



05 MAY 2020

INTRARE Nr. 4586
IEȘIRE

Către: Domnul ing. Ionuț Săvoiu - Președinte
UNIUNEA GEODEZILOR DIN ROMÂNIA
Bulevardul Lacul Tei nr.124, Sector 2 București, R-020396

Ref.: solicitare punct de vedere cu privire la ajustarea prețului contractelor de servicii de cadastru și înregistrare sistemică

Stimate domnule președinte,

Referitor la adresa dumneavoastră nr. 23/15.04.2020, înregistrată la Agenția Națională pentru Achiziții Publice sub nr. 4586/16.04.2020, vă comunicăm, în temeiul dispozițiilor art. 3 lit. b) din O.U.G. nr. 13/2015¹, următoarele:

1. Scurtă prezentare a situației de fapt

Din informațiile prezentate în adresa dumneavoastră, înțelegem că Uniunea Geodezilor din România (U.G.R.) este o asociație profesională reprezentativă la nivel național a specialiștilor din domeniul geodeziei, topografiei, cadastrului, cartografiei, fotogrammetriei, managementului informației spațiale și teledetecției care are în componență, ca membri, specialiști persoane fizice autorizate ai Agenției Naționale de Cadastru și Publicitate Imobiliară (A.N.C.P.I.). A.N.C.P.I. are calitatea de finanțator și contractor pentru lucrările de cadastru și înregistrare sistemică derulate în cadrul Programului Național de Cadastru și Carte Funciară (PNCCF), finanțat prin Programul Operațional Regional - Axa prioritară 1.1 (POR), în peste 2000 de unități administrativ teritoriale (UAT-uri).

În acest context, ne transmitem, spre informare, și adresa U.G.R. nr. 22/14.04.2020, înaintată A.N.C.P.I., în vederea emiterii unui punct de vedere cu privire la argumentele prezentate privind posibilitatea legală a ajustării valorii contractelor cu un procent egal cu cel cu care a fost indexat salariul minim față de momentul depunerii ofertelor pentru contractele de servicii de cadastru și înregistrare sistemică derulate prin PNCCF și POR, în conformitate cu prevederile art. 6, art. 7 și art. 8 din Instrucțiunea nr. 2/2018 și prevederilor Instrucțiunii nr. 1/2019.

Se precizează că majoritatea prestatorilor contractelor menționate au domeniul principal de activitate 711 și au aplicat prevederile O.U.G. nr. 114/2018 privind salariul minim de 3000 lei brut, care a generat o creștere suplimentară a costurilor cu manopera, aspect reiterat și în adresa transmisă A.N.C.P.I., dar și faptul că contractele de servicii de cadastru și înregistrare sistemică prezintă caracteristici specifice contractelor de lucrări, care ar trebui luate în considerare la aplicarea legislației în domeniul achizițiilor publice.

2. Sediul materiei

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

Art. 221 alin. (1) lit. a), lit. c), lit. e), (7), alin. (7¹), alin. (11) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare;

Art. 1 alin. (4), art.164 alin. (1) - (8) din 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. 71 din O.U.G. nr. 114/2018 privind instituirea unor măsuri în domeniul investițiilor publice și a unor măsuri fiscal-bugetare, modificarea și completarea unor acte normative și prorogarea unor termene, cu modificările și completările ulterioare;

Art. 1 alin. (1), alin. (2) lit. a) și b), art. 6 alin. (1), art. 7 alin (1), alin. (2) lit. b) din Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 2/2018 privind ajustarea prețului contractului de achiziție publică/sectorială, modificată prin Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 1/2019 pentru modificarea Instrucțiunii președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 2/2018 privind ajustarea prețului contractului de achiziție publică/sectorială;

Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 1/2019 pentru modificarea Instrucțiunii Președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 2/2018 privind ajustarea prețului contractului de achiziție publică/sectorială

3. Consiliere metodologică

În primul rând, dorim să subliniem că opinia exprimată în prezenta adresă se referă exclusiv la informațiile transmise prin adresele dumneavoastră nr. 23/15.04.2020 și nr. 22/14.04.2020.

Referitor la argumentația prezentată de dumneavoastră în adresa nr. 22/14.04.2020, înaintată A.N.C.P.I., s-a constatat că, pe de o parte, sunt prezentate efectele măsurilor luate la nivel național și de autoritățile/instituțiile publice (inclusiv primăriile și O.C.P.I./ A.N.C.P.I.) pentru prevenirea răspândirii virusului SARS-CoV-2, care afectează derularea contractelor de servicii de cadastru și înregistrare sistemică, cu invocarea art. 6 alin. (1) și (2), art. 7 alin. (1) și alin. (2) lit. b) și art. 8 alin. (1) din Instrucțiunea nr. 2/2018, art. 164 alin. (1) - (8) din anexa la H.G. nr. 395/2016, art. 221 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016 și O.U.G. nr. 42/2020, iar, pe de altă parte, se solicită A.N.C.P.I. reglementarea situației astfel încât să fie posibilă ajustarea valorii contractelor aflate în derulare cu un procent egal cu cel cu care a fost indexat salariul minim față de momentul depunerii ofertelor pentru contractele de servicii de cadastru și înregistrare sistemică derulate prin PNCCF și POR.

Având în vedere prevederile invocate din legislația în domeniul achizițiilor publice, raportat la solicitarea dumneavoastră, **considerăm necesară clarificarea noțiunii de ajustare a prețului contractului de achiziție publică**, respectiv stabilirea distincției dintre *ajustarea prețului prin revizuire* și *ajustarea prețului prin actualizare*, și a legislației aplicabile pentru fiecare tip de ajustare în parte.

Astfel, ***ajustarea prețului prin revizuire*** se realizează prin aplicarea la contravaloarea prestației efectuate de către contractant a unui coeficient de ajustare, în baza prevederilor art. 221 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016, coroborate cu prevederile art. 164 alin. (1)-(3), (5)-(8) din anexa la H.G. nr. 395/2016, iar ***ajustarea prețului prin actualizare*** se realizează prin aplicarea unui coeficient de actualizare a anumitor elemente constitutive ale prețului contractului, în baza

prevederilor art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, coroborate cu prevederile art. 164 alin. (4) - (6) din anexa la H.G. nr. 395/2016.

Ca urmare, ajustarea prețului prin revizuire este posibilă în cazul în care, la nivelul documentației de atribuire și a contractului de achiziție publică, au fost prevăzute clauze speciale (clare, precise și fără echivoc) privind posibilitatea de ajustare a prețului, cu precizarea modului concret de ajustare, a indicilor care vor fi utilizați precum și a sursei informațiilor cu privire la evoluția acestora (precum buletine statistice sau cotații ale burselor de mărfuri), modificarea contractului operând, în acest caz, în mod direct, prin aplicarea respectivelor clauze convenite de părți la încheierea contractului.

În schimb, în cazul în care la nivelul documentației de atribuire și a contractului de achiziție publică nu au fost prevăzute clauze de revizuire în condițiile sus-menționate, este posibilă ajustarea prețului prin actualizare, 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”, când modificările nu sunt substanțiale (în sensul alin. (7) coroborat cu alin. (7¹) ale art. 221 din Legea nr. 98/2016).

Astfel, din informațiile prezentate în adresa dumneavoastră, înțelegem că, în fapt, se dorește ajustarea prețului prin actualizare pentru contractele de servicii de cadastru și înregistrare sistemică aflate în derulare „cu un procent egal cu cel cu care a fost indexat salariul minim față de momentul depunerii ofertelor”.

Raportat la precizările dumneavoastră, referitoare la faptul că respectivele contracte de servicii de cadastru și înregistrare sistemică prezintă caracteristici specifice contractelor de lucrări care ar trebui luate în considerare la aplicarea legislației în domeniul achizițiilor publice, menționăm că prevederile privind modalitatea de ajustare a prețului contractelor se aplică tuturor tipurilor de contracte de achiziție publică/sectoriale având ca obiect produse/servicii/lucrări și, ca urmare, sunt aplicabile inclusiv contractelor de servicii de cadastru și înregistrare sistemică, indiferent de caracteristicile acestora.

De asemenea, având în vedere că în solicitarea dumneavoastră sunt invocate, atât efectele măsurilor luate pentru prevenirea răspândirii virusului SARS-CoV-2, dar și majorarea succesivă a salariului minim (prin H.G. nr. 846/2017, H.G. nr. 937/2018, H.G. 935/2019 respectiv O.U.G. nr. 114/2018), considerăm necesare următoarele precizări privind condițiile de aplicare a regulilor de ajustare prin actualizare:

Potrivit art. 1 alin. (2) lit. b) din Instrucțiunea președintelui A.N.A.P. nr. 2/2018, ajustarea prețului prin actualizare se realizează prin aplicarea unui coeficient de actualizare a anumitor elemente constitutive ale prețului contractului, doar dacă aceste elemente sunt afectate de apariția uneia dintre situațiile imprevizibile prevăzute la art. 7 din același act normativ. De asemenea, așa cum este prevăzut la art. 6 alin (1) din instrucțiune, „prețul se va ajusta prin actualizarea elementelor de cost/preț care au suferit modificări, ori de câte ori se constată apariția unei situații imprevizibile, apărute oricând pe perioada de îndeplinire a contractului (...)”.

Din prevederile sus menționate, rezultă că ajustarea prețului prin actualizare presupune actualizarea anumitor elemente constitutive ale prețului contractului afectate de apariția unei situații imprevizibile pe perioada de execuție a contractului, și nu ajustarea/indexarea procentuală a prețului contractului.

Conform art. 7 alin (1) din instrucțiune, prin "situație imprevizibilă" se înțelege un „eveniment care, fără a intra în sfera forței majore, nu putea fi prevăzut în momentul depunerii ofertei, fiind mai presus de controlul părților contractante, care nu se datorează greșelii sau culpei acestora și care are ca efect crearea unei disproporții de prestații între părți, afectând interesele comerciale legitime ale uneia dintre acestea”. În cadrul alin. (2) al aceluiași articol sunt prevăzute, cu titlu exemplificativ, evenimentele care vor fi asimilate situațiilor imprevizibile care determină actualizarea prețului contractului, printre care și „modificarea salariului minim aplicabil” (lit. b)) cu precizarea că „valoarea manoperei va fi actualizată doar pentru acoperirea creșterii salariului minim”.

Ca urmare, majorarea salariului minim aplicabil pentru contractele de servicii de cadastru și înregistrare sistemică, indiferent dacă este vorba de salariul minim pe economie sau de salariul minim în domeniul construcțiilor, cu respectarea condițiilor art. 71 din O.U.G. nr. 114/2018, apărută pe perioada de îndeplinire a acestor contracte, poate fi încadrată de sine stătător ca "situație imprevizibilă" în sensul art. 7 alin (1) din instrucțiune, fără a mai fi necesară demonstrarea efectelor măsurilor luate pentru prevenirea răspândirii virusului SARS-CoV-2 asupra executării contractelor.

În ceea ce privește valoarea cu care elementele de cost afectate de situațiile imprevizibile menționate poate fi modificată, atragem atenția că ajustarea prețului prin actualizare se face în temeiul art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, ca urmare, modificările operate nu trebuie să fie substanțiale în sensul art. 221 alin. (7) coroborat cu alin. (7¹) din Legea nr. 98/2016, iar valoarea manoperei poate fi actualizată doar pentru a acoperi creșterea salariului minim.

Față de aceste considerente și dispozițiile legale aplicabile, raportat la situația de fapt prezentată și la solicitarea dumneavoastră, apreciem că este posibilă ajustarea prețului prin actualizare a contractelor de servicii de cadastru și înregistrare sistemică aflate în derulare, prin aplicarea unui coeficient de actualizare a elementelor constitutive ale prețului contractului afectate de majorarea salariului minim aplicabil apărută pe perioada de execuție a contractului, în temeiul art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, coroborate cu prevederile art. 164 alin. (4) - (6) din anexa la H.G. nr. 395/2016.

În ceea ce privește invocarea art. 221 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, reiterăm punctul de vedere argumentat mai sus, conform căruia ajustarea prețului prin actualizare se realizează în temeiul art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, în acest caz nefiind aplicabile condițiile de modificare reglementate la lit. c) din același articol de lege.

Pe de altă parte, în măsura în care modificarea contractelor nu vizează ajustarea prețului prin actualizare, ci a devenit necesară în urma unor circumstanțe pe care o autoritate contractantă care acționează cu diligentă nu ar fi putut să le prevadă, precum măsurile impuse de lege pentru prevenirea răspândirii virusului SARS-CoV-2, iar respectiva modificare nu afectează caracterul general al contractului (în sensul art. 221 alin. (11) din lege) și creșterea prețului nu depășește 50% din valoarea contractului de achiziție publică inițial, ar putea fi solicitată modificarea contractelor în temeiul art. 221 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016 cu respectarea alin. (4)-(6) și alin. (12) ale aceluiași articol.

În subsidiar, precizăm că, în conformitate cu principiul asumării răspunderii (art. 1 alin. (4) din anexa la H.G. nr. 395/2016), modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, inclusiv achiziția directă, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, intră în

responsabilitatea exclusivă a autorității contractante, cu atât mai mult cu cât aceasta deține toate informațiile legate de situația de fapt și de drept care determină necesitatea achiziționării de către aceasta a unor produse, servicii sau lucrări.

Cu stimă,

Eugen Ștefan-Dorel Cojoacă

Președinte

