



Instrucțiunea nr. **46** din **04.04.2022**

pentru aprobarea Metodologiei privind aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, în cadrul Axelor 3-10 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,

Autoritatea de Management pentru Programul Operațional Infrastructură Mare emite următoarea

**INSTRUCȚIUNE:**

**Art. 1.** În cadrul contractelor de finanțare aferente axelor 3-10 POIM, atunci când inițiază modificări contractuale în aplicarea OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, Beneficiarii au obligația de a utiliza *Metodologia privind aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, în cadrul Axelor 3-10 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020* din anexa care face parte integrantă din prezenta instrucțiune.

**Art. 2.** Prevederile prezentei Instrucțiuni intră în vigoare începând cu data publicării pe pagina de internet a Ministerului Investițiilor și Proiectelor Europene, [www.mfe.gov.ro](http://www.mfe.gov.ro), în cadrul secțiunii „Programe/POIM”, cu indicarea clară a datei respective.

**Metodologia privind aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, în cadrul Axelor 3-10 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020**

## Cuprins

1. Scopul și temeiul metodologiei.....	3
2. Prevederile OUG nr. 19/2022 .....	3
3. Propuneri privind implementarea .....	5
3.1 Termen.....	5
3.2 Recepții parțiale .....	5
3.3 Intențiile contractantului cu privire la reînnoirea garanției de bună execuție .....	5
3.4 Garanție bancară și / sau poliță de asigurare.....	6
3.5 Rețineri succesive sau combinație .....	6
3.6 Proces decizional.....	7
3.7 Exemplu de clauză specială – contract HG 1/2018 – combinație de garanție bancară și poliță de asigurare .....	7
3.8 Exemplu de clauză specială – contract HG 1/2018 – rețineri succesive.....	8

## 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 3-10 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020 (POIM) clarificări cu privire la aplicarea unor prevederi ale OUG nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și al contractelor sectoriale, în cadrul Axelor 3-10 din Programul Operațional Infrastructură Mare 2014- 2020.

Temeiul prezentei metodologii este reprezentat de art. 5 din O.U.G. nr. 19/2022, potrivit căruia cel mai târziu cu 30 de zile înaintea expirării termenului de 90 de zile prevăzut la art. 1 alin. (2), autoritățile de management responsabile pentru managementul și implementarea asistenței financiare nerambursabile acordate de Uniunea Europeană, precum și autoritățile care gestionează programe finanțate din fonduri publice vor proceda, după caz, la elaborarea reglementărilor pentru punerea în aplicare a prezentei ordonanțe de urgență, conform regulilor specifice programelor cu finanțare externă nerambursabilă, respectiv programelor finanțate din fonduri publice.

Prezenta metodologie se aplică, potrivit art. 1 alin. (1) din OUG nr. 19/2022, exclusiv pentru :

a) contractele de achiziție publică, definite la art. 3 alin. (1) lit. m)-o) din Legea nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare;

b) contractele sectoriale, definite la art. 3 alin. (1) lit. l)-n) din Legea nr. 99/2016, cu modificările și completările ulterioare;

c) contractele de achiziție publică în domeniile apărării și securității, definite la art. 3 pct. 11-13 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 114/2011 privind atribuirea anumitor contracte de achiziții publice în domeniile apărării și securității, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 195/2012, cu modificările și completările ulterioare;

d) contractele de achiziție publică, definite la art. 3 lit. f) din Ordonanța 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, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare.

## 2. Prevederile OUG nr. 19/2022

Prevederile avute în vedere din OUG nr. 19/2022 în prezenta metodologie, respectiv:

„ ART. 1

(2) În cazul contractelor prevăzute la alin. (1), aflate în curs de derulare, pentru care este necesară constituirea unei noi garanții de bună execuție ca urmare a retragerii autorizației de funcționare a societății de asigurări care a emis instrumentul de garantare, la solicitarea autorităților/entităților contractante, se constituie o nouă garanție de bună execuție, prin oricare dintre modalitățile prevăzute la art. 40 alin. (1) și (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv la art. 46 alin. (1) și (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificările și completările ulterioare, de la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență până la momentul expirării termenului prevăzut la art. 262 alin. (3<sup>^</sup>2) din Legea nr. 85/2014 privind procedurile de prevenire a insolvenței și de insolvență, cu

modificările și completările ulterioare, respectiv 90 de zile de la data pronunțării hotărârii de deschidere a procedurii de faliment, dar nu mai târziu de 31 ianuarie 2023.

(3) În cazul în care obiectul contractului permite efectuarea de recepții parțiale ale produselor/serviciilor/lucrărilor, respectiv dacă există părți/obiecte din acesta care sunt distincte din punct de vedere fizic și funcțional, autoritatea/entitatea contractantă solicită constituirea unei noi garanții de bună execuție astfel:

a) pentru produsele/serviciile/lucrările recepționate - minimum 30% din valoarea garanției inițiale aferente acestora, cu condiția ca, în cazul contractelor de lucrări, riscul pentru vicii ascunse să fie minim;

b) pentru produsele/serviciile/lucrările rămase de furnizat/ prestat/executat - 100% din valoarea garanției inițiale aferente acestora.

#### ART. 2

(1) În cazul în care părțile contractante convin, noua garanție de bună execuție prevăzută la art. 1 alin. (2) se poate constitui prin următoarele modalități:

a) prin rețineri succesive din sumele datorate pentru facturi parțiale, fără a fi necesară îndeplinirea condiției prevăzute la art. 40 alin. (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv la art. 46 alin. (3) din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului sectorial/acordului-cadru din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 394/2016, cu modificările și completările ulterioare;

b) prin combinarea a două sau mai multe dintre modalitățile de constituire prevăzute de lege, cu condiția ca acestea să fie constituite concomitent.

(2) Prevederile alin. (1) se aplică și în cazul contractelor cărora le sunt aplicabile prevederile Hotărârii 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.

(3) În situația prevăzută la alin. (1) lit. a), autoritatea/entitatea contractantă stabilește mecanismul de constituire a noii garanții de bună execuție prin rețineri succesive din sumele datorate, ținând cont atât de complexitatea contractului și riscurile asociate, cât și de stadiul fizic și valoric al execuției acestuia.

(4) În situația prevăzută la alin. (1) lit. b), autoritatea/entitatea contractantă stabilește mecanismul de combinare a modalităților de constituire a garanțiilor de bună execuție și ordinea executării acestora.

#### ART. 3

Modificările contractelor prevăzute la art. 1 alin. (1), rezultate ca urmare a aplicării prevederilor art. 2 alin. (1), sunt asimilate situației prevăzute 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, după caz.

#### ART. 4

Prevederile prezentei ordonanțe de urgență se aplică contractelor de achiziție publică/contractelor sectoriale aflate în derulare la data intrării în vigoare a prezentei ordonanțe de urgență și care se află în situația prevăzută la art. 1 alin. (2) la aceeași dată.”

### 3. Propuneri privind implementarea

În ceea ce privește art.3 din OUG nr. 19/2022, conform căruia modificările contractelor prevăzute la art. 1 alin. (1), rezultate ca urmare a aplicării prevederilor art. 2 alin. (1), sunt asimilate situației prevăzute la art. 221 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 98/2016, respectiv la art. 240 alin. (2) din Legea nr. 99/2016, coroborat cu HG nr. 394/2016, respectiv HG nr.395/2016, precum și cu Instrucțiunea nr.1/2021 a ANAP, se precizează că modificările ce fac obiectul OUG nr.19/2022 sunt nesubstanțiale, indiferent de valoarea lor, fiind aplicabile direct în cazul în care au loc modificări legislative.

#### 3.1 Termen

În cazul City Insurance, termenul de 90 de zile de la data pronunțării hotărârii de deschidere a procedurii de faliment (9 februarie 2022) este data de 12 mai 2022.

Astfel, termenul pentru constituirea noii garanții de bună execuție este 12 mai 2022.

În cazul în care noua garanție de bună execuție nu este constituită la acel termen, autoritatea/entitatea contractantă va deveni îndreptățită, în funcție de prevederile contractuale, să inițieze procedurile de reziliere a contractului. Orice reziliere nu poate fi realizată decât în strictă conformitate cu prevederile contractuale, inclusiv emiterea de notificări și respectarea termenelor de notificare.

#### 3.2 Recepții parțiale

Până la data de 20 aprilie 2022, pentru fiecare contract care îndeplinește următoarele condiții:

- garanția de bună execuție este constituită printr-un instrument de garantare emis de City Insurance,
- există părți/obiecte din contract care sunt:
  - o distincte din punct de vedere fizic și funcțional pentru care riscul de vicii ascunse să fie minim și/sau
  - o finalizate,

beneficiarul să analizeze:

- dacă aceste părți sunt sau vor fi recepționate parțial și în ce termen,
- care este valoarea contractuală a fiecărei părți distincte sau finalizate.

și să se întocmească un document care va fi contrasemnat de către contractantul respectiv și, în cazul contractelor de lucrări, de către supervisor / inginer. În cazul în care contractantul și/sau supervisorul / inginerul nu sunt de acord cu cele menționate de către beneficiar, acest dezacord va fi exprimat în scris și motivat.

Recomandarea este ca beneficiarul să nu refuze în mod nejustificat efectuarea de recepții parțiale.

#### 3.3 Intențiile contractantului cu privire la reînnoirea garanției de bună execuție

Pentru fiecare contract având o garanție de bună execuție constituită printr-un instrument de garantare emisă de City Insurance, Beneficiarul va notifica contractantul cu privire la necesitatea de a reînnoi garanția de bună execuție până în data de 12 mai 2022. De asemenea, Beneficiarul va solicita

de la contractant o declarație privind intenția sa privind reînnoirea garanției de bună execuție, declarație de primit până în data de 26 aprilie 2022. Prin această declarație, contractantul va:

- confirma faptul că va reînnoi garanția de bună execuție până la data de 12 mai 2022,
- indica modalitatea de constituire a noii garanții de bună execuție, respectiv (i) garanție bancară, (ii) instrument de garantare emis de o societate de asigurari, (iii) rețineri succesive sau (iv) combinație a acestora.

În cazul în care contractantul nu transmite declarația privind intenția sa privind reînnoirea garanției de bună execuție până în data de 26 aprilie inclusiv, atunci contractantul nu va mai putea să solicite ca, în tot sau în parte, garanția să fie constituită prin rețineri succesive.

### 3.4 Garanție bancară și / sau instrument de garantare

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție să fie constituită prin garanție bancară, instrument de garantare emis de o societate de asigurari sau o combinație a acestor două instrumente, valoarea sumei garantate va fi:

1. 10%<sup>1</sup> din valoarea prețului contractului. Din acest preț al contractului se va scădea valoarea lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate, recepționate/recepționate parțial și aflându-se în perioada de garanție și
2. Procentul stabilit în contract pentru valoarea lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate, recepționate și aflându-se în perioada de garanție.

În cazul în care contractantul alege o combinația a celor două instrumente, fiecare instrument va preciza în mod clar partea din contract pe care o acoperă. Totuși, în situația în care Beneficiarul, conform prevederilor contractului inițial, ar deveni îndreptățit la executarea întregii garanții de bună execuție, atunci, și în acest caz, va deveni îndreptățit să execute cele două instrumente de garantare.

### 3.5 Rețineri succesive sau combinație

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție să fie constituită prin rețineri succesive sau o combinație implicând rețineri succesive și o altă modalitate, atunci valoarea sumei garantate va fi următoarea:

1. 10%<sup>2</sup> din valoarea lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate și nerecepționate. Valoarea lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate se va calcula pe baza facturilor plătite de către Beneficiar. În cazul în care a fost plătit un avans contractual, nu sunt luate în considerare nici plata avansului, nici sumele aferente rambursării avansului în calculul lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate. De asemenea, nu sunt luate în calcul sumele reținute, potrivit condițiilor de contract. În cazul contractelor de lucrări Fidic sau HG 1/2018, sunt luate în considerare sumele aferente punctului a) din situațiile de lucrări, și
2. Procentul stabilit în contract pentru valoarea lucrărilor / serviciilor / livrărilor efectuate, recepționate/recepționate parțial și aflându-se în perioada de garanție.

---

<sup>1</sup> Sau alt procent, respectiv procentul aferent garanției de bună execuție din prețul contractului, conform prevederilor contractuale.

<sup>2</sup> Sau alt procent, respectiv procentul aferent garanției de bună execuție din prețul contractului, conform prevederilor contractuale.

De asemenea, din fiecare factură prezentată la plată începând cu acel moment, un procent, ce va fi stabilit prin acordul părților, din valoarea lucrărilor/ serviciilor/ livrărilor executate/efectuate și solicitate la plată va fi reținută de către Beneficiar.

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție să fie constituită prin rețineri succesive, atunci contractantul va deschide un cont la dispoziția autorității contractante, conform prevederilor legale, cont în care Beneficiarul va plăti suma care rezultă din punctele 1 și 2 de mai sus sau suma rezultată din aplicarea eşalonării, după caz, dar nu mai puțin de 0,5% din prețului contractului.

În cazul în care contractantul alege ca noua garanție de bună execuție să fie constituită printr-o combinație de instrumente de garantare, atunci garanția bancară și/sau instrumentul de garantare emis de o societate de asigurări polița de asigurare nu pot fi prezentate decât pentru sumele (și părțile aferente din contract) aferente punctului 1 de mai sus, iar garanția aferentă punctului 2 se va constitui prin rețineri succesive.

### 3.6 Proces decizional

În termen de 5 zile de la primirea declarației contractantului privind intenția sa privind reînnoirea garanției de bună execuție, Beneficiarul va transmite către contractant:

- calculul sumelor de garantat potrivit punctelor 1 și 2 din secțiunile 3.4 sau 3.5 de mai sus, după caz;
  - un proiect de act adițional la contract. Un act adițional este necesar doar în cazurile în care contractantul are intenția de a constitui noua garanție de bună execuție în alt mod decât prevăzut în contractul inițial, respectiv în cazul în care contractul inițial prevede garanție bancară sau instrument de garantare emis de o societate de asigurări, intenția contractantului este de a constitui noua garanție prin rețineri succesive sau orice combinație.
- Secțiunile de mai jos prezintă exemple de clauze speciale de introdus în contractele de lucrări cu condițiile din HG 1/2018.

În cazul în care un act adițional este necesar, în conformitate cu prevederile de mai sus, Beneficiarul și contractantul vor depune toate diligențele astfel încât actul adițional să fie semnat într-un termen rezonabil și noua garanție să fie constituită până în data de 12 mai 2022.

### 3.7 Exemplu de clauză specială – contract HG 1/2018 – combinație de garanție bancară și instrument de garantare emis de o societate de asigurari

**Clauza 15.1.** După primul paragraf se vor introduce următoarele:

Cu titlu excepțional, având în vedere prevederile Ordonanței de urgență nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică / și al contractelor sectoriale și acordul Părților, garanția de bună execuție poate fi constituită prin două instrumente după cum urmează:

1. garanție bancară pentru lucrările descrise în anexa [de completat] la contract, pentru care suma garantată va fi de [de completat] lei fără TVA, și
2. instrument de garantare emis de o societate de asigurări—pentru lucrările descrise în anexa [de completat] la contract, pentru care suma garantată va fi de [de completat] lei fără TVA.

Dacă Beneficiarul, conform prevederilor clauzei 15.3, ar deveni îndreptățit la executarea întregii garanții de bună execuție, atunci, Beneficiarul va putea executa cele două instrumente de garantare.

### 3.8 Exemplu de clauză specială – contract HG 1/2018 – rețineri succesive

**Clauza 15.1.** După primul paragraf se vor introduce următoarele:

Cu titlu excepțional, având în vedere prevederile Ordonanței de urgență nr. 19/2022 privind unele măsuri referitoare la garanțiile de bună execuție constituite în cadrul contractelor de achiziție publică și / al contractelor sectoriale și acordul Părților, garanția de bună execuție sau o parte din garanția de bună execuție poate fi constituită prin rețineri succesive, după cum urmează:

3. se va constitui prin rețineri succesive garanție de bună execuție pentru:
  - a) lucrările executate și plătite, dar care nu au făcut obiectul recepției la terminarea lucrărilor/recepției parțiale până la data de [de completat], respectiv lucrările descrise în anexa [de completat] la contract, pentru care suma garantată va fi de [de completat] lei fără TVA,
  - b) lucrările executate, plătite și care au făcut obiectul recepției la terminarea lucrărilor/recepției parțiale până la data de [de completat], respectiv lucrările descrise în anexa [de completat] la contract, pentru care suma garantată va fi de [de completat] lei fără TVA,
  - c) lucrările care urmează a fi plătite după data de [de completat].
4. Antreprenorul va deschide un cont la dispoziția Beneficiarului, la [numele băncii sau a sucursalei Trezoreriei Statului].
5. Suma inițială care se depune de către Antreprenor în contul de disponibil deschis va fi de [suma] lei fără TVA.
6. Modalitatea de eșalonare a depunerilor în contul sumei garantate aferentă lucrărilor executate și plătite, dar nerecepționate, (dacă este cazul).
7. Pentru fiecare Certificat de Plată neplătit la data de [de completat], Beneficiarul va reține cu titlu de garanție de bună execuție o sumă de reprezentând [.....%] din valoarea prezentată la punctul a) din Situații de Lucrări emise în conformitate cu prevederile clauzei 50.1 după cum această valoare este confirmată sau modificată prin Certificatul de Plată emis în conformitate cu prevederile clauzei 50.3. Suma astfel reținută va alimenta contul de disponibil prevăzut la punctul 4 de mai sus, până la concurența sumei stabilite drept garanție de bună execuție în Contract și Antreprenorul va fi înștiințat despre vărsământul efectuat, precum și despre destinația lui, în termen de 5 zile de la efectuarea vărsământului, potrivit subclauzei 15.1
8. Din contul de disponibil deschis pe numele Antreprenorului și la dispoziția Beneficiarului, pot fi dispuse plăți atât de către Antreprenor, cu avizul scris al Beneficiarului care se prezintă [băncii / unității Trezoreriei Statului] în condițiile prevederilor clauzei 15.6, cât și de [banca / unitatea Trezoreriei Statului] la solicitarea scrisă a Beneficiarului în condițiile prevederilor clauzei 15.3.
9. Contul de disponibil este purtător de dobândă în favoarea Antreprenorului.

**Clauza 50.1** După litera a) se va introduce litera a<sup>1</sup>) cu următorul conținut:

(a<sup>1</sup>) sume de adăugat sau de scăzut pentru constituirea garanției de bună execuție prin rețineri succesive în conformitate cu prevederile clauzei 15 [Garanția de bună execuție];