



**COMPANIA NAȚIONALĂ DE ADMINISTRARE
A INFRASTRUCTURII RUTIERE S.A.**

B-dul Dinicu Golescu 38, sector 1, București, România, 010873

Tel: (+4 021) 264 32 00 Fax: (+4 021) 312 09 84

Email: office@andnet.ro

CUI 16054368; J40/552/15.01.2004. Capital social 16.377.920 RON

Operator de date cu caracter personal nr. 16562



Directia Achizitii Infrastructura Rutiera

Clarificarea nr. 1 la documentatia de atribuire

Contract 5R11, Reabilitare DN 76, Ionesti - Varfurile, km 55+425 – km 69+350–Rest de executie

Intrebarea 1	1. Art. 15.2 din Acordul contractual - contract de executie lucrari se prevede ca "Beneficiarul va plati Antreprenorului valoarea specificata in fiecare factura corespunzatoare fiecarui Certificat Interimar de Plata si Certificatului Final de Plata, in termen de 60 de zile de la data primirii facturii, daca Certificatul de Plata aferent facturii respective a fost deja aprobat sau in termen de 60 de zile de la data aprobarii Certificatelor Interimare de Plata/Certificatului Final de Plata de catre Beneficiar, in situatia in care factura este emisa anterior aprobarii Certificatelor. Pentru prezentul contract de executie lucrari termenul contractual de plata este prevazut la 60 de zile, avand in vedere complexitatea si volumul mare al documentelor de verificat si aprobat inainte de realizarea platilor, precum si accesul la fondurile necesare efectuarii platilor, fiind vorba despre un proiect de infrastructura rutiera de interes major." Art. 14.6 si 14.7 din Conditii speciale ale contractului pentru constructii cladiri si lucrari ingineresti proiectate de catre beneficiar, prevad urmatoarele: „14.6. Emiterea Certificatelor de Plata Interimare Nicio suma nu va fi confirmata sau platita pana cand Beneficiarul nu a primit si aprobat Garantia de Buna Executie. Apoi, in termen de 28 de zile dupa primirea Situatiei de Lucrari si a documentelor justificative Inginerul va emite catre Beneficiar, Certificatul Interimar de Plata in care vor fi incluse suma de plata stabilita in mod echitabil de catre Inginer si detaliile justificative aferente. Data primirii de catre Inginer a Situatiei de Lucrari se va considera data la care Situatia de Lucrari insotita de toate documentele justificative necesare, asa cum au fost stabilite in conformitate cu prevederile Sub-Clauzei 14.3 [Prezentarea Situatiiilor Interimare de Lucrari] va fi inregistrata la sediul Inginerului. Inginerul nu va avea obligatia de a emite, inainte de emiterea Certificatului de Receptie la Terminarea Lucrarilor, un Certificat Interimar de Plata pentru o suma care (dupa retineri si alte deduceri) va fi mai mica decat valoarea minima a Certificatelor Interimare de Plata (daca exista) prevazuta in "Anexa la Oferta". In aceasta eventualitate, Inginerul va transmite o instiintare Antreprenorului. Un Certificat Interimar de Plata nu va fi refuzat la plata pentru alt motiv in afara de urmatoarele: (a) daca un bun furnizat sau o lucrare executata de catre Antreprenor nu se conformeaza prevederilor Contractului, costul remedierii sau al inlocuirii va fi retinut pana cand remedierea sau inlocuirea au fost finalizate; si/sau (b) daca Antreprenorul nu a reusit sau nu reuseste sa execute o lucrare sau sa respecte o obligatie, fiind notificare de catre Inginer in acest scop, valoarea acestei lucrari sau obligatii va fi retinuta pana la terminarea lucrarii sau indeplinirea obligatiei.
---------------------	--

In orice Certificat de Plata Inginerul poate sa faca corecturi sau modificari care in mod normal ar fi trebuit sa fie aplicate unui Certificat de Plata anterior. Nu se va considera ca un Certificat de Plata confirma acceptul, aprobarea, consimtamantul sau satisfactia Inginerului.

Totodata, certificatele de plata vor trebui sa fie insotite obligatoriu de o situatie intocmita de catre Inginer din care sa reiasa care sunt Subantreprenorii care au executat lucrarile cuprinse in cadrul certificatului de plata. Aceasta situatie va avea anexat, dupa caz, documentul solicitat potrivit prevederilor paragrafului 3 al subclauzei 14.3.

In cazul in care lucrarile executate de Subantreprenor sunt necorespunzatoare, Inginerul va emite un document in acest sens, Antreprenorul fiind exonerat de obligatia de a prezenta documentul solicitat potrivit prevederilor paragrafului 3 al subclauzei 14.3.

Inginerul nu poate certifica pentru plata nicio suma pentru care Antreprenorul nu a furnizat integral si in forma finala documentele justificative necesare. Certificatele de plata vor contine in mod obligatoriu masuratorile si evaluarea Inginerului efectuate potrivit prevederilor Clauzei 12 [Masurarea si Evaluarea], precum si documentele privind receptia calitativa pentru Lucrarile certificate. Fara a prejudicia niciun alt drept al Antreprenorului ce decurge din Contract sau in alt mod, Inginerul nu poate emite un Certificat Interimar de Plata ce ar face ca valoarea cumulata aprobata pentru plata sa depaseasca Valoarea de Contract Acceptata sau orice valoare de contract convenita ulterior de Beneficiar si Antreprenor in cadrul unor Acte Aditionale la Contract valabil incheiate.

La emiterea unui Certificat de Plata, Inginerul va trimite o copie a Certificatului Antreprenorului.

Fara a lua in considerare prevederile Sub-Clauzei 2.5 [Revendicarile Beneficiarului], Beneficiarul este indreptatit sa corecteze erorile aritmetice din orice Certificat de Plata sau sa returneze orice Certificat de Plata pentru care Antreprenorul nu a furnizat integral si in forma finala documentele justificative necesare. In consecinta, Beneficiarul va notifica Antreprenorului, cu o copie catre Inginer, acceptarea totala, partiala sau returnarea fiecarui Certificat de Plata.

Art. 14.7. Platile

In termen de 7 zile de la data notificarii acceptarii Certificatului de Plata de catre Beneficiar, Antreprenorul trebuie sa emita catre Beneficiar o factura in valoarea specificata in Certificatul de Plata corespunzator. Factura furnizata de catre Antreprenor va fi emisa si completata in conformitate cu legislatia romana in vigoare.

Beneficiarul va plati Antreprenorului:

(a) valoarea specificata in fiecare factura corespunzatoare fiecarui Certificat Interimar de Plata, in termen de 28 de zile de la data primirii facturii de catre Beneficiar, aceasta fiind emisa in conformitate cu prevederile primului paragraf al acestei Sub-Clauze;

(b) valoarea specificata in fiecare factura corespunzatoare Certificatului Final de Plata, in termen de 56 de zile de la data primirii facturii de catre Beneficiar, aceasta fiind emisa in conformitate cu prevederile primului paragraf al acestei Sub-Clauze.

Data platii va fi data la care contul Beneficiarului este debitat."

Perioada de timp dintre executia lucrarilor si plata este nedefinita, introducand si mai multa incertitudine in fluxul nostru financiar. Conform clauzelor contractuale 14.6 si 14.7 din Conditii speciale ale contractului pentru constructii cladiri si lucrari ingineresti proiectate de catre beneficiar, dupa emiterea situatiei de lucrari, Inginerul certifica in 28 de zile, iar apoi beneficiarul verifica si transmite acceptarea certificatului. Pe baza acceptarii beneficiarului se

emite factura fiscala, pe care beneficiarul o achita in termen de 60 de zile.

Prin faptul ca nu se stipuleaza un termen pentru ca beneficiarul sa comunice acceptarea certificatului de plata, termenul de plata a lucrarilor capata caracter indefinit si incalca prevederile Legii nr. 72/2013.

Dreptul nostru de a oferta este deci prejudiciat facand inacceptabila semnarea unor conditii contractuale abuzive care impun antreprenorului sa finanteze pe perioade indefinite de timp lucrarile, impunand un termen de plata nedefinit lasat integral la latitudinea beneficiarului.

Avand in vedere aceasta neregula, va rugam sa o remediat in sensul de a modifica 15.2 din acordul contractual - contract de executie lucrari, precum si art. 14.6 si 14.7 din Conditii speciale ale contractului pentru constructii cladiri si lucrari ingineresti proiectate de catre beneficiar.

2. Art. 25 alin. (2) din Acordul contractual - contract de executie lucrari prevede ca "Beneficiarul are dreptul de a denunta unilateral prezentul contract si in situatia in care alocarea resurselor financiare a fost sistata."

Beneficiarul are obligatia de a-si asigura resursele pentru finantarea proiectului pe toata durata acestuia. In cazul in care aceasta obligatie este incalcata, drepturile antreprenorului trebuie protejate prin prevederea unor masuri de reparatie in cazul unei astfel de denuntari.

Dreptul nostru de a oferta este deci prejudiciat facand inacceptabila semnarea unor conditii contractuale excesiv de oneroase conform carora beneficiarul poate invoca lipsa finantarii pentru a termina contractul, fara nicio compensare pentru antreprenor.

Avand in vedere aceasta neregula, va rugam sa o remediat in sensul de a inlatura prevederile art. 25 alin. (2) din Acordul contractual - Contract de executie lucrari.

3. In art. 24 Acordul contractual - contract de executie lucrari se prevad urmatoarele "Sub-Clauzele 20.02, 20.3, 20.4, 20.5, 20.6, 20.7, 20.8 din cadrul Conditiei Contractuale (Speciale si Generale) nu se aplica.

Daca intre Parti apare un litigiu (de orice fel) in legatura cu solutionarea revendicarii de catre Inginer, cu executarea Lucrarilor, cu Contractul, sau care decurge din Contract, inclusiv un litigiu referitor la un certificat, stabilire, instructiune, opinie sau evaluare a Inginerului, oricare dintre parti poate solicita ca acesta sa fie solutionat de catre instanta judecatoreasca de contencios administrativ si fiscal in circumscriptia careia se afla sediul Autoritatii Contractante transmitand instiintare si Inginerului.

Ambele Parti vor permite accesul pe santier si vor pune la dispozitia instantei toate informatiile suplimentare necesare.

In afara de cazul in care instanta nu hotaraste altfel sau in cazul in care contractul nu a fost reziliat/denuntat in mod unilateral/anulat/lovit de nulitate, Antreprenorul isi va indeplini obligatiile contractuale pana la finalizarea litigiului. Decizia ultimei instante devine executorie pentru oricare dintre Parti. Orice referire din cadrul contractului la disputa sau arbitraj se va interpreta in sensul de litigiu. Orice referire din cadrul contractului cu privire la solutionarea unei dispute prin intermediul Comisiei de Adjudecare a Disputelor, solutionarii pe cale amiabila sau arbitraj se va interpreta in sensul prezentului articol."

Aceasta modificare incalca prevederile Ordinului Ministrului Transporturilor si Infrastructurii nr. 146 din 17 martie 2011 („Ordinul nr. 146/2011”), publicat in M. Of. nr. 188 din 17 martie 2011 prin care au fost aprobate conditiile speciale de contract pentru Cartea Rosie - Conditiiile

	speciale ale contractului pentru constructii cladiri si lucrari ingineresti proiectate de catre beneficiar. Acestea prevad ca for jurisdictional Comisia de Adjudecare a Disputelor urmata de Curtea de Arbitraj internationala (ICC). Acest articol incalca, de asemenea, si prevederile O.U.G. nr. 92/1997 privind stimularea investitiilor directe care prevad ca investitorii in Romania beneficiaza de dreptul de a alege instantele judecatoresti sau arbitrale competente pentru solutionarea eventualelor litigii. Dreptul nostru de a oferta, in calitate de investitor strain, este deci prejudiciat deoarece ne este incalcata garantia stabilita la nivel de ordonanta de guvern, ca vom avea posibilitatea de a alege intre instante nationale si arbitraj. Avand in vedere aceasta neregula, va rugam sa o remediatii in sensul de a modifica art. 24 din Acordul contractual - contract de executie lucrari.
Raspuns 1	Răspuns la întrebarea nr. 1 Va rugam sa aveti in vedere ca art. 15.2 din Acordul Contractual este formulat in conformitate cu prevederile Legii nr. 72/2013 privind măsurile pentru combaterea întârzierii în executarea obligațiilor de plată a unor sume de bani rezultând din contracte încheiate între profesioniști și între aceștia și autorități contractante. Astfel, termenul de plata al facturii de 60 de zile a fost stabilit de Autoritatea Contractantă, în virtutea prerogativei de putere publică, ca o măsură de protecție justificata în conformitate cu prevederile Legii nr. 72/2013. Autoritatea Contractanta a precizat termenul de plata al facturii si in cuprinsul Fisei de date a achizitiei, la punctul VI.3 Alte informatii urmatoarele: <i>"2.Termenele specificate in Acordul Contractual cu privire la plati sunt justificate de complexitatea proiectului de infrastructura rutiera (proiecte de interes major), precum si de circuitul financiar al fondurilor care implica mai multe institutii ale statului."</i> În aceste condiții, considerăm că nu este necesara modificarea conținutului Articolului Articolului 15.2 din Acordul Contractual. Prin urmare, Autoritatea Contractantă își menține prevederile Articolului 15.2 din Acordul Contractual. In ceea ce priveste prevederile Articolelor 14.6 si 14.7, va rugam sa aveti in vedere ca acestea sunt in conformitate cu prevederile Ordinului Ministrului Transporturilor si Infrastructurii nr. 146 din 17 martie 2011. Prin urmare, Autoritatea Contractantă își menține prevederile Articolelor 14.6 si 14.7 din Condițiile Speciale de Contract aprobate prin Ordinul nr. 146/2011. Răspuns la întrebarea nr. 2 Având în vedere complexitatea proiectului și durata mare de realizare a acestuia, precum și accesul la fondurile publice, Autoritatea Contractantă, în virtutea prerogativei de putere publică și ca măsură de protecție suplimentară, a stabilit că "are dreptul de a denunța unilateral" contractul, pentru a evita eventualele prejudicii care s-ar datora lipsei alocării resurselor financiare necesare proiectului, deoarece acest aspect nu se află sub controlul direct al acesteia, inasa Autoritatea Contractanta va face toate diligentele necesare pentru asigurarea resurselor financiare, astfel incat implementarea contractului sa nu fie afectata. În aceste condiții, considerăm că nu este necesara modificarea conținutului Articolului 25 alin.(2) din Acordul Contractual. Prin urmare, Autoritatea Contractantă își menține prevederile Articolului 25 alin. (2) din

Acordul Contractual.

Răspuns la întrebarea nr. 3

Având în vedere frecvența și durata litigiilor ce pot apărea pe parcursul implementării unui contract de lucrări, precum și costurile ridicate pe care le implică un arbitraj, pentru argumente de ordin financiar și legal, Autoritatea Contractantă, în virtutea prerogativei de putere publică și ca măsură de protecție suplimentară, a prevăzut în condițiile de contract ca orice litigiu între părți care nu se rezolvă pe cale amiabilă "să fie soluționat de către instanța judecătorească de contencios administrativ și fiscal în circumscripția căreia de află sediul Autorității Contractante."

În aceste condiții, considerăm că nu este oportuna modificarea conținutului Articolului Articolului 24 din Acordul Contractual.

Prin urmare, Autoritatea Contractantă își menține prevederile Articolului 24 din Acordul Contractual.

Amintim că prezentul contract este unul administrativ în lumina definiției contractului de achiziție publică și a Legii contenciosului administrativ nr. 554/2004. Astfel, regimul juridic al contractului în discuție este unul special, preponderent de drept public. Prerogativele de drept public la îndemâna Autorității Contractante constau în faptul că se încheie contractul pentru realizarea unor sarcini ale interesului public ceea ce pune Autoritatea Contractantă într-o poziție privilegiată cu posibilitatea de a impune unele clauze în contract, de a controla modul de executare și chiar de reziliere a contractului. Fiind încheiat în vederea realizării unei competențe a administrației publice, acest contract are o natura juridică preponderent de adeziune. În consecință, contractul de achiziție publică presupune anumite rigori pe care trebuie să le accepte cei care doresc să se implice într-o relație contractuală cu statul sau entitățile publice ale sale. Legea contenciosului administrativ nr. 554/2004 instituie regula conform căreia principiul libertatii contractuale este subordonat principiului priorității interesului public.