



DIRECȚIA GENERALĂ PROGRAME EUROPENE TRANSPORT

INSTRUCȚIUNEA

Nr. 7

Data: 07.06.2022

pentru modificarea *Metodologiei privind aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul proiectelor finanțate prin Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF (Connecting Europe Facility)*

În temeiul art. 129, alin. (4), Secțiunea a 11-a din Regulamentul de organizare și funcționare a Ministerului Transporturilor și Infrastructurii, aprobat prin Ordinul ministrului transporturilor și infrastructurii nr. 939/01.07.2021, a Legii nr. 8/2018 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 68/2015 pentru aprobarea unor măsuri de gestionare a instrumentelor structurale din domeniul transporturilor, a Hotărârii Guvernului nr. 370/2021 privind organizarea și funcționarea Ministerului Transporturilor și Infrastructurii, cu modificările și completările ulterioare;

și având în vedere:

- (1) Regulamentul (UE) nr. 1316/2013 al Parlamentului European și al Consiliului din 11 decembrie 2013 de instituire a Mecanismului pentru Interconectarea Europei, de modificare a Regulamentului (UE) nr. 913/2010 și de abrogare a Regulamentului (CE) nr. 680/2007 și (CE) nr. 67/2010;
- (2) Necesitatea adoptării unor măsuri de îmbunătățire a sistemului de implementare la nivelul beneficiarilor pentru proiectele din domeniul transporturilor, finanțate prin *Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF (Connecting Europe Facility)*,
- (3) Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare;
Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare;
OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare; Hotărârea Guvernului nr. 925/2006 pentru aprobarea normelor de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică din OUG nr. 34/2006;
- (4) Ordonanța de urgență nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale.
- (5) Ordonanța de urgență nr. 62/2022 pentru modificarea art. 262 alin. (32) din Legea nr. 85/2014 privind procedurile de prevenire a insolvenței și de insolvență și a Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție.



Directorul General al Direcției Generale Programe Europene Transport (DGPET),
emite următoarea:

INSTRUCȚIUNE

Art. 1. Beneficiarii proiectelor de transport finanțate prin Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF, denumiți în cele ce urmează „Beneficiari”, atunci când inițiază modificări contractuale în aplicarea OUG nr.19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție, modificată prin OUG nr.62/2022 au obligația de a utiliza *Metodologia pentru aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale*, din cadrul proiectelor finanțate prin Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF, prevăzută în Anexa 1, parte integrantă din prezenta Instrucțiune.

Art. 2. (1) Direcția Accesare Fonduri, Direcția Management Financiar și Direcția de Monitorizare din cadrul DGPET precum și Beneficiarii vor duce la îndeplinire prezenta instrucțiune.

(2) Anexa 1 face parte din prezenta Instrucțiune și se va comunica Beneficiarilor, prin grija Compartimentului de Comunicare Fonduri Europene și se va publica pe pagina de web a Ministerului Transporturilor și Infrastructurii.

Art. 3. Prezenta Instrucțiune intră în vigoare începând cu data publicării acesteia pe pagina de internet a Ministerului Transporturilor și Infrastructurii www.mt.gov.ro, dată la care Instrucțiunea nr.4/2022 își încetează activitatea.

Director general,

Felix ARDELEAN



Metodologia pentru aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, din cadrul proiectelor finanțate prin Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF

Cuprins

1. Scopul și temeiul metodologiei	4
2. Prevederile OUG nr. 19/2022	4
3. Propuneri privind implementarea	6
3.1 Termen	6
3.2 Recepții parțiale	6
3.3 Intențiile contractantului cu privire la reînnoirea garanției de bună execuție	6
3.4 Garanție bancară și / sau poliță de asigurare	7
3.5 Rețineri succesive sau combinație	7
3.6 Proces decizional	8
3.7 Exemplu de clauză specială - contract HG 1/2018 - combinație de garanție bancară și poliță de asigurare	8
3.8 Exemplu de clauză specială - contract HG 1/2018 - rețineri succesive	9



1. Scopul și temeiul metodologiei

Scopul prezentei metodologii este de a furniza autorităților/entităților contractante ce au calitatea de beneficiari ai proiectelor finanțate prin Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF clarificări cu privire la aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, din cadrul proiectelor finanțate prin Mecanismul pentru Interconectarea Europei - CEF.

Temeiul prezentei metodologii este reprezentat de art. 5 din O.U.G. nr. 19/2022, potrivit căruia cel mai târziu la data de 10 iunie 2022, autoritățile de management responsabile pentru managementul și implementarea asistenței financiare nerambursabile acordate de Uniunea Europeană, precum și autoritățile care gestionează programe finanțate din fonduri publice vor proceda, după caz, la elaborarea reglementărilor pentru punerea în aplicare a prezentei ordonanțe de urgență, conform regulilor specifice programelor cu finanțare externă nerambursabilă, respectiv programelor finanțate din fonduri publice.

Prezenta metodologie se aplică, potrivit art. 1 alin. (1) din OUG nr. 19/2022, cu modificările și completările ulterioare exclusiv pentru :

- a) contractele de achiziție publică, definite la art. 3 alin. (1) lit. m)-o) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare;
- b) contractele sectoriale, definite la art. 3 alin. (1) lit. l)-n) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare;
- c) contractele de achiziție publică în domeniile apărării și securității, definite la art. 3 pct. 11-13 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 114/2011 privind atribuirea anumitor contracte de achiziții publice în domeniile apărării și securității, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 195/2012, cu modificările și completările ulterioare;
- d) contractele de achiziție publică, definite la art. 3 lit. f) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.

2. Prevederile OUG 19/2022

Prevederile avute în vedere din OUG nr. 19/2022 cu modificările și completările, în prezenta metodologie, respectiv:

„ ART. 1 (2) În cazul contractelor prevăzute la alin. (1), aflate în curs de derulare, pentru care este necesară constituirea unei noi garanții de bună execuție ca urmare a retragerii autorizației de funcționare a societății de asigurări care a emis instrumentul de garantare, la solicitarea autorităților/entităților contractante, se constituie o nouă garanție de bună execuție, prin oricare dintre modalitățile prevăzute la art. 40 alin. (1) și (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv la art. 46 alin. (1) și (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificările și completările ulterioare, de la data



MINISTERUL TRANSPORTURILOR ȘI INFRASTRUCTURII

intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență până la momentul expirării termenului prevăzut la art. 262 alin. (3²) din Legea nr. 85/2014 privind procedurile de prevenire a insolvenței și de insolvență, cu modificările și completările ulterioare, respectiv 90 de zile de la data pronunțării hotărârii de deschidere a procedurii de faliment, dar nu mai târziu de 31 ianuarie 2023.

(3) În cazul în care obiectul contractului permite efectuarea de recepții parțiale ale produselor/serviciilor/lucrărilor, respectiv dacă există părți/obiecte din acesta care sunt distincte din punct de vedere fizic și funcțional, autoritatea/entitatea contractantă solicită constituirea unei noi garanții de bună execuție astfel:

a) pentru produsele/serviciile/lucrările recepționate - minimum 30% din valoarea garanției inițiale aferente acestora, cu condiția ca, în cazul contractelor de lucrări, riscul pentru vicii ascunse să fie minim;

b) pentru produsele/serviciile/lucrările rămase de furnizat/ prestat/executat - 100% din valoarea garanției inițiale aferente acestora.

ART. 2 (1) În cazul în care părțile contractante convin, noua garanție de bună execuție prevăzută la art. 1 alin. (2) se poate constitui prin următoarele modalități:

a) prin rețineri succesive din sumele datorate pentru facturi parțiale, fără a fi necesară îndeplinirea condiției prevăzute la art. 40 alin. (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv la art. 46 alin. (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificările și completările ulterioare;

b) prin combinarea a două sau mai multe dintre modalitățile de constituire prevăzute de lege, cu condiția ca acestea să fie constituite concomitent.

(2) Prevederile alin. (1) se aplică și în cazul contractelor cărora le sunt aplicabile prevederile Hotărârii Guvernului nr. 1/2018 pentru aprobarea condițiilor generale și specifice pentru anumite categorii de contracte de achiziție aferente obiectivelor de investiții finanțate din fonduri publice.

(3) În situația prevăzută la alin. (1) lit. a), autoritatea/entitatea contractantă stabilește mecanismul de constituire a noii garanții de bună execuție prin rețineri succesive din sumele datorate, ținând cont atât de complexitatea contractului și riscurile asociate, cât și de stadiul fizic și valoric al execuției acestuia.

(4) În situația prevăzută la alin. (1) lit. b), autoritatea/entitatea contractantă stabilește mecanismul de combinare a modalităților de constituire a garanțiilor de bună execuție și ordinea executării acestora.

ART. 3

Modificările contractelor prevăzute la art. 1 alin. (1), rezultate ca urmare a aplicării prevederilor art. 2 alin. (1), sunt asimilate situației prevăzute la art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv la art. 240 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare, după caz.

ART. 4

Prevederile prezentei ordonanțe de urgență se aplică contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale aflate în derulare la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență și care se află în situația prevăzută la art. 1 alin. (2) la aceeași dată."



3. Propuneri privind implementarea

În ceea ce privește art.3 din OUG nr. 19/2022, conform căruia modificările contractelor prevăzute la art. 1 alin. (1), rezultate ca urmare a aplicării prevederilor art. 2 alin. (1), sunt asimilate situației prevăzute la art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, respectiv la art. 240 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, coroborat cu HG nr. 394/2016, respectiv HG nr.395/2016, precum și cu Instrucțiunea nr.1/2021 a ANAP, se precizează că modificările ce fac obiectul OUG nr.19/2022 sunt nesubstanțiale, indiferent de valoarea lor, fiind aplicabile direct în cazul în care au loc modificări legislative.

3.1 Termen

În cazul Societății de Asigurare-Reasigurare City Insurance (City Insurance), termenul de 150 de zile de la data pronunțării hotărârii de deschidere a procedurii de faliment (9 februarie 2022) este data de 11 iulie 2022.

În cazul în care noua garanție de bună execuție nu este constituită la acel termen, autoritatea/ entitatea contractantă va deveni îndreptățită, în funcție de prevederile contractuale, să inițieze procedurile de reziliere a contractului. Orice reziliere nu poate fi realizată decât în strictă conformitate cu prevederile contractuale, inclusiv emiterea de notificări și respectarea termenelor de notificare.

3.2 Intențiile contractantului cu privire la reînnoirea garanției de bună execuție

Pentru fiecare contract având o garanție de bună execuție constituită printr-un instrument de garantare emisă de City Insurance, Beneficiarul va notifica contractantul cu privire la necesitatea de a reînnoi garanția de bună execuție până la data de 11 iulie 2022. De asemenea, Beneficiarul va solicita de la contractant o declarație privind intenția sa privind reînnoirea garanției de bună execuție, declarație de primit până în data de 24 iunie 2022. Prin această declarație, contractantul va:

- confirma faptul că va reînnoi garanția de bună execuție până la împlinirea termenului stabilit de OUG 19/2022 cu modificările și completările ulterioare, respectiv până la data de 11 iulie 2022,
- indică modalitatea de constituire a noii garanții de bună execuție, respectiv (i) garanție bancară, (ii) instrument de garantare emis de o societate de asigurări, (iii) rețineri succesive sau (iv) combinație a acestora.

3.3 Garanție bancară și / sau instrument de garantare

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție să fie constituită prin garanție bancară, instrument de garantare emis de o societate de asigurări sau o combinație a acestor două instrumente, valoarea sumei garantate va fi:

1. 10% (sau alt procent, respectiv procentul aferent garanției de bună execuție din prețul contractului, conform prevederilor contractuale) din valoarea prețului contractului. Din acest preț al contractului se va scădea valoarea lucrărilor/serviciilor/livrărilor efectuate, recepționate/recepționate parțial și aflându-se în perioada de garanție și
2. Procentul stabilit în contract pentru valoarea lucrărilor/serviciilor/livrărilor efectuate, recepționate și aflându-se în perioada de garanție.



MINISTERUL TRANSPORTURILOR ȘI INFRASTRUCTURII

În cazul în care contractantul alege o combinație a celor două instrumente, fiecare instrument va preciza în mod clar partea din contract pe care o acoperă. Totuși, în situația în care Beneficiarul, conform prevederilor contractului inițial, ar deveni îndreptățit la executarea întregii garanții de bună execuție, atunci, și în acest caz, va deveni îndreptățit să execute cele două instrumente de garantare.

3.4 Rețineri succesive sau combinație

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție să fie constituită prin rețineri succesive sau o combinație implicând rețineri succesive și o altă modalitate, atunci valoarea sumei garantate va fi următoarea:

1. 10% (sau alt procent, respectiv procentul aferent garanției de bună execuție din prețul contractului, conform prevederilor contractuale) din valoarea lucrărilor/serviciilor/livrărilor efectuate și nerecepționate. Valoarea lucrărilor/serviciilor/livrărilor efectuate se va calcula pe baza facturilor plătite de către Beneficiar. În cazul în care a fost plătit un avans contractual, nu sunt luate în considerare nici plata avansului, nici sumele aferente rambursării avansului în calculul lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate. De asemenea, nu sunt luate în calcul sumele reținute, potrivit condițiilor de contract. În cazul contractelor de lucrări Fidic sau HG 1/2018, sunt luate în considerare sumele aferente punctului a) din situațiile de lucrări, și

2. Procentul stabilit în contract pentru valoarea lucrărilor/serviciilor/livrărilor efectuate, recepționate/recepționate parțial și aflându-se în perioada de garanție.

De asemenea, din fiecare factură prezentată la plată începând cu acel moment, un procent, ce va fi stabilit prin acordul părților, din valoarea lucrărilor/serviciilor/livrărilor executate/efectuate și solicitate la plată va fi reținută de către Beneficiar.

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție să fie constituită prin rețineri succesive, atunci contractantul va deschide un cont la dispoziția autorității contractante, conform prevederilor legale, cont în care Beneficiarul va plăti suma care rezultă din punctele 1 și 2 de mai sus sau suma rezultată din aplicarea eșalonării, după caz, dar nu mai puțin de 0,5% din prețul contractului.

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție de bună execuție să fie constituită printr-o combinație de instrumente de garantare, atunci instrumentul de garantare emis de o societate de asigurări poate fi prezentat pentru sumele (și părțile aferente din contract) reprezentând rest de executat.

3.5 Proces decizional

În termen de 5 zile de la primirea declarației contractantului privind intenția sa privind reînnoirea garanției de bună execuție, Beneficiarul va transmite către contractant:

- calculul sumelor de garantat potrivit punctelor 1 și 2 din secțiunile 3.4 sau 3.5 de mai sus, după caz;
- un proiect de act adițional la contract. Un act adițional este necesar doar în cazurile în care contractantul are intenția de a constitui noua garanție de bună execuție în alt mod decât cel prevăzut în contractul inițial, respectiv în cazul în care contractul inițial prevede garanție bancară sau instrument de garantare emis de o societate de asigurări, intenția contractantului este de a constitui noua garanție prin rețineri succesive sau orice combinație.



MINISTERUL TRANSPORTURILOR ȘI INFRASTRUCTURII

Secțiunile de mai jos prezintă exemple de clauze speciale de introdus în contractele de lucrări cu condițiile din HG 1/2018.

În cazul în care un act adițional este necesar, în conformitate cu prevederile de mai sus, Beneficiarul și contractantul vor depune toate diligențele astfel încât actul adițional să fie semnat într-un termen rezonabil și noua garanție să fie constituită până la expirarea termenului stabilit prin OUG 19/2022, cu modificările și completările ulterioare.

3.6 Exemplu de clauză specială - contract HG 1/2018 - combinație de garanție bancară și instrument de garantare emis de o societate de asigurări.

Clauza 15.1. După primul paragraf se vor introduce următoarele:

Cu titlu excepțional, având în vedere prevederile Ordonanței de urgență nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale și acordul Părților, garanția de bună execuție poate fi constituită prin două instrumente după cum urmează:

1. garanție bancară pentru lucrările descrise în anexa *[de completat]* la contract, pentru care suma garantată va fi de *[de completat]* lei fără TVA, și
2. instrument de garantare emis de o societate de asigurări pentru lucrările descrise în anexa *[de completat]* la contract, pentru care suma garantată va fi de *[de completat]* lei fără TVA.

Dacă Beneficiarul, conform prevederilor clauzei 15.3, ar deveni îndreptățit la executarea întregii garanții de bună execuție, atunci, Beneficiarul va putea executa cele două instrumente de garantare.

3.7 Exemplu de clauză specială - contract HG 1/2018 - rețineri succesive

Clauza 15.1. După primul paragraf se vor introduce următoarele:

Cu titlu excepțional, având în vedere prevederile Ordonanței de urgență nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și / al contractelor sectoriale și acordul Părților, garanția de bună execuție sau o parte din garanția de bună execuție poate fi constituită prin rețineri succesive, după cum urmează:

1. se va constitui prin rețineri succesive garanție de bună execuție pentru:
 - a. lucrările executate și plătite, dar care nu au făcut obiectul recepției la terminarea lucrărilor/recepției parțiale până la data de *[de completat]*, respectiv lucrările descrise în anexa *[de completat]* la contract, pentru care suma garantată va fi de *[de completat]* lei fără TVA,
 - b. lucrările executate, plătite și care au făcut obiectul recepției la terminarea lucrărilor/recepției parțiale până la data de *[de completat]*, respectiv lucrările descrise în anexa *[de completat]* la contract, pentru care suma garantată va fi de *[de completat]* lei fără TVA,
 - c. lucrările care urmează a fi plătite după data de *[de completat]*.
2. Antreprenorul va deschide un cont la dispoziția Beneficiarului, la *[numele băncii sau a sucursalei Trezoreriei Statului]*.
3. Suma inițială care se depune de către Antreprenor în contul de disponibil deschis va fi de *[suma]* lei fără TVA.
4. Modalitatea de eșalonare a depunerilor în contul sumei garantate aferentă lucrărilor executate și plătite, dar nerecepționate, *(dacă este cazul)*.

Pentru fiecare Certificat de Plată neplătit la data de *[de completat]*, Beneficiarul va reține cu titlu de garanție de bună execuție o sumă de reprezentând *[.....%]* din valoarea prezentată la punctul a) din Situații de Lucrări emise în conformitate cu prevederile clauzei 50.1 după cum



MINISTERUL TRANSPORTURILOR ȘI INFRASTRUCTURII

această valoare este confirmată sau modificată prin Certificatul de Plată emis în conformitate cu prevederile clauzei 50.3. Suma astfel reținută va alimenta contul de disponibil prevăzut la punctul 4 de mai sus, până la concurența sumei stabilite drept garanție de bună execuție în Contract și Antreprenorul va fi înștiințat despre vărsământul efectuat, precum și despre destinația lui, în termen de 5 zile de la efectuarea vărsământului, potrivit subclauzei 15.1

5. Din contul de disponibil deschis pe numele Antreprenorului și la dispoziția Beneficiarului, pot fi dispuse plăți atât de către Antreprenor, cu avizul scris al Beneficiarului care se prezintă [*băncii / unității Trezoreriei Statului*] în condițiile prevederilor clauzei 15.6, cât și de [*banca / unitatea Trezoreriei Statului*] la solicitarea scrisă a Beneficiarului în condițiile prevederilor clauzei 15.3.

6. Contul de disponibil este purtător de dobândă în favoarea Antreprenorului.

Clauza 50.1 După litera a) se va introduce litera a¹) cu următorul conținut:

(a¹) sume de adăugat sau de scăzut pentru constituirea garanției de bună execuție prin rețineri succesive în conformitate cu prevederile clauzei 15 [Garanția de bună execuție];