

Speta 393

Se solicită consiliere metodologică cu privire la aplicabilitatea legislației în domeniul achizițiilor publice la atribuirea unui „acord rambursabil de asistență tehnică” care va fi încheiat cu Banca Mondială. Din informațiile transmise, înțelegem că Municipiul X intenționează să încheie un acord rambursabil de asistență tehnică cu Banca Mondială, cu o durată de 3 ani și o valoare estimată de cca. 900.000 Euro, având ca obiect „dezvoltarea urbană, durabilă și competitivă a municipiului”, prin care va beneficia de asistență tehnică și expertiză specializată în domeniul dezvoltării urbane. Conform interpretării date de autoritatea contractantă legislației naționale și europene în domeniul achizițiilor publice, se consideră că acordul rambursabil de asistență tehnică nu reprezintă un contract public în înțelesul art. 2 alin. (1) pct. 5 din Directiva 2014/24/UE, iar relația contractuală dintre Municipiul X și Banca Mondială nu intră în sfera de aplicare a directivei și legislației naționale în materia achizițiilor publice. În susținerea punctului de vedere înaintat, au fost puse la dispoziție proiectul acordului rambursabil de asistență tehnică și adresa Ares (2016), emisă de direcțiile de specialitate din cadrul Comisiei Europene.

Raspuns:

Data publicării: 29 dec. 2017, 11:40:00

Versiune: 1

În conformitate cu prevederile art. 3

alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016, care transpun dispozițiile art. 1 alin. (2) din Directiva 2014/24/UE, prin „achiziție publică” se înțelege „achiziția de lucrări, de produse sau de servicii prin intermediul unui contract de achiziție publică de către una ori mai multe autorități contractante de la operatori economici desemnați de către acestea, indiferent dacă lucrările, produsele sau serviciile sunt destinate ori nu realizării unui interes public”. De asemenea, „contractul de achiziție publică” reprezintă, potrivit art. 3 alin. (1) lit. l) din Legea nr. 98/2016 care transpune dispozițiile art. 2 alin. (1) pct. 5 din Directiva 2014/24/UE, „contractul cu titlu oneros, asimilat, potrivit legii, actului administrativ, încheiat în scris între unul sau mai mulți operatori economici și una ori mai multe autorități contractante, care are ca obiect execuția de lucrări, furnizarea de produse sau prestarea de servicii”. Din informațiile transmise, reiese că Municipiul X intenționează să achiziționeze servicii de asistență tehnică specifice de la Banca Internațională pentru Reconstrucție și Dezvoltare (B.I.R.D.), instituție financiară internațională parte a grupului Băncii Mondiale, prin intermediul unui „acord rambursabil de asistență tehnică”. Conform adresei Ares (2016) emisă de direcțiile de specialitate din cadrul Comisiei Europene, în cazul în care un Stat Membru este membru al unei organizații internaționale și are nevoie de serviciile care intră în aria de competență a organizației internaționale în cauză, se consideră că, în acest caz, organizația nu are calitatea de operator economic și astfel contractele încheiate între autoritățile contractante și organizațiile internaționale respective nu sunt contracte de achiziție publică în sensul art. 2 alin. (1) pct. 5 din Directiva 2014/24/UE. Astfel, relația contractuală dintre Statul Membru și organizația internațională nu intră în aria de reglementare a Directivei 2014/24/UE, iar autoritățile publice centrale, regionale și locale pot încheia direct contracte cu organizația internațională respectivă. Având în vedere că România a devenit membră B.I.R.D. încă din anul 1972, acceptând Rezoluția Consiliului Guvernatorilor nr. 280/28.11.1972 care stabilește termenii și condițiile de aderare, în conformitate cu adresa sus-menționată, relația contractuală dintre Municipiul X și B.I.R.D. nu intră în sfera de aplicare a directivei și legislației naționale în domeniul achizițiilor publice, în condițiile în care Municipiul X contractează serviciile care sunt asigurate de B.I.R.D. conform obiectului de activitate al acestuia și scopului pentru care a fost înființată. Pe de altă parte, potrivit art. 28 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, care transpune dispozițiile art. 9 alin. (1) din Directiva 2014/24/UE, prevederile legale privind achizițiile publice „nu se aplică contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru și concursurilor de soluții pe care autoritatea contractantă este obligată să le atribue sau să le organizeze conform unor proceduri de atribuire diferite de cele prevăzute în prezenta lege, stabilite printr-un instrument juridic care creează obligații de drept internațional public, încheiat în conformitate cu Tratatul, între România și una ori mai multe țări terțe sau subdiviziuni ale acestora, organizații internaționale, care vizează lucrări, produse ori servicii destinate implementării sau exploatării în comun a unui proiect de către semnatari”. Astfel, prevederile legale în domeniul achizițiilor publice nu se aplică contractelor de achiziție publică pe care autoritatea contractantă este obligată să le atribue sau să le organizeze conform unor proceduri de atribuire specifice instituite de organizații internaționale. Având în vedere că, din informațiile înaintate, nu rezultă care este instrumentul juridic care instituie obligația autorității contractante de a atribui contractul conform unei proceduri de atribuire specifice, diferită de cele reglementate de legislația în domeniul achizițiilor publice, și nici dacă serviciile care fac

obiectul „acordului rambursabil de asistență tehnică” sunt destinate implementării sau exploatării în comun a unui proiect de către semnatarii acordului precizăm că nu ne putem pronunța cu privire la încadrarea în excepția prevăzută la art. 28 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și respectiv art. 9 alin. (1) din Directiva 2014/24/UE. De asemenea, suntem de opinie că situația prezentată nu se încadrează nici în excepția reglementată la art. 28 alin. (4) din Legea nr. 98/2016, care transpune dispozițiile art. 9 alin. (2) din Directiva 2014/24/UE, având în vedere că nu sunt îndeplinite toate condițiile reglementate în cadrul acestuia respectiv „acordul rambursabil de asistență tehnică” nu este finanțat de B.I.R.D, instituția financiară având în acest contract calitatea de prestator de servicii de asistență tehnică, nu de finanțator. În concluzie, față de considerentele menționate mai sus, raportate la informațiile furnizate și având în vedere interpretarea serviciilor tehnice specializate ale Comisiei Europene, prezentată în adresa Ares (2016), suntem de opinie că Municipiul X nu are obligația aplicării prevederilor legale în domeniul achizițiilor publice la atribuirea „acordului rambursabil de asistență tehnică”, în situația în care serviciile contractate sunt asigurate de B.I.R.D. conform obiectului de activitate al acesteia și scopului pentru care a fost înființată.