea art. 11 alin. (2) din Lege, autoritatea contractantă are obligația ca, la alegerea modalității în care se va derula procesul de atribuire a contractului de achiziție publică, să se raporteze la valoarea estimată cumulată a produselor, serviciilor și lucrărilor care sunt considerate similare în condițiile de la alin. (1) lit. a).

(3) În cazul în care autoritatea contractantă implementează proiecte finanțate din fonduri nerambursabile și/sau proiecte de cercetare-dezvoltare, prevederile alin. (1) se aplică prin raportare la fiecare proiect în parte.

Hotărârea Guvernului nr. 398/2015 pentru stabilirea cadrului instituțional de coordonare și gestionare a fondurilor europene structurale și de investiții și pentru asigurarea continuității cadrului instituțional de coordonare și gestionare a instrumentelor structurale 2007-2013, cu modificările și completările ulterioare, îndeplinind atribuțiile prevăzute în acordurile de delegare încheiate cu autoritățile de management

art.29 în condițiile Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 66/2011, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 142/2012, cu modificările și completările ulterioare, ale art. 60 din Regulamentul (CE) nr. 1.083/2006 al Consiliului și art. 125 din Regulamentul (UE) nr. 1.303/2013, în cazul în care autoritatea de management constată că au existat încălcări ale legislației europene sau naționale privind achizițiile publice, aceasta stabilește și aplică reduceri procentuale/corecții financiare, fără a fi condiționată în luarea deciziilor de activitățile desfășurate de Agenția Națională pentru Achiziții Publice.

Regulamentul (UE) AL PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI AL CONSILIULUI nr. 1303/2013 art. 2.36, art. 65, art. 70, art. 125 alin. (1) și alin. (4).

Anexa la Decizia CE nr. C(2019) 3452/14.05.2019 privind determinarea corecțiilor financiare aferente achizițiilor publice sunt prevăzute corecțiile financiare ce sunt aplicate în cazul nerespectării prevederilor legale comunitare în domeniul achizițiilor publice.

9. Concluziile activității de verificare*

Prin urmare, ținând cont de rezultatul verificărilor așa cum a fost el menționat la *Motivele de fapt*,

s-a constatat încălcarea legislației privind achizițiile și, pe cale de consecință, abaterea de la legalitate, regularitate și conformitate, fiind astfel identificată o neregulă în conformitate cu prevederile art.2.36 din Regulamentul 1303/2013 AL PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI AL CONSILIULUI din 17 decembrie 2013 de stabilire a unor dispoziții comune privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune, Fondul european agricol pentru dezvoltare rurală și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime, precum și de stabilire a unor dispoziții generale privind Fondul european de dezvoltare regională, Fondul social european, Fondul de coeziune și Fondul european pentru pescuit și afaceri maritime și de abrogare a Regulamentului (CE) nr. 1083/2006 al Consiliului.

Consecința abaterilor de la prevederile legale este sancționată cu impunerea unor corecții financiare la valoarea contractelor încheiate.

În acest sens, potrivit prevederilor art. 21 din Ordonanța Guvernului nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea și sancționarea neregulilor apărute în obținerea și utilizarea fondurilor europene și/sau a fondurilor publice naționale aferente acestora "Activitatea de constatare a neregulilor și de stabilire a creanțelor bugetare/corecțiilor financiare se desfășoară de către structurile/echipele de control prevăzute la art. 20", iar potrivit art. 33 "Obiectul activității de stabilire a creanțelor bugetare îl constituie individualizarea obligației de plată sub forma unui titlu de creanță și a persoanelor fizice sau juridice debitoare, ca urmare a nerespectării legalității, conformității și regularității obținerii și utilizării fondurilor europene și a fondurilor publice naționale aferente acestora".

În concluzie, în conformitate cu prevederile art.27 din OUG 66/2011, în cazul în care se constată nereguli în aplicarea de către beneficiari a prevederilor privind procedurile de achiziție publică, fie în raport cu reglementările naționale în vigoare în domeniul achizițiilor

publice, fie cu procedurile specifice de achiziții aplicabile beneficiarilor privați, se emit note de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare.

Luând în considerare prevederile O.U.G. nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea și sancționarea neregulilor apărute în obținerea și utilizarea fondurilor europene și/sau a fondurilor publice naționale aferente acestora, cu modificările și completările ulterioare, și cele ale Anexei la Decizia C(2019) 3452/14.05.2019 privind instituirea și aprobarea orientărilor pentru stabilirea corecțiilor financiare pe care Comisia trebuie să le aplice, în cazul nerespectării normelor în materie de achiziții publice, asupra cheltuielilor finanțate de Uniune în cadrul gestiunii partajate, echipa de control constată și reține, în același timp, aplicarea unor corecții financiare în cauză, în considerarea strictă a aspectelor care au constituit abateri de la prevederile legale în materia achizițiilor publice incidente în cauză.

Echipa de control constată și reține, în același timp, aplicarea unor corecții financiare în cauză, în considerarea strictă a aspectelor care au constituit abateri de la prevederile legale în materia achizițiilor publice incidente în cauză.

Astfel, pentru deficiențele de la punctul I, în conformitate cu prevederile art. 143 Corecții financiare ale statelor membre din Regulamentul (CE) nr. 1303/2013, ale pct. 11 Utilizarea criteriilor de excludere, selecție, atribuire care nu sunt discriminatorii în sensul tipului anterior de neregulă dar care însă restricționează accesul operatorilor din Anexa la Decizia CE nr. C(2019)3452 și ale pct. A.11: secțiunea Anunțul de participare și Documentația de atribuire din Anexa nr. 2 la HG nr. 519/26.06.2014, este aplicabilă o corecție de 10% din valoarea contractului pentru nereguli încadrate în următoarea descriere:

“Cazurile în care operatorii economici ar fi putut fi descurajați să participe la procedura de atribuire din cauza criteriilor de calificare și selecție și/sau atribuire, factorilor de evaluare și a ponderilor acestora sau a condițiilor de executare a contractelor care, chiar dacă nu sunt discriminatorii, fiind bazate pe cerințe preferențiale la nivel național/regional/local, conduc totuși la restricționarea accesului operatorilor economici la procedura de atribuire, astfel cum sunt cazurile prezentate mai jos:

1) cazurile în care criteriile privind capacitatea au legătură, dar nu sunt proporționale cu obiectul contractului; (...)”

Pentru deficiențele de la punctul II, în conformitate cu prevederile art. 143 Corecții financiare ale statelor membre din Regulamentul (CE) nr. 1303/2013, ale pct. 11 Utilizarea criteriilor de excludere, selecție, atribuire care nu sunt discriminatorii în sensul tipului anterior de neregulă dar care însă restricționează accesul operatorilor din Anexa la Decizia CE nr. C(2019)3452 și ale pct. A.11: secțiunea Anunțul de participare și Documentația de atribuire din Anexa nr. 2 la HG nr. 519/26.06.2014, este aplicabilă o corecție de 10% din valoarea contractului pentru nereguli încadrate în următoarea descriere:

“Cazurile în care operatorii economici ar fi putut fi descurajați să participe la procedura de atribuire din cauza criteriilor de calificare și selecție și/sau atribuire, factorilor de evaluare și a ponderilor acestora sau a condițiilor de executare a contractelor care, chiar dacă nu sunt discriminatorii, fiind bazate pe cerințe preferențiale la nivel național/regional/local, conduc totuși la restricționarea accesului operatorilor economici la procedura de atribuire, astfel cum sunt cazurile prezentate mai jos:

cazurile în care sunt solicitate anumite mărci comerciale /mărci/standarde specifice, cu excepția situației în care aceste cerințe vizează aspecte ale procedurii de atribuire care nu sunt esențiale, impactul potențial asupra bugetului UE fiind formal.”

Având în vedere cumulul de abateri menționate, stabilirea corecției financiare se face cu respectarea prevederilor Deciziei Comisiei Europene C(2019) 3452/14.05.2019, Anexa, secțiunea 1.4 "Criteriile de luat în considerare în momentul stabilirii unei rate de corecție proporționale: „În cazul în care se constată mai multe nereguli în cadrul aceleiași proceduri de achiziție, ratele de corecție nu se cumulează în acest caz. Cea mai gravă neregulă este luată ca o indicație pentru stabilirea ratei de corecție aplicabilă contractului în cauză, în conformitate cu secțiunea 2 de mai jos”. Aceași prevedere se regăsește și la art. 4 din HG 875/2011.

În concluzie, pentru abaterile constatate sunt incidente prevederile OUG 66/2011, Anexa 2, Anunțul de participare și documentația de atribuire, punctul 11, cuantumul corecției este stabilit de aplicarea prevederilor HG nr. 519/2014 privind stabilirea ratelor aferente reducerilor procentuale/corecțiilor financiare aplicabile pentru abaterile prevăzute în anexa la OUG nr. 66/2011 cu modificările și completările ulterioare.

În consecință, pentru abaterile de la prevederile legale în domeniul achizițiilor publice, a fost stabilită o corecție financiară de 10% din valoarea contractului afectat de neregulă.

** Facem precizarea că toate considerațiile exprimate, respectiv toate constatările și concluziile din prezentul act de verificare sunt rezultatul interpretării doar a informațiilor și documentelor puse la dispoziție, conform suspiciunii sesizate, nefiind exclusă posibilitatea constatării ulterioare a unor (alte) nereguli, în cazul în care apar alte date suplimentare nesesizate la data efectuării verificărilor și care nu au fost luate în discuție la acest moment.*

10. Valoarea corecției financiare

Valoarea corecției financiare: 1.478.184,80 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea eligibilă a contractului verificat:

- contribuție din fonduri UE: 1.256.457,08 lei - 85,00%;
- contribuție publică națională de la bugetul de stat: 192.164,03 lei - 13%;
- contribuție proprie: 29.563,70 lei - 2,00%.

11. Valoarea creanței bugetare rezultate din nereguli

Valoarea creanței bugetare rezultate din aplicarea corecției financiare de 10% la sumele autorizate până în prezent pentru contractul verificat este de 914.142,89 lei, după cum urmează:

- contribuție din fonduri UE: 792.879,04 lei - 85,00%;
- contribuție publică națională de la bugetul de stat: 121.263,85 lei - 13%.

12. Documente probante:

- contractul de finanțare;
- suspiciunea de neregulă;
- documente atașate la suspiciune.

Sumele constatate neeligibile au fost incluse în cererile de plată/de rambursare ale beneficiarului, după cum urmează:

1. Cererea de rambursare nr. 2

Corecție financiară 10 %: 136.714,43 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea autorizată a contractului verificat:

- contribuție din fonduri UE: 116.207,27 lei - 85,00%;
- contribuție publică națională de la bugetul de stat: 17.772,88 lei - 13%;
- contribuție proprie: 2.734,29 lei - 2,00%

2. Cererea de rambursare nr. 3

Corecție financiară 10 %: 34.216,06 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea autorizată a contractului verificat:

- contribuție din fonduri UE: 29.083,65 lei - 85,00%;
- contribuție publică națională de la bugetul de stat: 4.448,09 lei - 13%;
- contribuție proprie: 684,32 lei - 2,00%

3. Cererea de rambursare nr. 4

Corecție financiară 10 %: 42.668,30 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea autorizată a contractului verificat:

contribuție din fonduri UE: 36.268,06 lei - 85,00%;
contribuție publică națională de la bugetul de stat: 5.546,88 lei - 13%;
contribuție proprie: 853,37 lei - 2,00%

4. Cererea de rambursare nr. 5

Corecție financiară 10 %: 160.901,80 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea autorizată a contractului verificat:

contribuție publică națională de la bugetul de stat: 20.917,23 lei - 13%;
contribuție proprie: 3.218,04 lei - 2,00%

5. Cererea de rambursare nr. 6

Corecție financiară 10%: 402.868,73 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea autorizată a contractului verificat:

contribuție din fonduri UE: 342.438,42 lei - 85,00%;
contribuție publică națională de la bugetul de stat: 52.372,94 lei - 13%;
contribuție proprie: 8.057,38 lei - 2,00%

6. Cererea de rambursare nr. 7

Corecție financiară 10%: 155.429,54 lei (TVA inclus), respectiv 10% aplicabilă la valoarea autorizată a contractului verificat:

contribuție din fonduri UE: 132.115,11 lei - 85,00%;
contribuție publică națională de la bugetul de stat: 20.205,84 lei - 13%;
contribuție proprie: 3.108,59 lei - 2,00%

13. Debitor

a) Denumirea: UAT Municipiul Carei;

b) Sediul: Strada 1 Decembrie 1918, nr.40, Municipiul Carei, județul Satu Mare;

c) Cod de identificare fiscală : 4481160 ;

d) Domiciliul fiscal: Strada 1 Decembrie 1918, nr.40, Municipiul Carei, județul Satu Mare;

e) Reprezentatul legal: Eugen KOVACS, primar.

13.1. Motivele de fapt pentru desemnarea debitorului

Astfel, se confirmă sesizarea Serviciului nereguli și monitorizare audit nr. SNMA-109654/15.09.2021, privind contractul economic afectat de suspiciunea de neregulă: 12538/297/21.05.2018, încheiat cu SC IDEAL PROIECT SRL, și se constată o neregulă așa cum este acesta definită de art. 2.36 din Regulamentul 1303/2013 AL PARLAMENTULUI EUROPEAN ȘI AL CONSILIULUI din 17 decembrie 2013.

13.2 Temeiul de drept pentru desemnarea debitorului

Art. 2 alin. (1) lit. v) din O.U.G. nr. 66/2011, cu modificările și completările ulterioare definește: „debitor - persoana fizică sau juridică în sarcina căreia se stabilește o creanță bugetară rezultată din nereguli, în vederea recuperării acesteia.”

14. Creanța bugetară în sarcina debitorului

Valoarea creanței bugetare rezultate din aplicarea corecției financiare de 100% pentru contractul verificat este de 914.142,89 lei, după cum urmează:

- contribuție din fonduri UE: 792.879,04 lei - 85,00%;
- contribuție publică națională de la bugetul de stat: 121.263,85 lei - 13%;

15. Termen de plată :

În conformitate cu prevederile art. 42 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 66/2011, scadența creanței bugetare stabilită prin prezentul titlu de creanță este la 30 de zile de la data comunicării prezentului titlu de creanță.

Neplata creanței bugetare, conform termenului stabilit, atrage calculul dobânzilor și recuperarea acestora conform prevederilor Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 66/2011.

16. Cont bancar de recuperare:

Contul bancar al autorității cu competențe în gestionarea fondurilor europene în care urmează să se recupereze debitul este cod RO 90 TREZ 700 57 07 05 65 XXXXX deschis la ATPMB, cod fiscal 26369185.

În conformitate cu prevederile art. 21 alin. (20) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 66/2011, prezenta notă de constatare a neregulilor și stabilire a corecțiilor financiare constituie titlu de creanță.

În temeiul art. 43 lit. a) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 66/2011, prezenta notă de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare constituie titlu executoriu, în caz de neplată în termenul prevăzut la pct. T5 din prezenta notă de constatare.

Având în vedere prevederile art. 17 din H.G. nr. 875/2011 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor O.U.G. nr. 66/2011 privind prevenirea, constatarea și sancționarea neregulilor apărute în obținerea și utilizarea fondurilor europene și/sau a fondurilor publice naționale aferente acestora, cu modificările și completările ulterioare vă înștiințăm că aveți posibilitatea de a opta pentru stingerea creanței bugetare rezultată din neregulile constatate prin deducere din plățile aferente următoarelor cereri de rambursare în acest sens fiind necesară transmiterea unui acord scris.

Împotriva măsurilor dispuse prin prezenta Notă de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare se poate formula contestație, care se depune, sub sancțiunea decăderii, în termen de 30 de zile calendaristice de la comunicare, la Ministerul Dezvoltării, Lucrărilor Publice și Administrației.

Prezenta Notă de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare a fost întocmită în 3 (trei) exemplare originale, cu respectarea exigențelor de formă și fond, făcându-se dovada deplină a situației de fapt și de drept, fiind un act administrativ care se bucură de prezumția de temeinicie pînă la proba contrară.

Structura de control prin:

- Mădălina Neacșu-Paraschiv, consilier superior,
- Ioana Munteanu, consilier evaluare-examinare,
- Janina Vlădoi, consilier superior, responsabilă cu stabilirea debitorului

AVERTISMENT: Conținutul acestei Note de constatare a neregulilor și de stabilire a corecțiilor financiare reprezintă poziția oficială a Ministerului Investițiilor și Proiectelor Europene și constituie o comunicare oficială din partea MIPE, purtând semnatura persoanelor autorizate.

Acest document poate conține informații confidențiale prin urmare multiplicarea, reproducerea ori redistribuirea, totală și/sau parțială, nu pot fi făcute decât cu acordul MIPE ori a persoanelor îndreptățite, și doar pentru activități cu caracter necomercial și numai cu respectarea legislației