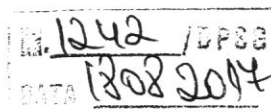
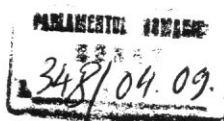




GUVERNUL ROMÂNIEI
PRIMUL – MINISTRU



Domnule președinte,

În conformitate cu prevederile art. 111 alin. (1) din Constituție, Guvernul României formulează următorul

PUNCT DE VEDERE

referitor la *propunerea legislativă pentru modificarea art. 4 alin. (2) lit. a) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice*, inițiată de domnul deputat USR Rareș-Tudor Pop împreună cu un grup de parlamentari USR (Bp. 287/2017).

I. Principalele reglementări

Propunerea legislativă are ca obiect de reglementare modificarea art¹. 4 alin. (2) din *Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice*, cu modificările și completările ulterioare, în sensul eliminării sintagmei „fără caracter comercial sau industrial”, astfel încât societățile comerciale cu capital integral sau majoritar deținut de entități publice sau controlate de acestea să fie obligate la respectarea normelor juridice care reglementează achizițiile publice, cu consecința creșterii gradului de transparență a modului de cheltuire a banilor publici.

¹ (2) Prin organisme de drept public în sensul alin. (1) lit. b) se înțelege orice entități, altele decât cele prevăzute la alin. (1) lit. a) care, indiferent de forma de constituire sau organizare, îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

a) sunt înființate pentru a satisface nevoi de interes general, fără caracter comercial sau industrial;

b) au personalitate juridică;

c) sunt finanțate, în majoritate, de către entități dinre cele prevăzute la alin. (1) lit. a) sau de către alie organisme de drept public ori se află în subordinea, sub autoritatea sau în coordonarea ori controlul unei entități dinre cele prevăzute la alin. (1) lit. a) sau ale unui alt organism de drept public ori mai mult de jumătate din membrii consiliului de administrație organismului de conducere sau de supraveghere sunt numiți de către o entitate dinre cele prevăzute la alin. (1) lit. a) ori de către un alt organism de drept public.

Potrivit *Expunerii de motive* „ne aflăm în situația în care societățile finanțate în proporție de până la 100% din fonduri publice, sau aflate în subordinea, sub autoritatea sau în coordonarea ori controlul unor entități publice, au posibilitatea să achiziționeze bunuri și servicii de orice valoare fără respectarea procedurilor competitive prescrise de lege pentru simplu motiv că, din punct de vedere formal, prezintă caracter comercial sau industrial”.

II. Observații

1. Precizăm că aplicarea prevederilor legislației privind achizițiile publice inclusiv operatorilor economici cu capital majoritar/integral de stat ar putea fi considerată o măsură de natură a aduce atingere libertății economice consacrate în cuprinsul art². 45 din *Constituția României, republicată*, în ceea ce privește caracterul de economie de piață, bazată pe libera inițiativă și concurență și în ceea ce privește obligațiile statului de a asigura libertatea comerțului, protecția concurenței loiale, protejarea intereselor naționale în activitatea economică, financiară și valută. Astfel, operatorii economici cu capital majoritar/integral de stat vor putea să își desfășoare activitatea într-un ritm mult mai lent în raport de ceilalți operatori economici dat fiind obligația de parcurgere a etapelor impuse de legislația privind achizițiile publice.

De asemenea, pot exista situații în care rațiuni de ordin comercial să primeze față de exigențele impuse de legislația în domeniul achizițiilor publice.

2. Totodată, precizăm că art. 4 alin. (2) din *Legea nr. 98/2016* reprezintă transpunerea prevederilor *Directivei 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/CE*, care la art. 2 alin. (1) pct. 4 dispune că „organismele de drept public înseamnă organismele care au toate caracteristicile următoare:

a) sunt înființate în scopul specific de a răspunde unor necesități de interes general, fără caracter industrial sau comercial”.

Mai mult, textul paragrafului (10) din *Directiva 2014/24UE* prevede că „ar trebui să se clarifice că un organism care funcționează în condiții normale de piață, care urmărește obținerea unui profit și care suportă

² Accesul liber al persoanei la o activitate economică, libera inițiativă și exercitarea acestora în condițiile legii sunt garantate:

pierderile care rezultă din exercitarea activității sale nu ar trebui să fie considerat ca fiind un „organism de drept public”, deoarece necesitățile de interes general, pentru îndeplinirea cărora a fost creat sau pentru care i s-a încredințat sarcina de a le îndeplini, pot fi considerate a avea caracter industrial sau comercial”.

Astfel, considerăm că modificarea propusă de inițiatori excedează prevederilor directivei europene ce reglementează domeniul achizițiilor publice, existând riscul declanșării unei proceduri de infringement împotriva României în cazul în care ar fi adoptată.

3. În ceea ce privește art. 8 lit. b¹) din *Ordonanța de urgență nr. 34/2006*, utilizat ca motivare pentru promovarea acestei inițiative legislative, a fost abrogat din data de 1 iulie 2013, prin *Legea nr. 193/2013 privind aprobarea Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 77/2012 pentru modificarea și completarea Ordonanței 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*.

II. Punctul de vedere al Guvernului

Având în vedere considerentele menționate la pct. II, **Guvernul nu susține adoptarea acestei inițiative legislative.**

Cu stimă,

Mihai  **TUDOSE**

Domnului senator Călin-Constantin-Anton **POPESCU-TĂRICEANU**
Președintele Senatului