



Instrucțiunea nr. 41 din 04.10.2021

**pentru aprobarea Metodologiei privind aplicarea unor prevederi ale OG 15/2021
privind reglementarea unor măsuri fiscal-bugetare, în cadrul Axelor 3-8 din
Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020**

Având în vedere prevederile:

Regulamentului de Organizare și Funcționare al Ministerului Investițiilor și Proiectelor Europene, anexă la Ordinul MIPE 731/14.07.2021, prin care DG PEIM îndeplinește rolul de Autoritate de Management al Programului Infrastructură Mare 2014-2020;

contractelor de finanțare conform cărora Beneficiarii au obligația de a respecta Instrucțiunile emise de AM POIM în implementarea proiectelor;

OUG 40/2015 privind gestionarea financiară a fondurilor europene pentru perioada de programare 2014-2020 cu modificările și completările ulterioare;

prevederile art. 3 și art. 4 din Condițiile Generale ale contractelor de finanțare;

Autoritatea de Management pentru Programul Operațional Infrastructură Mare emite următoarea

INSTRUCȚIUNE:

Art.1. În cadrul contractelor de finanțare aferente axelor 3-8 POIM, atunci când inițiază modificări contractuale în aplicarea O.G. nr. 15/2021 privind reglementarea unor măsuri fiscal-bugetare, Beneficiarii au obligația de a utiliza *Metodologia privind aplicarea unor prevederi ale OG 15/2021 privind reglementarea unor măsuri fiscal-bugetare, în cadrul Axelor 3-8 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020.*

Art.2. Prezenta Instrucțiune intră în vigoare de la data aprobării.

Șef AM POIM
Oana Marie ARAT

Metodologie privind aplicarea unor prevederi ale OG 15/2021 privind privind reglementarea unor măsuri fiscal-bugetare, în cadrul Axelor 3-8 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020

Cuprins

1. Scopul și temeiul metodologiei

2. Prevederile OG 15/2021

3. Aplicabilitatea unei ajustări din motive de schimbări legislative pentru contractele de achiziție publică/contractele sectoriale de lucrări aflate în derulare

3.1 Contractul cuprinde o clauză contractuală care prevede în mod expres că, dacă apar unele modificări legislative care afectează costurile care au stat la fundamentarea ofertei, prețul contractului va fi ajustat.

3.2 Contractul cuprinde o clauză contractuală care prevede în mod expres că, chiar dacă apar modificări legislative, prețul contractului nu va fi ajustat.

3.3 Contractul nu cuprinde vreo clauză contractuală referitoare la modificări legislative.

3.4. Metodă.

4. Aplicarea prevederilor OG nr. 15/2021 în situația în care procedurile de atribuire sunt în curs de desfășurare

5. Aplicarea prevederilor OG nr. 15/2021 pentru procedurile de atribuire ce urmează a se iniția

1. Scopul și temeiul metodologiei

Scopul prezentei metodologii este de a furniza autorităților / entităților contractante ce au calitatea de beneficiari ai proiectelor finanțate în cadrul Axelor 3-8 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020 (POIM) clarificări cu privire la aplicarea unor prevederi ale OG 15/2021 privind reglementarea unor măsuri fiscal-bugetare.

Temeiul prezentei metodologii este reprezentat de art. 5 din O.G. nr. 15/2021, potrivit căruia reglementările pentru punerea în aplicare a ordonanței se vor elabora în 15 zile de la intrarea în vigoare a actului normativ, în conformitate cu regulile specifice ale programelor cu finanțare externă nerambursabilă.

Prezenta metodologie se aplică exclusiv contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale de lucrări definite la art. 3 alin. (1) lit. m) din Legea achizițiilor publice nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, la art. 3 alin. (1) lit. l) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, cu modificările și completările ulterioare, aflate în derulare la data intrării în vigoare a OG nr. 15/2021, precum și contractelor de achiziție publică/sectorială de lucrări pentru care procedurile de atribuire sunt în curs de desfășurare la aceeași dată, respectiv pentru procedurile de atribuire ce urmează a se iniția după data intrării în vigoare a OG nr. 15/2021.

Prezenta metodologie nu se aplică pentru contractele de achiziție publică/contractelor sectoriale de lucrări în cuprinsul cărora au fost prevăzute clauze de revizuire cu privire la preț (formulă de ajustare a prețului)¹, indiferent dacă aceste contracte sunt încheiate ca urmare a unor proceduri de atribuire aferente Legii 98/2016, 99/2016, 100/2016 sau OUG 34/2006. În cazul în care contractul prevede o formulă de ajustare a prețului, se aplică această formulă.

Prezenta metodologie nu se aplică:

- în cazul în care contractul stabilește o dată de referință sau dată de bază (în contractele aprobate prin HG 1/2018 a se vedea clauza 1.1 a condițiilor generale, idem pentru contracte FIDIC), pentru contracte cu o dată de referință pe 31 ianuarie 2021 sau ulterioară,
- în cazul în care contractul nu stabilește o asemenea dată de referință, pentru contracte bazate pe oferte la care termenul limită de răspuns al autorității / entității contractante la solicitări de clarificare / informații suplimentare a fost 31 ianuarie 2021 sau ulterior.

Se consideră că, în cazurile de mai sus, contractele sunt bazate pe oferte care iau în considerare creșterea costurilor cu materialele.

2. Prevederile OG 15/2021

Prevederile avute în vedere în prezenta metodologie sunt cele de la art. 2 din OG 15/2021, respectiv:

„Art. 2 - (8) Pentru ajustarea prețului contractelor de achiziție publică/sectorială de lucrări aferente proiectelor finanțate din fonduri europene, începând cu data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe, se utilizează formula polinomială prevăzută la subclauza 48.4 din anexa nr. 1 „Condiții generale și specifice și acordul contractual pentru contractele de execuție de lucrări” la Hotărârea 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, cu excepția contractelor încheiate în conformitate

¹ Art. 1 alin. (2) lit. b) din OG nr. 15/2021.

cu anexa nr. 1 la Ordinul ministrului transporturilor și infrastructurii nr. 146/2011 privind aprobarea condițiilor contractuale speciale ale contractelor pentru echipamente și construcții, inclusiv proiectare, și ale contractelor pentru construcții clădiri și lucrări ingineresti proiectate de către beneficiar ale Federației Internaționale a Inginerilor Consultanți în Domeniul Construcțiilor (FIDIC), pentru obiective de investiții din domeniul infrastructurii rutiere de transport de interes național, finanțate din fonduri publice, cu modificările ulterioare.

(9) Modificările contractelor de achiziții publice de lucrări și a contractelor sectoriale de lucrări, rezultate ca urmare a aplicării prezentei ordonanțe, se încadrează în situația prevăzută 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.”

3. Aplicabilitatea unei ajustări din motive de schimbări legislative pentru contractele de achiziție publică/contractele sectoriale de lucrări aflate în derulare

Există două cazuri în care este posibil din punct de vedere legal - al legislației în domeniul achizițiilor publice- de a se ajusta prețul contractului, ca urmare a unor schimbări legislative, după cum urmează:

3.1 Contractul cuprinde o clauză contractuală care prevede în mod expres că, dacă apar unele modificări legislative care afectează costurile care au stat la fundamentarea ofertei, prețul contractului va fi ajustat.

Clauza 48.8 din contractele standard aprobate prin HG 1 / 2018 precum și Clauza 13.7 din condițiile generale de contract FIDIC sunt exemple de clauze corespunzătoare în acest sens.

În acest caz :

- modificarea contractului pentru ajustarea prețului constă în aplicarea directă a prevederilor contractului în conformitate cu prevederile Instrucțiunilor ANAP 1/2016 (pentru contracte aferente OUG 34/2006) și 1/2021 (pentru contracte aferente Legii 98/2016 sau 99/2016);
- modificarea contractului se va face urmând procedura stabilită în contract. Nu este necesară vreo procedură specifică de achiziție publică.
- un act adițional va fi necesar numai atunci când plățile de efectuat în cadrul contractului vor depăși prețul contractului;
- nu există în legislația de achiziții publice vreun prag valoric maximal privind ajustarea prețului dar pentru aplicarea O.G. nr. 15/2021 se vor avea în vedere prevederile art. 2 alin. (9) din acest act normativ.

3.2 Contractul cuprinde o clauză contractuală care prevede în mod expres că, chiar dacă apar modificări legislative, prețul contractului nu va fi ajustat.

În acest caz, prețul contractului nu va fi ajustat.

Este de notat faptul că, în prezentul caz, o modificare a contractului astfel încât să fie ajustat prețul contractului ar reprezenta o modificare substanțială:

- modificarea nu poate fi considerată ca nesubstanțială prin faptul că modificarea schimbă echilibrul economic al contractului în favoarea operatorului economic
- modificarea nu poate fi considerată ca nesubstanțială din motiv de prag valoric pentru că modificarea schimbă caracterul general al contractului în sensul că afectează drepturile și obligațiile principale ale contractului.

3.3 Contractul nu cuprinde vreo clauză contractuală referitoare la modificări legislative.

În acest caz, se aplică prevederile legale.

În funcție de legea aferentă contractului, aceste prevederi sunt:

a) pentru contracte aferente OUG 34/2006: sunt aplicabile prevederile art. 97 din HG 925/2006. Conform prevederilor alin. (4), în cazul în care contractul nu prevede o clauză de ajustare în caz de modificare legislativă, prețul contractului nu poate fi ajustat.

b) pentru contracte aferente Legii 98/2016: sunt aplicabile prevederile art. 164 alin (4) din HG 395/2016.

În condițiile art. 221 alin. (1) lit. e) din Lege, ajustarea prețului, fără a fi îndeplinite condițiile prevăzute la alin. (2) și (3), este aplicabilă direct în cazul în care au loc modificări legislative sau au fost emise de către autoritățile locale acte administrative care au ca obiect instituirea, modificarea sau renunțarea la anumite taxe/impozite locale, al căror efect se reflectă în creșterea/diminuarea costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul contractului.

c) pentru contracte aferente Legii 99/2016: sunt aplicabile prevederile art. 158 alin (4) din HG 394/2016.

În condițiile art. 240 alin. (2) din Lege, ajustarea prețului, fără a fi îndeplinite condițiile prevăzute la alin. (2) și (3), este aplicabilă direct în cazul în care au loc modificări legislative sau au fost emise de către autoritățile locale acte administrative care au ca obiect instituirea, modificarea sau renunțarea la anumite taxe/impozite locale, al căror efect se reflectă în creșterea/ diminuarea costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul contractului.

3.4 Metodă

Autoritatea / entitatea contractantă are obligația de a analiza în care dintre situațiile de mai sus se încadrează contractul și, după caz, va proceda la ajustarea prețului contractului, utilizând formula polinomială prevăzută la subclauza 48.4 din anexa nr. 1 „Condiții generale și specifice și acordul contractual pentru contractele de execuție de lucrări” la Hotărârea 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.

Pentru contractele FIDIC autoritatea / entitatea contractantă va utiliza următoarea formulă:

$$V_n = A_n \times V_0$$

Unde:

V_n este valoarea ajustată a solicitării de plată, A_n = coeficientul de ajustare care urmează a fi aplicat valorii cheltuielilor materiale din cadrul situațiilor de lucrări pentru lucrările realizate în luna «n», iar V_0 reprezintă valoarea solicitării la plată conform preturilor prevăzute în oferta care a stat la baza încheierii contractului.

Formula utilizată pentru determinarea coeficientului de ajustare este următoarea:

$$A_n = m \frac{M_n}{M_0} + (1 - m)$$

În care:

A_n = coeficientul de ajustare care urmează a fi aplicat valorii cheltuielilor materiale din cadrul situațiilor de lucrări pentru lucrările realizate în luna «n»

m = ponderea materialelor în costul situației de lucrări este determinată în condițiile prevăzute la art.2 alin.(3) din OG 15/2021;

M_n = indicele de cost al Materialelor publicat de Institutul National de Statistica in Buletinul Statistic de Preturi, in Tabelul 15 – Costul Materialelor, aplicabil la data cu 60 zile inainte de ultima zi a lunii «n».

M_0 = indicele de cost al Materialelor aplicabil la data de referinta, ianuarie 2021

În vederea ajustării prețului contractului, autoritatea / entitatea contractantă va proceda într-o primă fază la determinarea restului rămas de executat.

Restul rămas de executat reprezintă restul fizic rămas de executat la data încheierii actului adițional, determinat cantitativ și valoric, stabilit pe baza centralizatorului aprobat de autoritatea/entitatea contractantă, cuprinzând lucrările ce urmează a fi executate după încheierea actului adițional, insusite de executant și de dirigintele de șantier.

Lucrările executate anterior datei încheierii actului adițional, indiferent dacă au fost sau nu solicitate la decontare, **pentru care există documente de calitate emise și care certifică faptul că materialele au fost puse în opera**, nu se ajustează.

Ponderea materialelor în costul situației de lucrări este determinată în condițiile prevăzute la art.2 alin.(3) din OG 15/2021.

Termenul prevăzut la art. 2 alin (12) din O.G. nr. 15/2021 pentru încheierea actelor adiționale pentru proiectele finanțate din fonduri europene, pentru care ajustarea prețului contractelor se face în baza prezentei metodologii, începe să curgă de la aprobarea centralizatorului mai sus menționat.

Prezentul punct se aplică inclusiv pentru contracte aferente proiectelor finanțate din fonduri europene pentru care ajustările de preț se realizează potrivit prevederilor art. 12 alin. (2^a) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 40/2015 privind gestionarea financiară a fondurilor europene pentru perioada de programare 2014-2020, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 105/2016, cu modificările și completările ulterioare.

4. Aplicarea prevederilor OG nr. 15/2021 în situația în care procedurile de atribuire sunt în curs de desfășurare

Autoritățile/entitățile contractante sunt obligate să introducă clauze de ajustare a prețului în toate documentațiile de atribuire pentru contracte de achiziție publică/sectorială de lucrări care urmează a se derula pe o perioadă ce depășește 6 luni, pentru procedurile ce se află în desfășurare la data intrării în vigoare a OG nr. 15/2021, **exclusiv înainte de data limită de depunere a ofertelor**.

5. Aplicarea prevederilor OG nr. 15/2021 pentru procedurile de atribuire ce urmează a se iniția

Autoritățile/entitățile contractante sunt obligate să introducă clauze de ajustare a prețului în toate documentațiile de atribuire inițiate după data intrării în vigoare a OG nr. 15/2021, ce au ca obiect contracte de achiziție publică/ contracte sectoriale de lucrări care se derulează pe o perioadă ce depășește 6 luni.