

## Legea parteneriatului public-privat

In M.Of. nr. 676 din data de 5 octombrie 2010 a fost publicata Legea nr. 178/2010 a parteneriatului public-privat.

Legea intra in vigoare la data de 4 noiembrie 2010, iar in 30 de zile de la aceasta data Guvernul va aproba normele metodologice de aplicare.

Legea reglementeaza urmatoarele aspecte ale modului de realizare a proiectelor de parteneriat public-privat (denumit in continuare "**PPP**");

- scopul Legii si principiile PPP;
- proiectul de PPP;
- domeniul de aplicare;
- partile contractului de PPP;
- regulile generale de incheiere a contractului;
- etapele de atribuire a contractului;
- contestatiile;
- contractul de PPP;
- compania de proiect;
- conditiile de incetare a proiectului;
- coordonarea proiectelor de PPP;
- sanctiunile.

### *Scopul Legii si principiile PPP*

#### **Scopul Legii si principiile PPP**

Scopul Legii il constituie reglementarea initierii si realizarii de proiecte de parteneriat public-privat pentru lucrari publice in diverse sectoare de activitate, cu finantari private.

Principiile de baza ale parteneriatului public-privat sunt:

- nediscriminarea;
- tratamentul egal;
- transparenta;
- proportionalitatea;
- eficienta utilizarii fondurilor;
- asumarea raspunderii.

### *Proiectul de PPP*

#### **Proiectul de PPP**

Prin proiectele de parteneriat public-privat se realizeaza **lucrari publice** in diverse sectoare de activitate, in vederea realizarii de:

- **bunuri publice** - bunuri care apartin domeniului public sau privat al statului sau al unitatilor administrativ-teritoriale, astfel cum sunt acestea definite prin art. 3 si art. 4 din Legea nr. 213/1998 privind proprietatea publica si regimul juridic al acesteia, cu modificarile si completarile ulterioare;
- **servicii publice** - actiuni si activitati prin care se asigura satisfacerea nevoilor de utilitate si interes public general sau local ale colectivitatilor.

Potrivit Legii, **modul de finantare** a proiectelor de parteneriat public-privat este privat, proiectele realizandu-se in intregime sau partial cu resurse financiare proprii sau atrase de catre investitor de la finantatori persoane fizice sau juridice care pun la dispozitia companiei de proiect mijloacele financiare necesare.

**Activitatile** care ii pot fi transferate investitorului privat prin contractele de parteneriat public-privat sunt, printre altele: proiectarea, incepand cu faza de proiect tehnic; constructia; dezvoltarea; reabilitarea/modernizarea; operarea; intretinerea; finantarea.

Partenerii pot stabili prin contractul de parteneriat public-privat si alte activitati pe care sa le desfasoare compania de proiect, cu conditia respectarii prevederilor Legii.

## **Domeniul de aplicare**

Legea se aplica pentru:

- derularea unui proiect de parteneriat public-privat între un partener public și un investitor privat, ca urmare a aplicării uneia dintre procedurile de desemnare a partenerului privat prevăzute de prezenta lege;
- încheierea acordului de proiect;
- înființarea și reglementarea funcționării companiei de proiect.

De asemenea, Legea prevede situațiile în care aceasta nu se aplică pentru încheierea unui contract de parteneriat public-privat, dintre acestea menționând:

- contractele de concesiune de lucrări publice și concesiune de servicii reglementate de O.U.G. nr. 34/2006 și de legislația conexă;
- contractele de concesiune de bunuri proprietate publică reglementate de O.U.G. nr. 54/2006 și de legislația conexă;
- contractele de asociere în participatiune reglementate conform legii.

Nu în ultimul rând, Legea prevede că, în cazul în care se îndeplinesc condițiile unui proiect de parteneriat public-privat și nu se încalcă interese de ordin public, dispozițiile acesteia pot fi aplicate și în cazul activităților relevante definite prin O.U.G. nr. 34/2006 - cap. VIII "Contracte sectoriale", secțiunea 1 "Activități relevante".

## **Partile contractului de PPP**

Partile contractului de parteneriat public-privat sunt investitorul privat și partenerul public.

**Investitorul privat** este orice persoană juridică sau asociere de persoane juridice, română sau străină, care este dispusă să asigure finanțarea pentru una sau mai multe dintre etapele unui proiect de parteneriat public-privat.

În cadrul contractului de parteneriat public-privat, este **partener public**, în sensul Legii:

- a) oricare organism al statului, autoritate publică sau instituție publică, care acționează la nivel central, regional ori local;
- b) oricare organism, altul decât unul dintre cele prevăzute la lit. a), cu personalitate juridică, care a fost înființat pentru a satisface nevoi de interes general fără caracter comercial sau industrial și care:
  - este finanțat, în majoritate, de către un partener public, astfel cum este definit la lit. a), ori de către un organism de drept public;
  - se află în subordinea ori este supus controlului unui partener public, astfel cum este definit la lit. a), sau unui alt organism de drept public;
  - are în componența consiliului de administrație/organului de conducere ori de supervizare mai mult de jumătate din numărul membrilor acestuia, numiți de către un partener public, astfel cum este definit la lit. a), sau de către un alt organism de drept public;
- c) oricare asociere formată din unul sau mai mulți parteneri publici dintre cei menționați mai sus.

## **Regulile generale de încheiere a contractului**

Un contract de parteneriat public-privat se referă la realizarea unui singur proiect de parteneriat public-privat, cu realizarea tuturor elementelor din cadrul acestuia.

Elementele de bază ale unui proiect de parteneriat public-privat sunt, după caz:

- inițierea;
- finanțarea;
- proiectarea;
- construirea/realizarea;
- reabilitarea/modernizarea;
- întreținerea, managementul/operarea;
- derularea de operațiuni comerciale;
- transferul proiectului către partenerul public la finalizarea acestuia.

Regulile generale obligatorii care se iau in considerare pe tot parcursul etapelor de initiere, negociere si finalizare a unui contract de parteneriat public-privat sunt:

- in cazul unui proiect de parteneriat public-privat, partenerii colaboreaza in mod obligatoriu in baza unor **raporturi contractuale**;
- **diviziunea responsabilitatilor**, a valorii de finantare si a riscurilor sunt convenite prin contract;
- pe parcursul derularii unui contract de parteneriat public-privat, drepturile si obligatiile corelative ale partenerilor **nu pot fi cesionate**;
- bunurile ce fac obiectul contractului de parteneriat public-privat pot fi considerate **nonactive**, conform reglementarilor contabile, nationale si europene in vigoare, in functie de modalitatea de repartitie a riscurilor in cadrul proiectului; aceeași regula se aplica corespunzator si fluxurilor de numerar ce fac obiectul contractului de parteneriat public-privat;
- pe perioada de derulare a contractului de parteneriat public-privat, **activele implicate in proiect sunt clasificate ca nonactive** si nu vor fi inregistrate in situatia financiara trimestriala si anuala a partenerului public implicat; pe perioada de derulare a contractului de parteneriat public-privat, aceste active vor fi inregistrate in balanta de verificare si situatia financiara anuala ale companiei de proiect, cu respectarea prevederilor Legii.

---

### **Etaple de atribuire a contractului**

Initierea unui proiect de parteneriat public-privat apartine partenerului public.

Etaplele incheierii unui contract de parteneriat public-privat sunt:

- initierea proiectului de parteneriat public-privat prin **publicarea anuntului de intentie** de catre partenerul public;
- **analiza si selectia preliminara a unor investitori privati**, premergatoare incheierii acordului de proiect care este in sarcina partenerului public;
- **negocierea**, respectiv etapa prin care autoritatea publica deruleaza consultari cu investitorii privati selectati si negociaza clauzele contractuale, inclusiv valoarea investitiei, perioada de derulare a contractului de parteneriat public-privat, cu investitorii selectati;
- **incheierea contractului de parteneriat public-privat**;
- **constituirea companiei de proiect** ca societate comerciala rezidenta in Romania in vederea realizarii obiectivelor contractului de parteneriat public-privat.

Procesul de atribuire a proiectului public-privat, analiza si selectia preliminara a investitorilor privati, incheierea acordului de proiect, negocierea si incheierea contractului de parteneriat public-privat se deruleaza dupa cum urmeaza:

- definirea si aprobarea de catre partenerul public a **oportunitatii de demarare** a proiectului de parteneriat public-privat;
- elaborarea si aprobarea **studiului de fezabilitate sau de fundamentare** de catre partenerul public;
- elaborarea de catre partenerul public a **documentului atasat la anuntul de intentie**, care va cuprinde descrierea proiectului avut in vedere, descrierea serviciilor necesare, programul de implementare a proiectului, cerintele de capacitate si criteriile de selectie a investitorilor, precum si modalitatea de selectie a investitorilor interesati;
- constituirea **comisiei de evaluare a scrisorilor de intentie** de catre partenerul public si numirea acesteia prin ordin, decizie sau dispozitie, dupa caz;
- elaborarea si aprobarea **criteriilor de evaluare, a grilelor de punctaj** si a modului de tratare a scrisorilor de intentie intarziate sau primite nesigilate si aprobarea acestora prin ordin, decizie sau dispozitie, emise de catre partenerul public;
- elaborarea si aprobarea **criteriilor de negociere** cu investitorii privati selectati, semnatari ai acordului de proiect, in vederea selectarii partenerului privat cu care se va incheia contractul de parteneriat public-privat;
- publicarea **anuntului de intentie** in Sistemul Electronic de Achizitii Publice (SEAP) si, in cazul in care valoarea proiectului depaseste 5 milioane euro, in Jurnalul Oficial al Uniunii Europene;
- **distribuirea, fara plata, a documentului** atasat la anuntul de

intentie, in termen de maximum 4 zile lucratoare de la data aparitiei anuntului de intentie;

- **primirea si inregistrarea plicurilor ce contin scrisorile de intentie** elaborate de investitorii privati interesati, in termen de minim 22 zile lucratoare de la data publicarii anuntului de intentie;
- **convocarea comisiei de evaluare** si deschiderea plicurilor continand scrisorile de intentie in prezenta tuturor membrilor comisiei, si **evaluarea scrisorilor de intentie** si a documentelor anexate la acestea, in termen de minim 5 zile lucratoare de la data primirii si inregistrarii documentelor de oferta elaborate de investitori privati interesati;
- intocmirea **raportului de evaluare** de catre comisia de evaluare si prezentarea acestuia partenerului public spre aprobare, in termen de minim 5 zile lucratoare de la data evaluarii scrisorilor de intentie si a documentelor anexate la acestea;
- **invitarea investitorilor privati selectati la negocierea si semnarea** acordului de proiect, in termen de minim 2 zile lucratoare de la data intocmirii raportului de evaluare aprobat;
- constituirea de catre partenerul public a **comisiei de negociere cu investitorii privati selectati**, semnatari ai acordului de proiect si numirea acesteia prin ordin, decizie sau dispozitie, dupa caz;
- **aplicarea criteriilor de negociere cu investitorii privati selectati**, semnatari ai acordului de proiect, in vederea selectarii partenerului privat cu care se va incheia contractul de parteneriat public-privat;
- **desfasurarea negocierilor**, timp de minim 5 zile lucratoare, cu investitorii privati cu care s-au incheiat acorduri de proiect pentru selectarea partenerului privat cu care se va incheia contractul de parteneriat public-privat; in cazul in care negocierile cu primul clasat nu pot conduce la incheierea unui contract de proiect de parteneriat public-privat, partenerul public incepe negocierile, pe rand, cu urmatorii investitori selectati, in ordinea ierarhica a selectiei, pana la obtinerea unui rezultat favorabil;
- **prezentarea ofertei finale**, rezultate in urma negocierilor desfasurate, a partenerului privat selectat, in termen de minim 8 zile lucratoare de la data incheierii negocierilor;
- **supunerea, dupa caz, aprobarii Guvernului sau autoritatii publice**, in calitate de titulari ai dreptului de administrare a bunului care face obiectul parteneriatului public-privat, a **contractului de proiect** de parteneriat public-privat in forma negociata; forma finala astfel aprobata nu poate fi modificata prin acordul partilor decat printr-un act de cel putin nivelul celui prin care s-a aprobat contractul;
- **incheierea contractului** de parteneriat public-privat cu partenerul privat selectat, care va include si conditiile de infiintare a companiei de proiect, si **publicarea acestuia**.

Partenerul public va elabora si aproba **normele proprii** pentru infiintarea comisiilor, elaborarea criteriilor si derularea etapelor de definire a proiectului public-privat si de selectie a investitorilor privati. Normele respective au la baza reglementarile Legii si ale actelor normative in domeniu, elaborate de institutiile competente.

In cazul nefinalizarii unui contract de proiect de parteneriat public-privat cu niciunul dintre investitorii selectionati, partenerul public are dreptul la **reluarea intregii proceduri**. Dupa caz, inainte de reluarea procedurii, partenerul public poate sa refaca sau sa completeze studiul de fundamentare/prefezabilitate si/sau sa schimbe unele date din documentul atasat.

## Contestatiile

### Contestatiile

Orice investitor interesat are posibilitatea de a contesta, la partenerul public sau in instanta, decizia privind desemnarea partenerului privat si orice alte decizii luate de acesta pe perioada derularii procedurii de atribuire, cu obligarea acestuia la depunerea unei garantii de 2% din valoarea estimata.

Partenerul public este obligat sa dea raspuns la contestatii in termen de maximum 5 zile lucratoare de la data depunerii contestatiei, dupa care procedura se va continua. Solutia data de instanta devine obligatorie la data pronuntarii unei hotarari judecatoresti definitive si executorii.

### Contractul de PPP

Contractul de parteneriat public-privat sau contractul de proiect este **definit** drept actul juridic care stipuleaza drepturile si obligatiile partenerului public si ale investitorului pentru intreaga perioada de functionare a parteneriatului public-privat, acoperind una sau mai multe dintre etapele proiectului de parteneriat public-privat, pe o durata determinata.

Contractul de proiect de parteneriat public-privat **se incheie** intre partenerul public si investitorul privat selectat si avand in vedere:

- tipul de **activitati** convenite;
- stabilirea concreta, in functie de tipul de activitati, a **obligatiilor partilor** in cadrul proiectului de parteneriat public-privat;
- **valoarea** negociata a investitiei care face obiectul contractului de proiect de parteneriat public-privat;
- **perioada de derulare** a contractului de parteneriat public-privat si termenul de finalizare a acestuia;
- definirea **calendarului de derulare** a contractului de parteneriat public-privat, care stabileste termenele de: elaborare a studiului de fezabilitate, realizare a proiectului de executie, derulare a finantarii, realizare a obiectivului public, intretinere/administrare/operare a obiectivului pana la finalizarea contractului de parteneriat public-privat, predare a obiectivului catre partenerul public;
- **cotele de participare** la proiectul de parteneriat public-privat care stau la baza proportiilor de participare la compania de proiect si lista bunurilor de natura patrimoniului public sau privat pe care le aduc partenerii;
- **repartizarea riscurilor** dintre partenerul public si partenerul privat pe toata perioada de derulare a contractului de parteneriat public-privat;
- **criteriile de performanta** cu privire la indeplinirea obiectivelor contractului de parteneriat public-privat;
- **clauzele de retragere din proiect**;
- **penalitatile** pentru situatia cand nu se indeplinesc obiectivele stabilite in contract; contractul incheiat intre partenerul public si cel privat va specifica in mod expres penalitatile cu care se va sanctiona retragerea din contract inainte de termenul stabilit sau neindeplinirea obligatiilor contractuale.

### Compania de proiect

Compania de proiect este **definita** drept societatea comerciala rezidenta in Romania, avand ca asociati sau actionari atat partenerul public, cat si pe cel privat, care sunt reprezentati in mod proportional in functie de participarea la proiectul de parteneriat public-privat, partenerul public participand cu aport in natura.

Compania de proiect **se organizeaza si functioneaza** conform legislatiei in vigoare, ca o societate comerciala al carei capital social este detinut de catre partenerul public si investitorul privat. Aceasta functioneaza pe toata perioada de derulare a contractului de proiect de parteneriat public-privat si se lichideaza conform legii la data incheierii acestuia.

Intre compania de proiect si cei 2 parteneri se va incheia **un contract de administrare** pentru bunurile de patrimoniu incredintate spre administrare si un contract de servicii.

Compania de proiect are ca **obiect principal de activitate** operarea si gestionarea, pe principii economice, conform legii si statutului propriu de infiintare si functionare, a tuturor etapelor de derulare a contractului de proiect de parteneriat public-privat prin preluarea obligatiilor de la partile contractante, precum si transferul bunului si serviciilor care fac obiectul acestuia, in beneficiul public, prin partenerul public. Pe toata perioada de functionare a companiei de proiect, aceasta nu poate sa isi schimbe obiectul de activitate si nu poate desfasura operatiuni economice in afara scopului expres al proiectului de parteneriat public-privat pentru care a fost creata sau al dezvoltarii acestuia in folosul comunitatii.

Compania de proiect va fi **condusa** de un consiliu de administratie, in care cei 2 parteneri vor fi reprezentati proportional cu participarea la proiectul de parteneriat public-privat.

## Condițiile de încetare a proiectului

## Coordonarea proiectelor de PPP

## Sanctiunile

## Contact

Str. Alex. Constantinescu 32

Bucuresti, Romania

Tel: +40 21 224 42 78

Fax: +40 21 224 42 79

office@vasslawyers.eu

www.vasslawyers.eu

Compania de proiect **nu are dreptul** sa ia decizii cu privire la schimbarea formei de proprietate sau de administrare a patrimoniului public sau privat cu care partenerul public participa la proiectul de PPP, pe toata perioada de derulare a contractului de parteneriat public-privat, si nici cu privire la cesionarea unor drepturi primite prin contract.

---

### Condițiile de încetare a proiectului

Parteneriatul public-privat inceteaza:

- in cazul expirarii termenului contractului incheiat intre partenerul public si partenerul privat;
- in baza acordului dintre partenerul public si partenerul privat;
- in alte cazuri prevazute de lege sau de contract.

In cazul incetarii contractului de parteneriat public-privat, investitorul privat este obligat sa asigure **continuitatea activitatii sau prestarii serviciilor**, in conditiile stipulate in contract, pana la preluarea acestora de catre partenerul public sau de catre noul investitor privat.

De asemenea, pana la data ramanerii definitive si irevocabile a hotararii de dizolvare a companiei de proiect, la incetarea contractului de parteneriat public-privat, partile contractului de parteneriat public-privat sunt tinute de **respectarea obligatiilor** ce le revin potrivit Legii si/sau contractului.

In cazul in care **partenerul privat se retrage unilateral** din contractul de parteneriat public-privat, investitia consumata pana la acel moment ramane ca participare la realizarea proiectului respectiv, compania de proiect si partenerul public neavand nicio obligatie de returnare a valorii investitiei respective catre partenerul privat.

La finalizarea contractului de parteneriat public-privat, **compania de proiect transfera, cu titlu gratuit, bunul public realizat prin contractul de parteneriat public-privat catre partenerul public**, in buna stare, exploatabil si liber de orice sarcina sau obligatie.

**Proprietatea intelectuala** dobandita in procesul realizarii parteneriatului public-privat apartine partenerului privat, daca contractul nu prevede altfel.

---

### Coordonarea proiectelor de PPP

Potrivit Legii, coordonarea si monitorizarea centralizata a derularii proiectelor de PPP se realizeaza de catre Unitatea Centrala pentru Coordonarea Parteneriatului Public-Privat (**UCCPPP**), din cadrul Ministerului Finantelor Publice. UCCPPP se va reorganiza prin hotarare a Guvernului la nivel de directie generala **in subordinea Secretariatului General al Guvernului** si va avea rol de institutie centrala in domeniul proiectelor de PPP. **Principala atributie** a acesteia va fi indrumarea si monitorizarea partenerilor publici si a investitorilor privati interesati in activitatea de organizare si derulare a unui proiect de PPP.

De asemenea, in termen de 60 de zile de la data intrarii in vigoare a Legii, UCCPPP va constitui **o baza de date publica**, integrata, unica si actualizata, cuprinzand toate proiectele de PPP anuntate, precum si arhiva proiectelor in desfasurare si/sau finalizate.

Nu in ultimul rand, pot fi organizate si puse in functiune **unitati interne de coordonare a proiectelor de PPP la nivelul autoritatilor publice** care deruleaza cel putin doua proiecte de PPP.

---

### Sanctiunile

Autoritatea Nationala pentru Reglementarea si Monitorizarea Achizitiilor Publice are dreptul de a solicita in instanta **constatarea nulitatii absolute a contractelor de parteneriat public-privat** incheiate cu incalcarea prevederilor Legii, in conditiile stabilite prin normele metodologice de aplicare a acesteia.

---

Prezentul *Public Procurement News Alert* este un rezumat al informatiilor recent publicate si nu contine consultatii juridice. Informatiile de mai sus au un caracter general si nu pot constitui temeiul pentru crearea unui raport juridic intre **VASS Lawyers** si terti.

**VASS Lawyers** isi declina orice responsabilitate fata de orice persoana cu privire la orice fapt rezultat in urma utilizarii informatiilor continute in acest *Public Procurement News Alert*.

---