



FEDERATIA PATRONATELOR SOCIETATILOR DIN CONSTRUCTII

Str. Alexandrina nr.20- 22, sector 1, Bucuresti
Mob: +40 722 222 481, E-mail: office@federatiaconstructorilor.ro,
web: www.federatiaconstructorilor.ro

Nr. înregistrare: 845/ 09.07.2019.

Către: Ministerul Finanțelor Publice

În atenția Domnilor

Ministru Eugen Orlando Teodorovici

Director general Iulian Ardeleanu

Agencia Națională pentru Achiziții Publice

Președinte Bogdan Pușcaș

Spre știință: **Ministerul Transporturilor**

Ministerul Dezvoltării Regionale și Administrației Publice

Referitor la: solicitare legiferare actualizarea contractelor datorită creșterii imprevizibile a prețului la bitum

Stimate Domnule Ministru,

Stimate Domnule Președinte

Stimate Domnule Director General,

Semnarea ACORDULUI între Guvernul României și Federația Patronatelor Societăților din Construcții (FPSC) din data de 29.11.2018, prin care **sectorul construcțiilor a fost declarat sector prioritar, a reprezentat pentru constructori cel mai important moment din istoria recentă, OUG 114/2018 și Instrucțiunea ANAP nr 2/2018 fiind emise în sensul acestui acord.**

Odată cu intrarea în vigoare a Instrucțiunii ANAP nr 1/2018 pentru modificarea Instrucțiunii Președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 2/2018 privind ajustarea prețului contractului de achiziție publică/sectorială, creșterea prețului la materiale nu mai este recunoscută ca situație imprevizibilă.

Vă rugăm să acceptați însă că **anumite creșteri excepționale ale prețului de achiziție a anumitor materiale de construcții, care nu puteau fi estimate la momentul ofertării, depășesc cu mult orice limită a riscului pe care un operator economic și-l putea asuma la momentul ofertării.**

Impreviziunea este recunoscută în orice tip de contract, Codul Civil stabilind la art 1271 că "dacă executarea contractului a devenit excesiv de oneroasă datorită unei schimbări excepționale a împrejurărilor care ar face vădit injustă obligarea debitorului la executarea obligației".

În achizițiile publice situațiile imprevizibile pot fi asimilate cu "circumstanțele pe care o autoritate contractantă care acționează cu diligență nu ar fi putut să le prevadă", caz ce poate determina – în



FEDERATIA PATRONATELOR SOCIETATILOR DIN CONSTRUCTII

Str. Alexandrina nr.20- 22, sector 1, Bucuresti
Mob: +40 722 222 481, E-mail: office@federatiaconstruktorilor.ro,
web: www.federatiaconstruktorilor.ro

conformitate cu art 221 (1) c), modificarea contractului de achiziție publică.

Apreciem astfel că **există baza legală la nivel de lege**, deci la un nivel ierarhic superior față de o Instrucțiune, **de a ajusta valoarea contractelor de execuție drumuri**, corespunzător creșterii exagerate și imprevizibile a prețului de achiziție a bitumului, dar este necesar ca în situațiile imprevizibile enumerate în Instrucțiunea 1/2019 să se regăsească – bineînțeles, în condiții bine determinate – și **creșterea prețurilor la materiale de construcții**.

Fenomenul creșterii prețului la bitum în ultimii ani este cunoscut și recunoscut, datele INS arătând că prețul de import al bitumului a crescut cu peste 40% în 2 ani, un procent pe care nici autoritățile contractante, nici ofertanții și nicio entitate nu le puteau estima.

	2018	2017	2016
Bitum de petrol	347.78	260.29	197.07
creștere fata de 2016	43.33%	32.08%	

Menționăm că față de prețurile de import, prețurile de achiziție pe care constructorii le-au plătit furnizorilor de bitum au fost și de 70% față de valoarea de pe piață la momentul ofertării. Vă rugăm să constatați că pentru un contract semnat în 2016, ofertele nu puteau să țină cont de dublarea prețului de achiziție, niciun operator sau autoritate neputând să prevadă o astfel de creștere exagerată.

Opinăm că **astfel de situații pot fi încadrate în categoria "cazului fortuit"**, care – având în vedere că legislația achizițiilor publice nu definește această sintagmă – trebuie înțeleasă în sensul art 1351 Cod Civil: "alin. (3) *"Cazul fortuit este un eveniment care nu poate fi prevăzut și nici împiedicat de către cel care ar fi fost chemat să răspundă dacă evenimentul nu s-ar fi produs."* În lipsa unei instrucțiuni în această direcție **interpretările entităților contractante exclud această posibilitate**, fără o minima analiză a situației de fapt (de ce constructorul este obligat să lucreze la prețurile ofertate cu 4 ani în urmă, deși lipsa fondurilor sau alte motive neimputabile constructorului au dus la decalarea termenelor? Până unde se poate extinde riscul asumat de constructor? Poate fi obligat constructorul să execute un contract în pierdere? Este de preferat să se reia procedura pe restul de executat, cu actualizarea prețurilor la nivelul actual, decât contractele în derulare să fie actualizate în mod just, pentru acoperirea (cel puțin parțială) a costurilor reale, demonstrate prin facturi, REVISAL, etc?)

Astfel, având în vedere atât situația excepțională identificată, cât și limitele legii, **vă rugăm să veniți în sprijinul contractelor de execuție - inclusiv a celor de drumuri, aflate într-o situație critică - aflate în derulare**, astfel încât să nu fie necesară blocarea lucrărilor, reluarea licitațiilor (timp și costuri suplimentare) sau încălcarea echilibrului contractual, constructorul fiind forțat să execute lucrările în pierdere sau, în caz de refuz, să primească document constatator negativ.

Propunerile pe care vă rugăm să le analizați se referă la:

1 – **emiterea unei Instrucțiuni de completare a Instrucțiunii ANAP nr 1/2019**, care să recunoască **imprevizibilitatea datorată creșterii exagerate a prețurilor unor materii prime/ materiale** care



FEDERATIA PATRONATELOR SOCIETATILOR DIN CONSTRUCTII

Str. Alexandrina nr.20- 22, sector 1, Bucuresti

Mob: +40 722 222 481, E-mail: office@federatiaconstructorilor.ro,

web: www.federatiaconstructorilor.ro

influențează prețul ofertei, prin creștere exagerată înțelegându-se creșterile ce depășesc cu 5 % evoluția generală a inflației

Sau

2 - emiterea unei Instrucțiuni referitoare la forța majoră și cazul fortuit în achiziții publice, în cea de-a doua categorie intrând creșterea exagerată a prețurilor unor materii prime/ materiale care influențează prețul ofertei, prin creștere exagerată înțelegându-se creșterile ce depășesc cu 5 % evoluția generală a inflației. În acest caz, **nu se va reține garanția de bună execuție și nu se vor emite documente constatatoare negative.**

Este în interesul investițiilor, în interesul îmbunătățirii infrastructurii din România, în interesul menținerii pe piață a societăților de construcții, care riscă să intre în faliment în noile condiții, să fie găsită o soluție legală și justă.

Rămânem la dispoziția dumneavoastră pentru a analiza în mod constructiv situația de fapt și a găsi în cel mai scurt timp, soluții reale, în concordanță cu Acordul asumat de Guvern în anul 2018, pentru susținerea unui sector vital pentru dezvoltarea țării.

Cu stimă,

Adriana Iftime
Director General FPSC

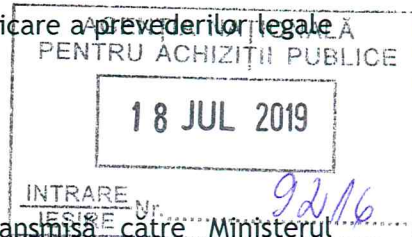
Irina Forgo
Director Programe FPSC



854/23.07.2019.

Către: Doamna Adriana IFTIME - Director general
FEDERAȚIA PATRONATELOR SOCIETĂȚILOR DIN CONSTRUCȚII
Str. Alexandrina nr. 20- 22, Sectorul 1, București
office@federatiaconstructorilor.ro

Ref: consiliere metodologică cu privire la modul de aplicare a prevederilor legale
în materia achizițiilor publice



Stimată doamnă,

Referitor la adresa dumneavoastră nr. 845/09.07.2019, transmisă către Ministerul
Finanțelor Publice și înregistrată, ulterior, la Agenția Națională pentru Achiziții Publice sub
nr. 9216/09.07.2019, vă comunicăm, în temeiul dispozițiilor art. 3 lit. b) din O.U.G. nr.
13/2015¹, următoarele:

1. Scurtă prezentare a situației de fapt

Prin adresa dumneavoastră mai sus menționată, ne solicitați consiliere metodologică cu
privire la ajustarea prețului unui contract aflat în derulare cu valoarea de creștere a
prețului materialelor, având în vedere creșterea semnificativă a prețurilor materiilor prime
din domeniul construcțiilor.

2. Sediul materiei

Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare;

Anexa la H.G. 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, cu modificările și completările
ulterioare;

Art. 7 alin. (2) din Instrucțiunea A.N.A.P. nr. 2/2018 privind ajustarea prețului
contractului de achiziție publică/sectorială, cu modificările și completările ulterioare.

3. Consiliere metodologică

Având în vedere informațiile prezentate în adresa dvs., în raport cu prevederile legale
aplicabile, instituția noastră este în măsură să precizeze următoarele:

Pentru început, vă informăm că în cadrul aplicației online **“Ghidul achizițiilor publice”**
disponibile la adresa www.achizitiipublice.gov.ro, accesând meniul „Interactivitate”, în
„Biblioteca de spețe” puteți consulta răspunsurile instituției noastre la întrebările
adresate de autorități/entități contractante și operatori economici.

Biblioteca de spețe este structurată pe două paliere, respectiv:

¹ Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 13/2015 privind înființarea, organizarea și funcționarea Agenției Naționale pentru Achiziții Publice, cu modificările și completările ulterioare.

- în funcție de cele mai frecvente problematice abordate în cadrul solicitărilor de consiliere metodologică primite de instituția noastră (ex: *calcul valoare estimată, desfășurarea procedurii, etc*);
- în funcție de tipul contractului (*Furnizare, Servicii, Lucrări*).

Totodată, se impune să precizăm că în data de 17 aprilie 2019 a fost publicată în Monitorul Oficial nr. 296, Partea I, Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 1 /2019 din 11 aprilie 2019 pentru modificarea Instrucțiunii președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 2/2018 privind ajustarea prețului contractului de achiziție publică/sectorială, care a intrat în vigoare de la data publicării.

Atât Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 2/2018, cât și Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 1/2019 de modificare a celei dintâi, au fost emise, conform Preambulului și „dispozițiilor generale” de la art. 1 ale Instrucțiunii A.N.A.P. nr. 2/2018, în scopul stabilirii condițiilor și modalităților de aplicare a prevederilor legale în domeniul achizițiilor publice/sectoriale, în ceea ce privește modalitatea de ajustare a prețului contractelor de achiziție publică/sectorială.

Ca urmare, instrucțiunile în cauză sunt acte normative (de nivel terțiar) emise în executarea actelor normative (de nivel primar și secundar) în domeniul achizițiilor publice/sectoriale, care dezvoltă ori detaliază soluțiile din actul de bază.

Astfel, referitor la actualizarea prețului contractului ca urmare a creșterii/descreșterii prețurilor unor materii prime/materiale/alte produse, printre care se numără și bitumul, vă informăm că prevederile art. 7 alin. (2) din Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 2/2018, astfel cum au fost modificate prin Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 1/2019, **nu mai reglementează astfel de situații**, astfel că prevederile Instrucțiunii menționate în paragraf nu mai pot fi invocate în acest sens.

Pe de altă parte, în ceea ce privește necesitatea efectuării unei modificări în legătură cu revizuirea/actualizarea prețului contractului, subliniem faptul că autoritatea contractantă va stabili, înainte de aprobarea și implementarea acestei modificări, dacă modificarea avută în vedere este, raportat la circumstanțele specifice ale contractului, fie aplicarea directă a clauzelor contractuale, ce nu necesită interpretare în funcție de situația de fapt constatată în implementare, fie o modificare în condiții excepționale, fie una nesubstanțială, fie una substanțială, raportându-se prioritar la prevederile actelor normative de nivel superior în materie, respectiv prevederile art. 221 din Legea nr. 98/2016 și ale art. 164 din Anexa la H.G. nr. 395/2016.

Cu stimă,

Bogdan PUȘCAȘ

Președinte