**EXPUNERE DE MOTIVE**

În prezent, operațiunea compensatorie și operațiunea compensatorie în avans – cunoscute în alte state sub denumirea de *offset*, *countertrade*, *industrial cooperation*, *participation* – sunt reglementate la nivel de legislație primară prin **Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 189/2002 privind operațiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziții pentru nevoi de apărare, ordine publică și siguranță națională***.*

Subliniem că acest act normativ a fost adoptat înainte de aderarea României la Organizația Tratatului Atlanticului de Nord și Uniunea Europeană.

La nivel de legislație secundară există 3 acte normative, și anume:

**- Hotărârea de Guvern nr. 459/2006 ﻿ pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi siguranţă naţională**;

**- Hotărârea de Guvern nr. 955/2006 pentru aprobarea domeniilor prioritare care pot beneficia de operațiuni compensatorii și a modului de ierarhizare a acestora prin multiplicatori de compensare și pentru modificarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 189/2002 privind operațiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziții pentru nevoi de apărare, ordine publică și siguranță națională, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 459/2006**;

**- Hotărârea de Guvern nr. 1438/2009 privind organizarea și funcționarea Oficiului de Compensare pentru Achiziții de Tehnică Specială***.*

În plus, indirect, operațiunile compensatorii sunt reglementate inclusiv de:

**- Legea nr. 346/2006 privind organizarea şi funcţionarea Ministerului Apărării Naţionale** (art. 61 alin. (3));

**- Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 114/2011 privind atribuirea anumitor contracte de achiziţii publice în domeniile apărării şi securităţii**(art. 20 alin. (3)).

**\*\*\*\*\***

Cadrul legislativ actual în materia operațiunilor compensatorii/operațiunilor compensatorii în avans este vulnerabil deoarece poate ridica probleme de constituționalitate din perspectiva tehnicii legislative.

**\*\*\***

În acest sens, constatăm că prevederile legale sunt dispersate în cele 6 acte normative menționate anterior. Iar operațiunile compensatorii/operațiunile compensatorii în avans cu indicarea domeniilor prioritare sunt dispersate în 4 anexe: prin **OUG nr. 189/2002** sunt reglementate operațiunile compensatorii în avans cu indicarea domeniilor prioritare într-o anexă, iar prin **HG nr. 955/2006** sunt reglementate operațiunile compensatorii cu indicarea domeniilor prioritare în alte 3 anexe.

Or, **Legea nr. 24/2000 privind normele de tehnică legislativă pentru elaborarea actelor normative** prevede – *„Se supun procesului de concentrare în reglementări unice şi reglementările din aceeaşi materie dispersate în legislaţia în vigoare”* (art. 16 alin. (3)).

**\*\*\***

Unele sintagme utilizate în **OUG nr. 189/2002** nu sunt definite în acest act normativ, ci în legislația secundară, și anume în **HG nr. 955/2006**. În această situație se află sintagme, precum: *„creditele de compensare excedentare”*, *„grupul de companii”* și, în mod special, *„beneficiarul român al operaţiunii compensatorii”*, care este utilizată alternativ cu „*beneficiarul român*/*operatorul economic sau instituția publică din România cu care s-a derulat operațiunea compensatorie*/*părții române*/*economia României/agent economic român”*, deși beneficiarul este partea contractantă esențială a arhitecturii operațiunilor compensatorii/operațiunilor compensatorii în avans.

Or, **Legea nr. 24/2000**prevede – *„Intervenţiile legislative pentru clarificarea sensului unor norme legale se realizează printr-un act normativ interpretativ de acelaşi nivel cu actul vizat ...”* (art. 69 alin. (1)).

**\*\*\***

În plus, în **OUG nr. 189/2002** există sintagme echivoce, precum: *„asistența de marketing”*, care nu prezintă criterii certe în funcţie de care să se poată stabili realizarea acesteia, iar, după 20 de ani de la adoptarea OUG nr. 189/2002, instrumentele de marketing s-au modernizat, fiind accesibile oricărei părți interesate; *„asistența financiară”*, care în mod similar nu prezintă criterii certe în funcţie de care să se poată stabili realizarea acesteia, apoi aceasta se realizează prin instituțiile financiare pe baza unor criterii reglementate la nivel internaţional, fiind accesibile oricărei părți interesate. Așadar, beneficiarii le pot accesa direct, fiind cel puțin inoportună asumarea de contractant a obligațiilor de a le presta.

De asemenea, pe de o parte, **OUG nr. 189/2002** dispune – *„... derularea operațiunilor compensatorii, constând în compensații economice, stabilite prin contractul de achiziție ca o condiție pentru achiziționarea de produse, ...”* (art. 1), iar pe de altă parte – *„În contractul de achiziție se menționează expres: a) obligația contractantului de a perfecta cu Agenția acordul de compensare*…*”* (art. 171). Cu alte cuvinte, OUG nr. 189/2002 prevede încheierea acordului de compensare atât ca o *„condiție”* a contractului de achiziție publică, cât și ca *„obligație”*, deci efect al contractului de achiziție publică.

În **HG nr. 459/2006** există dispoziția *– „La apariția unor schimbări semnificative ale circumstanțelor în care se realizează operațiunile compensatorii, motivate de contractant, modificarea operațiunilor compensatorii și/sau a valorii anuale a acestora, angajate prin plan, poate fi negociată și acceptată de către Agenție, cu condiția ca solicitarea să fie făcută cu cel puțin 6 luni înaintea intervenirii modificării și să nu afecteze solicitările referitoare la operațiunile compensatorii directe făcute de autoritatea contractantă la momentul derulării procedurii de achiziție sau al semnării contractului de achiziție. Prin excepție, în baza documentelor justificative prezentate de contractant, termenul de 6 luni menționat anterior poate fi redus prin ordin al președintelui Agenției”* (pct. 8).

Totodată, **HG nr. 955/2006** prevede – *„Eventualele situații particulare, apărute în cadrul negocierilor sau pe parcursul derulării operațiunilor compensatorii, care nu au fost prevăzute de prezenta hotărâre, vor fi reglementate prin ordin al președintelui Agenției”* (art. 29)*.*

Deși atribuțiile Oficiului sunt enumerate exhaustiv în legislația primară și nu fac referire la ministerul economiei, conform **HG nr. 1438/2009** *– „Oficiul îndeplinește orice alte atribuții și activități prevăzute de Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 189/2002, …, sau stabilite de conducerea ministerului economiei”* (art. 3 alin. (2)).

Toate aceste acte normative cuprind sintagme echivoce precum *„condiție”* utilizată alternativ cu *„obligație”*, *„schimbări semnificative ale circumstanțelor”*, *„situații particulare”*, *„orice alte atribuții”*, care lasă loc arbitrariului președintelui Agenției/conducerii ministerului economiei.

În plus, unele definiții din **OUG nr. 189/2002**, cea mai importantă fiind *„autoritate contractantă”*, nu se integrează organic în sistemul legislației, cu atât mai mult cu cât acestea nu au mai fost amendate din anul 2007.

Similar, în anexele la **HG nr. 955/2006** sunt utilizate coduri CAEN care nu mai sunt valabile.

Or, **Legea nr. 24/2000**prevede – *„Actele normative trebuie redactate într-un limbaj şi stil juridic specific normativ, concis, sobru, clar şi precis, care să excludă orice echivoc.*..*”* (art. 36 alin. (1)); *„Textul legislativ trebuie să fie formulat clar, fluent şi inteligibil, fără dificultăţi sintactice şi pasaje obscure sau echivoce”* (art. 8 alin. (4)); *„Actul normativ trebuie să se integreze organic în sistemul legislaţiei, scop în care: proiectul de act normativ, întocmit pe baza unui act de nivel superior, nu poate depăşi limitele competenţei instituite prin acel act şi nici nu poate contraveni principiilor şi dispoziţiilor acestuia”* (art. 13 lit. b)).

**\*\*\***

În consecință, considerând că reglementarea măsurilor pentru protecția intereselor esențiale de securitate ale României și care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război, prin complexitatea și importanța acestora, trebuie adoptate la nivelul forului legislativ, **propunerea legislativă** concentrează toată materia într-o reglementare unică, la nivel de lege.

Implicit, propunerea legislativă introduce o singură anexă (Anexa nr. 1) unde operațiunile compensatorii, inclusiv multiplicatorii de compensare corespunzători, sunt defalcate pe două categorii în care sunt eligibile operaţiunile compensatorii – categoria A, cuprinzând domeniile apărare, securitate, aerospațial și alte industrii civile conexe și categoria B, cuprinzând domeniul protecției mediului. Iar operațiunile compensatorii în avans sunt operațiunile compensatorii în care multiplicatorii de compensare sunt minimum 1,5 (art. 3).

De asemenea, reglementează semnificațiile tuturor termenilor şi expresiilor utilizate (art. 3) și, mai mult, introduce o altă anexă (Anexa nr. 2) în care enumeră tehnologiile relevante, conform conceptelor utilizate la nivel european.[[1]](#footnote-0)

Complementar, propunerea legislativă enumeră două principii corelative în concordanță cu cele 2 categorii, și anume *„principiul promovării avansului tehnologic”* și *„principiul corelativ al protecției mediului”* (art. 2), menite să guverneze actele juridice în domeniu și le definește – *„promovare a avansului tehnologic – promovarea transferului de tehnologie și know-how prin operațiuni compensatorii, respectiv operațiuni compensatorii în avans în vederea reducerii dependenței tehnologice de alte state”*, respectiv *„protecție a mediului – soluționarea impactului negativ al activităților de producție sau comerț cu armament, muniție și material de război asupra mediului prin operațiuni compensatorii, respectiv operațiuni compensatorii în avans”* (art. 3).

Astfel, propunerea legislativă cuprinde 5 capitole și 2 anexe:

* Capitolul I – Dispoziţii generale
* Capitolul II – Operațiuni compensatorii
* Secțiunea 1 – Atribuirea achizițiilor publice în condițiile art. 346 din TFUE
* Secțiunea 2 – Încheierea și derularea contractelor de compensare
* Secțiunea 3 – Executarea obligației de compensare. Sancțiuni
* Capitolul III – Operațiuni compensatorii în avans
* Secțiunea 1 – Încheierea și derularea contractelor de precompensare
* Secțiunea 2 – Executarea obligației de compensare în avans. Sancțiuni
* Capitolul IV – Dispoziții privind înființarea și atribuțiile Agenției
* Capitolul V – Dispoziții finale și tranzitorii
* Anexa nr. 1 – Operațiuni compensatorii și multiplicatori de compensare aferenți
* Anexa nr. 2 – Tehnologii relevante

**\*\*\*\*\***

**Cadrul legislativ actual** este vulnerabil fiind caracterizat de un regim sancționatoriu lax.

**\*\*\***

Cu privire la executarea voluntară a obligației de compensare, **OUG nr. 189/2002** prevede  **–** *„Perioada în care obligația de compensare trebuie îndeplinită este de maximum 10 ani, în funcție de valoarea obligației și de complexitatea acesteia, dar fără să depășească cu mai mult de 2 ani durata de executare a contractului de achiziție. Președintele Agenției poate propune prelungirea oricăreia dintre perioadele de mai sus, perioada de îndeplinire a obligației de compensare respective fiind stabilită prin hotărâre a Guvernului”* (art. 7)).

Constatăm că posibilitatea acordată președintelui Agenției de a propune prelungirea *sine die* a duratei acordului de compensare încurajează tergiversarea îndeplinirii obligației de compensare și implicit descurajează conformarea voluntară a contractantului, ceea ce generează instabilitate și insecuritate în relațiile contractuale.

Pentru a soluționa această deficiență, **propunerea legislativă** prevede – *„Durata contractului de compensare este de maximum 7 ani”* (art. 14 alin. (1)).

Astfel, reduce durata contractului de compensare și înlătură arbitrariul președintelui Agenției referitor la acest aspect, pentru a întări procesul de monitorizare a executării și a stimula conformarea voluntară a contractantului.

**\*\*\***

Cu privire la sancțiunea pentru nesemnarea contractului de compensare, **OUG nr. 189/2002** prevede **–** *„În termen de cel mult 90 de zile de la semnarea contractului de achiziție, contractantul semnează acordul de compensare”* (art. 19 alin. (1)).

Iar **HG nr. 1438/2009**explică *– „Nesemnarea acordului de compensare în termenul prevăzut la art. 19 alin. (1) din Ordonanţa de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002, …, constituie o execuţie necorespunzătoare a contractului de achiziţie şi, la sesizarea Agenţiei, autoritatea contractantă va proceda la executarea garanţiei de bună execuţie a contractului de achiziţie…”* (pct. 7). Însă, în legătură cu această garanție, tot HG nr. 1438/2009 prevede – *„În termen de 45 de zile de la semnarea acordului-cadru de compensare, contractantul va emite către Agenţie o scrisoare de garanţie bancară de bună execuţie a acordului, …”* (pct. 16).

Astfel, HG nr. 1438/2009 prevede că, în cazul nesemnării acordului de compensare în termen, autoritatea contractantă procedează la executarea garanției. Însă, conform aceleiași hotărâri de Guvern, contractantul emite garanția în termen de 45 de zile de la semnarea acordului de compensare. Ceea ce este evident o contradicție.

Mai mult, **OUG nr. 189/2002** prevede–*„Contractantul care nu își execută angajamentele de compensare este exclus de la o altă procedură de atribuire a unui contract de achiziție ce implică și executarea unei obligații de compensare pe o perioadă de 5 ani, calculată de la momentul expirării acordului de compensare executat necorespunzător”* (art. 37). Iar **HG nr. 459/2006** explică: *„Se consideră neexecutare a angajamentelor de compensare următoarele situaţii: a) contractantul nu semnează cu Agenţia acordul de compensare în termenul prevăzut …;”* (pct. 18).

Astfel, HG nr. 1438/2009 prevede că, în cazul nesemnării acordului de compensare în termen, operează excluderea. Însă, conform OUG nr. 189/2002,perioada de 5 ani de excludere este calculată de la momentul expirării acordului de compensare. Ceea ce este evident o altă contradicție.

Constatăm că prevederile legale dau posibilitatea contractantului de a nu semna acordul de compensare, această conduită nefiind sancționată, fiind extrem de *„rentabil”* pentru contractant.

**Propunerea legislativă** prevede – *„Contractul de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv contractul GtoG cu clauză de compensare se semnează concomitent cu contractul de compensare...”* (art. 7). În plus, *„Nerespectarea de către contractant a prevederilor art. 7 constituie contravenţie...”* (art. 24 alin. (3)).

Astfel, pe lângă condiția rezolutorie din clauza de compensare, introduce obligativitatea semnării în aceeași zi a ambelor contracte, pentru a asigura încă o garanție pentru atingerea scopului legii.

**\*\*\***

Cu privire la sancțiunea care constă în penalități și valoarea executată din scrisoarea de garanție bancară, **OUG nr. 189/2002** prevede **–** *„Dacă obligațiile de compensare nu sunt îndeplinite la termen și în modul cerut, contractantul va plăti părții române penalități de întârziere de 0,01% pe zi din suma neobținută prin operațiunea compensatorie. Limita penalităților va fi stabilită prin hotărâre a Guvernului”* (art. 34 alin. (1)).

Pentru a pune în aplicare această dispoziție, Guvernul a adoptat **HG nr. 459/2006** care prevedea inițial că – *„Penalităţile totale cumulate sunt limitate la maximum 20% din valoarea totală a obligaţiei de compensare”* (pct.15.2).

Ulterior, prin **Nota de fundamentare la HG nr. 955/2006** s-a constatat: *„Aceste dispoziţii legale creează dificultăţi în negocierile dintre Agenţia de Compensare pentru Achiziţii de Tehnică Specială şi contractanţii străini cu care aceasta urmează să încheie acorduri de compensare, din două cauze. O primă cauză vizează cuantumul maxim al acestor penalităţi, considerat exagerat de contractanţii străini, în condiţiile în care în practica internaţională aceste penalităţi sunt limitate, de regulă, la un procent de 10% din valoarea totală a obligaţiei de compensare. O a doua cauză rezultă din formularea textului, care face referire la un cuantum de maximum 20%. Ca atare, pe parcursul negocierilor, toţi contractanţii încearcă să obţină un cuantum maxim al penalităţilor mai mic de 20%, fapt care duce la tergiversarea încheierii acordurilor compensatorii. Pentru eliminarea acestor inconveniente, a fost propusă limitarea penalităţilor la un procent de 10% din valoarea totală a obligaţiei de compensare, conform practicii internaţionale, pe de-o parte, iar pe de altă parte textul a fost redactat astfel încât aceste dispoziţii să se aplice identic tuturor contractanţilor, limita maximă a penalităţilor nemaiputând constitui obiect al negocierii*.*”*

Cu această fundamentare, Guvernul a adoptat **HG nr. 955/2006** care modifică dispoziția inițială si prevede – *„Penalităţile totale cumulate sunt limitate la 10% din valoarea totală a obligaţiei de compensare”*.

Referitor la **Nota de fundamentare,** observăm că nici legislația primară nici cea secundară nu cuprindeau vreo dispoziție din care să reiasă că penalitățile făceau obiectul negocierii. Astfel, **OUG nr. 189/2002** prevede clar competența Guvernului de a stabili *„limita penalităților”* și stabilește cuantumul acestora de 0,01% pe zi din suma neobținută prin operațiunea compensatorie. Totodată această dispoziție a fost fundamentată și pe afirmația echivocă *„cuantumul maxim al acestor penalităţi, considerat exagerat de contractanţii străini”*. Menționăm că această prevedere este încă în vigoare.

În continuare, **HG nr. 955/2006** prevede – *„La termenul final al acordului de compensare, în plus faţă de penalităţi, pentru suma neobţinută prin operaţiuni compensatorii, Agenţia va executa scrisoarea de garanţie bancară de bună execuţie a acordului pentru o valoare reprezentând 10% din suma neobţinută prin operaţiuni compensatorii”* (pct. 15.3).

Așadar, în prezent, sancțiunea constă în penalităţi, limitate la 10% din valoarea obligaţiei de compensare și în valoarea executată din scrisoarea de garanție bancară, care este 10% din suma neobţinută prin operaţiuni compensatorii.

**Propunerea legislativă** dispune **–** *„În situația executării parțiale, contractantul care execută minimum 70% din valoarea obligației de compensare la data expirării duratei contractului de compensare plătește Agenției penalități egale cu valoarea obligaţiei de compensare rămase de executat”* (art. 23 alin. (1)).

Astfel, abordează situația executării a minimum 70% din valoarea obligației de compensare și extinde sancțiunea la 100% din valoarea obligației de compensare rămase de executat, pentru a întări regimul juridic sancționatoriu.

De asemenea, conform propunerii legislative – *„Penalitățile se fac venit la bugetul de stat”* art. 23 alin. (6)).

**\*\*\***

Cu privire la sancțiunea care constă în excluderea de la o altă procedură de atribuire a unui contract de achiziție publică, **OUG nr. 189/2002** prevede–*„Contractantul care nu își execută angajamentele de compensare este exclus de la o altă procedură de atribuire a unui contract de achiziție ce implică și executarea unei obligații de compensare pe o perioadă de 5 ani, calculată de la momentul expirării acordului de compensare executat necorespunzător”* (art. 37). Iar **HG nr. 459/2006** definește: *„Se consideră neexecutare a angajamentelor de compensare următoarele situaţii: …; c) contractantul nu execută, conform acordului de compensare şi în termenul specificat de acesta, inclusiv prelungirile dacă au fost acordate, operaţiunile compensatorii angajate prin acordul de compensare perfectat cu Agenţia….”* (pct. 18).

Prin urmare, în cazul neexecutării sau executării necorespunzătoare a acordului de compensare sancțiunea este această excludere, la care se adaugă numai sancțiunea minoră menționată anterior care constă în penalități și o valoare executată din scrisoarea de garanție bancară.

Conform **propunerii legislative** – *„Contractantul care execută mai puțin de 70% din valoarea obligației de compensare la data expirării duratei contractului de compensare este exclus de la procedurile pentru atribuirea oricărui contract de achiziție publică pe o perioadă de 5 ani, calculată de la data expirării duratei contractului de compensare”* (art. 23 alin. (5)).

Astfel, abordează situația executării a mai puțin de 70%, considerată drept circumstanță agravantă când se realizează și condiția rezolutorie din clauza de compensare, și extinde sancțiunea la orice contract de achiziție publică, nu doar la cele de interes esențial, pentru a întări regimul juridic sancționatoriu.

**\*\*\***

Cu privire la accesul autorităților publice care justifică un interes legitim, conform **OUG nr. 189/2002** – *„Agenția are obligația de a întocmi dosarul operațiunilor compensatorii, cuprinzând toate documentele relevante din cadrul procedurii de încheiere-derulare a acordurilor de compensare, precum și documentele ce atestă modul de executare a obligațiilor de compensare, inclusiv rapoartele trimestriale și anuale”* (art. 41) și *“Dosarul se păstrează de către Agenție atât timp cât executarea obligației de compensare este în derulare, dar nu mai puțin de 5 ani de la data finalizării executării obligației respective”* (art. 42).

**Propunerea legislativă** prevede – *„*...*se păstrează de către Agenție 10 ani de la data expirării duratei contractului de compensare, respectiv a contractului de precompensare”* (art. 42 alin. (2)).

Astfel, extinde termenul de păstrare a dosarelor la 10 ani, inclusiv pentru operațiunile compensatorii în avans, pentru a consolida procesul de combatere a fraudelor economice.

**\*\*\*\*\***

**Cadrul legislativ actual** este vulnerabil deoarece vine în contradicție cu dispozițiile art. 346 din **TFUE**.

Deși **OUG nr. 189/2002** a fost adoptată anterior aderării României la UE, niciuna dintre modificările și completările adoptate după aderare nu a soluționat această problemă.

Astfel, **OUG nr. 189/2002** prevedescopul acesteia, și anume **–** *„Prin introducerea și derularea operațiunilor compensatorii se urmăresc promovarea semnificativă a intereselor economice ale României și crearea unor instrumente eficiente pentru îmbunătățirea situației balanței comerciale prin:*

1. *recuperarea, integrală sau parțială, a fondurilor investite în achizițiile de tehnică militară;*
2. *susținerea industriei românești, în general, și a celei de apărare, în special;*
3. *creșterea aportului de valută prin vânzarea pe piața externă de produse ale industriei de apărare și a altor produse și servicii ale economiei românești și/sau prin investiții de capital străin;*
4. *obținerea de tehnologie modernă;*
5. *crearea de noi oportunități de afaceri și promovarea investițiilor și a colaborării în activitatea de cercetare științifică;*
6. *creșterea calității și productivității în industrie;*
7. *creșterea competitivității internaționale a economiei românești”* (art. 3).

OUG nr. 189/2002 prevede și indirect scopurile sale.

De exemplu, enumeră printre formele de operațiuni compensatorii – *„asistență pentru crearea de noi locuri de muncă”* (art. 4).

Totodată definește *„valoarea efectivă a unei tranzacții prin compensare – valoarea adăugată local a tranzacției prin compensare, respectiv* *valoarea nominală probată de către contractant, …, din care se scad, dacă este cazul: valoarea acceptată a materiilor prime, materialelor, produselor, subansamblelor sau serviciilor achiziționate de pe piața externă și încorporate în produsul finit; profitul corespunzător realizat de contractant, beneficiarul român și/sau de entitatea eligibilă, transferat în afara țării după plata impozitelor și taxelor legale; alte plăți aferente tranzacției, de tipul redevențelor sau licențelor, transferate în afara țării, după plata impozitelor și taxelor legale”* (art. 4) și prevede *„Determinarea creditului acumulat pentru fiecare tranzacție se face prin înmulțirea valorii efective a tranzacției cu multiplicatorul de compensare aferent;* *suma creditelor obținute pentru fiecare tranzacție reprezintă creditul curent”* (art. 31 alin. (1)). Aceste concepte sunt de bază pentru executarea obligației de compensare care se realizează prin acumularea unui credit curent egal cu valoarea obligației de compensare.

Pe de altă parte, observăm că art. 346 din **TFUE** consfințește – *„(1) Dispoziţiile tratatelor nu contravin următoarelor norme:*

*(a) nici un stat membru nu are obligaţia de a furniza informaţii a căror divulgare o consideră contrară intereselor esenţiale ale siguranţei sale;*

*(b) orice stat membru poate lua măsurile pe care le consideră necesare pentru protecţia intereselor esenţiale ale siguranţei sale şi care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război; aceste măsuri nu trebuie să modifice condiţiile de concurenţă pe piaţa internă în ce priveşte produsele ce nu sunt destinate unor scopuri specific militare*.

*(2) Consiliul, hotărând în unanimitate la propunerea Comisiei, poate modifica lista stabilită la 15 aprilie 1958 cuprinzând produsele cărora li se aplică dispozițiile alineatului (1) litera (b).”*

De asemenea, **Guidance Note – Offsets**[[2]](#footnote-1) oferă un punct de vedere remarcabil cu privire la scopul legislațiilor naționale în domeniu – *„22. În acest context, este important să reamintim că nu sunt acceptate considerentele economice ca temeiuri pentru justificarea restricțiilor la libertățile garantate de Tratat. ...Aceasta înseamnă că măsura restrictivă în cauză trebuie să fie necesară pentru interesele de securitate, nu pentru interesele economice sau legate de ocuparea forței de muncă...”*.

Este evident că *„promovarea semnificativă a intereselor economice ale României”* și *„valoarea adăugată local a tranzacției prin compensare”* sunt de natură economică, iar *„crearea de noi locuri de muncă”* este de natura ocupării forței de muncă.

În consecință, **propunerea legislativă** prevede –*„Prezenta lege reglementează măsurile pentru protecţia intereselor esențiale de securitate ale României* *și care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război, prin aplicarea art. 346 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene”* (art. 1 alin. (1)).

În plus, redefinește atât creditul de compensare – *„valoarea … rezultată prin aplicarea multiplicatorului de compensare la valoarea nominală a tranzacției”* cât și creditul de compensare în avans – *„valoarea … egală cu valoarea nominală a tranzacției”* (art. 3).

Astfel,propunerea legislativăpune în aplicare art. 346 din **TFUE** și declară ca scop al legii protecția intereselor esențiale de securitate ale României, oricare alt scop, direct sau indirect, putând fi motiv de infringement.

**\*\*\*\*\***

**Cadrul legislativ actual** este caracterizat de excepția contractelor GtoG care lipsește de substanță reglementarea operațiunilor compensatorii.

\*

În această ordine de idei, **Directiva 2009/81/EC**[[3]](#footnote-2) dispune – *„Prezenta directivă nu se aplică în următoarele cazuri: …contractele atribuite de un guvern unui alt guvern...”* (art. 13 lit. f)), contracte care sunt denumite în doctrină și practică *„GtoG”*.

Dispozițiile Directivei sunt transpuse de **OUG nr. 114/2011** – *„Prezenta ordonanță de urgență nu se aplică în următoarele cazuri: ... contractelor atribuite de un guvern unui alt guvern* …*”* (art. 22 lit. f)).

\*

În anul 2013, excepția contractelor GtoG a fost introdusă și în **OUG nr. 189/2002** prin **Legea nr. 20/2013**[[4]](#footnote-3), ca amendament al Raportului comun al Comisiei pentru industrii și servicii și Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Camera Deputaților.

Motivația exceptării a fost *„corelarea cu prevederile OUG nr. 114/2011”.*

Așadar, **OUG nr. 189/2002** prevede – aceasta *„nu se aplică…în cazul contractelor … atribuite de un guvern altui guvern”* (art. 51).

\*

Ulterior, în anul 2017, excepția contractelor GtoG a fost introdusă și în **Legea nr. 346/2006** prin **Legea nr. 167/2017**[[5]](#footnote-4).

Astfel, Legea nr. 346/2006prevede – *„ (1) Ministerul Apărării Naţionale este împuternicit să reprezinte Guvernul României pentru negocierea, semnarea şi derularea acordurilor sau contractelor privind asistenţa de securitate acordată de către guverne străine şi/sau organizaţii internaţionale. (2) Achiziţiile de produse, servicii şi/sau lucrări în cadrul acordurilor sau contractelor prevăzute la alin. (1) se desfăşoară în conformitate cu procedurile specifice stabilite de guvernele străine şi/sau organizaţiile internaţionale care acordă asistenţa de securitate. (3) Produsele, serviciile şi/sau lucrările furnizate/prestate/executate în cadrul acestor acorduri sau contracte sunt exceptate de la aplicarea prevederilor Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 ..*.*”* (art. 61).

\*

Cu toate acestea, motivația exceptării contractelor GtoG de la aplicarea **OUG nr. 189/2002** –*„corelarea cu prevederile OUG nr. 114/2011”* – nu este sustenabilă, deoarece în timp ce exceptarea contractelor GtoG de la aplicarea **OUG nr. 114/2011** este rezultatul transpunerii

**Directivei 2009/81/EC**, exceptarea contractelor GtoG de la aplicareaOUG nr. 189/2002este la latitudinea legiuitorului statului membru.

\*

În consecință, **propunerea legislativă** reintroduce contractele GtoG, prin: eliminarea excepției contractelor GtoG (art. 1 alin. (3) nu mai prevede contractele GtoG drep domeniu de neaplicare a legii, așa cum prevede în prezent OUG nr. 189/2002); enumerarea explicită a Guvernului la definiția contractantului (art. 3); modificarea art. 61 alin. (3) din **Legea nr. 346/2006** în sensul prevederii exprese – *“Acordurilor sau contractelor privind asistenţa de securitate acordată de către guverne străine prevăzute la alin. (1) li se aplică inclusiv măsurile pentru protecţia intereselor esențiale de securitate ale României și care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război, care sunt reglementate prin lege specială”* (art. 53).

Așadar, procedurile de atribuire a contractelor GtoG sunt stabilite de guvernele străineînsă, conform propunerii legislative, devine incidentă, în completare, reglementarea privind măsurile pentru protecţia intereselor esențiale de securitate ale României, și anume introducerea clauzei de compensare în contractele GtoG.

De altfel, **Guidance Note – Offsets** oferă un punct de vedere solid în acest sens – *„24. ... Prin urmare, vânzările de la guvern la guvern, de exemplu, sunt excluse din directivă, dar posibilele cerințe de compensare legate de astfel de vânzări ar trebui justificate separat ca fiind necesare pentru protecția intereselor esențiale ale statului membru cumpărător.”*

**\*\*\*\*\***

**Cadrul instituțional actual** este vulnerabil deoarece a permis neexercitarea sau exercitarea necorespunzătoare a unor atribuții principale.

Acesta este asigurat de Oficiul de Compensare pentru Achiziții de Tehnică Specială, aflat în subordinea Ministerului Economiei.

**\*\*\***

Cu privire la organizarea Oficiului, în baza **OUG nr. 189/2002 –** *„Organizarea și funcționarea Agenției se stabilesc prin hotărâre a Guvernului”* (art. 8 alin. (3)) iar între atribuțiile Oficiului se numără – *„elaborarea unui raport anual cu privire la activitatea proprie, incluzând căile și măsurile de atingere a obiectivelor propuse, raport prezentat spre aprobare primului-ministru”* (art. 8 alin. (2) lit. o)).

Aceste rapoarte nu sunt transparente nefiind publicate.

**\*\*\***

În acest context organizațional, cu privire la exercitarea atribuțiilor Oficiului, în baza **OUG nr. 189/2002** – *„Agenția are următoarele atribuții principale: supunerea spre aprobare Guvernului a domeniilor prioritare ce beneficiază de derularea operațiunilor de compensare și a valorilor multiplicatorilor de compensare rezultați ca urmare a analizei priorităților de dezvoltare a României”* (art. 8 alin. (2) lit. b)), atribuție care este repetată și în **HG nr. 1438/2009** – *„Oficiul îndeplinește următoarele atribuții principale: supunerea spre aprobarea Guvernului a domeniilor prioritare ce beneficiază de derularea operațiunilor de compensare și a valorilor multiplicatorilor de compensare rezultați ca urmare a analizei priorităților de dezvoltare a României”* (art. 3 alin. (1) lit. a)).

Însă, în exercitarea acestei atribuții, Oficiul nu a supus spre aprobare Guvernului decât un singur proiect – **HG nr. 955/2006**.

Ulterior, după aderarea României la UE, adică de 15 ani, nu a mai făcut nicio propunere, deși domeniile prioritare ar fi trebuit adaptate calității României de stat membru și, implicit, bunelor practici europene.

\*

Situația este similară pentru domeniile prioritare care pot beneficia de operaţiuni compensatorii în avans, care deși au fost reglementate prin **OUG nr. 7/2010**[[6]](#footnote-5) nu au mai fost actualizate de 12 ani.

\*

De asemenea, deși după aderarea României la UE **OUG nr. 189/2002** a mai fost modificată de 7 ori, **HG nr. 459/2006** care cuprinde normele metodologice nu a fost actualizată niciodată. Aceasta în condițiile în care există cel puțin o obligație expresă în sarcina Oficiului.

Astfel, **Legea nr. 336/2007**[[7]](#footnote-6)prevede **–** *„În termen de 60 de zile de la data intrării în vigoare a prezentei legi, Agenţia de Compensare pentru Achiziţii de Tehnică Specială va elabora şi supune spre adoptare Guvernului propunerile de modificare a normelor metodologice de aplicare a prevederilor Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002…”* (art. II).

Cu toate acestea, de 15 ani, Oficiul nu și-a îndeplinit această obligație legală.

\*

Aceste deficiențe și consecințele aferente sunt reflectate *expresis verbis* și de **Raportul public al Curții de Conturi a României pentru anul 2016** care, cu privire la activitatea Oficiului a constatat, printre altele, faptul că acesta *„...nu a urmărit modul de încheiere, derulare și monitorizare a acordurilor de compensare derulate și nu a inițiat propuneri pentru actualizarea cadrului normativ ca urmare a evoluției priorităților de dezvoltare a României, în perioada 2006-2016”*.

Aceleași concluzii se repetă și în anii următori, inclusiv în **Raportul public al Curții de Conturi a României pentru anul 2019**, conform căruia – *„S-a constatat neelaborarea unei proceduri de stabilire a nivelului multiplicatorilor/coeficienților utilizați pentru calcularea valorii tranzacţiilor prin compensare derulate în baza acordurilor de offset, astfel nu au fost aprobate criterii sau alte instrumente de selecție care să fie utilizate în stabilirea acestor multiplicatori. De asemenea, s-a constatat lipsa unei monitorizări adecvate a acordurilor de compensare, fapt ce conduce la creșterea riscului neidentificării la timp a unor erori ce pot apărea, având în vedere perioada mare de derulare a acestor acorduri (maximum 10 ani, în funcţie de valoarea obligaţiei şi de complexitatea acesteia)”*.

\*\*\*

Din perspectiva finanțării, conform **OUG nr. 189/2002**, *„Oficiul este finanțat de la bugetul de stat…”* (art. 8 alin. (1)).

\*\*\*

Prin urmare, având ca obiectiv creșterea eficienței și eficacității activității, **propunerea legislativă** prevede – *„Se înfiinţează Agenția, instituţia publică cu personalitate juridică, în coordonarea prim-ministrului, având ca obiect de activitate punerea în aplicare a prezentei legi”* (art. 37 alin. (1)).

Astfel, măsura de repoziționare a Agenției este necesară deoarece prim-ministrul facilitează cooperarea mai multor autorități publice centrale, dat fiind caracterul multisectorial al achizițiilor publice de interes esențial.

Având în vedere rolul Consiliului Suprem de Apărare a Țării în domeniul apărării, ordinii publice și siguranței naționale, propunerea legislativă mai prevede – *„Regulamentul de organizare şi funcţionare și structura organizatorică ale Agenției, precum și regulamentul privind remunerarea membrilor Comitetului de coordonare şi a personalului Agenției se aprobă de către Consiliul Suprem de Apărare a Țării”* (art. 43 alin. (1)).

Avizul CSAT este necesar pentru președintele Agenției – „*Președintele și vicepreședinții Agenției sunt numiți şi eliberați din funcţie prin decizie a prim-ministrului. Pentru președinte este obligatoriu avizul Consiliului Suprem de Apărare a Țării*” (art. 39 alin. (2)).

Iar pentru a fi capabilă să asigure resurse umane calificate și motivate – *„Resursele financiare necesare pentru funcționarea Agenției se asigură integral din venituri proprii…”* (art. 44 alin. (1)).

Totodată propunerea legislativă stabilește în sarcina Agenției atribuții cu caracter novator – *„prezintă spre dezbatere și adoptare Strategia privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans pe o perioadă de 5 ani, în ședința comună a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Senat și a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Camera Deputaților; prezintă spre dezbatere și adoptare raportul anual, pentru anul anterior, până la data de 28 februarie a anului următor, care cuprinde stadiul de derulare a contractelor de compensare și a contractelor de precompensare, în ședința comună a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Senat și a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Camera Deputaților; prezintă spre aprobare raportul anual, pentru anul anterior, până la data de 28 februarie a anului următor, care cuprinde raportul de audit, către prim-ministru”* (art. 38).

Așadar, prin aceste norme introduce controlul parlamentar asupra activității Agenției privind operațiunile compensatorii/operațiunile compensatorii în avans, menținând controlul prim-ministrului asupra raportului de audit.

\*\*\*

Pe de altă parte, **propunerea legislativă** așează în construcția instituțională o structură nouă și anume Comitetul de coordonare cu un rol fundamental în activitatea Agenției.

Comitetul de coordonare, fiind format din câte un reprezentant al serviciilor de intelligence și ministerelor relevante, reprezintă un element cheie pentru asigurarea expertizei și integrității necesare implementării legii în context european.

Comitetul de coordonare are atribuții esențiale, care se exercită caz cu caz, prin raportare la prevederile art. 346 din **TFUE**, la **jurisprudența Curții Europene de Justiție** și la prevederile prezentei legi.

\*

Astfel, Comitetul de coordonare analizează informațiile despre achiziția publică pe care autoritatea contractantă intenționează să o atribuie și propunerea motivată a acesteia privind încadrarea/neîncadrarea achiziției publice în prevederile art. 346 din TFUE, respectiv privind categorii și forme de operațiuni compensatorii aferente, și dispune următoarele măsuri:

*„1. măsura încheierii contractului de achiziţie publică de interes esențial și procedura de atribuire aferentă, în cazul în care încadrează achiziția publică în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la achiziția publică în baza Strategiei Naționale de Apărare și a Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității. În cazul în care nu încadrează achiziția publică în prevederile art. 346 din TFUE, Comitetul de coordonare dispune aplicarea prevederilor Ordonanței de urgență 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 şi completările ulterioare;*

*2. măsura încheierii contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare și procedura de atribuire aferentă, în cazul în care încadrează achiziția publică în prevederile art. 346 din TFUE conform pct. 1 și, în plus, stabilește categoriile și formele de operațiuni compensatorii care se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în baza Strategiei Naționale de Apărare și a Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității”* (art. 40 alin. (5) lit. a)).

În cazul în care Comitetul de coordonare dispune una dintre aceste măsuri, autoritatea contractantă are obligația să desfășoare procedura de atribuire, contractul încheiat fără respectarea acestei obligații fiind lovit de nulitate.

\*

Comitetul de coordonare analizează informațiile despre contractul GtoG pe care autoritatea contractantă intenționează să îl atribuie și propunerea motivată a acesteia privind categorii și forme de operațiuni compensatorii aferente și dispune *„măsura includerii clauzei de compensare în contractul GtoG, în cazul în care stabilește categoriile și formele de operațiuni compensatorii care se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în baza Strategiei Naționale de Apărare și a Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității”* (art. 40 alin. (5) lit. b))*.*

În cazul în care Comitetul de coordonare dispune această măsură, autoritatea contractantă și guvernul străin au obligația să includă clauza de compensare în contractul GtoG, contractul încheiat fără respectarea acestei obligații fiind lovit de nulitate.

\*

Comitetul de coordonare analizează informațiile despre categoriile și formele de operațiuni compensatorii în avans pe care operatorul economic străin intenționează să le facă și dispune „*măsura încheierii de către Agenție a contractului de precompensare, în cazul în care stabilește categoriile și formele de operațiuni compensatorii în avans care se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în avans în baza Strategiei Naționale de Apărare și a Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității”* (art. 40 alin. (5) lit. c))*.*

În cazul în care Comitetul de coordonare dispune această măsură, operatorul economic străin are dreptul să încheie contractul de precompensare pentru categoriile și formele de operațiuni compensatorii în avans stabilite de Comitetul de coordonare.

\*

După ce dispune măsurile menționate anterior, complementar acestora, Comitetul de coordonare analizează cererea de tranzacție și dispune „*măsura aprobării cererii de tranzacție, în cazul în care stabilește că operațiunea propusă se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare operațiune propusă în baza Strategiei Naționale de Apărare și a Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității”* (art. 40 alin. (5) lit. d)).

În plus, propunerea legislativă prevede – *„Atribuțiile Comitetului de coordonare se exercită cu respectarea legislației privind informațiile clasificate”* (art. 40 alin. (6)).

\*

Accentuăm că aceste atribuții sunt fundamentate atât pe **Guidance Note – Field of application**[[8]](#footnote-7) cât și pe **Guidance Note – Offsets**,care invocă art. 346 din TFUE și jurisprudența Curții Europene de Justiție.

În acest sens, **Guidance Note – Field of application** oferă un punct de vedere cu privire la contractele care pot fi atribuite în baza art. 346 din TFUE – *„1. Directiva 2009/81/CE se aplică atribuirii anumitor contracte în domeniile apărării și securității de către autoritățile și entitățile contractante. ...*

*3. Directiva – ca instrument de drept secundar al UE – nu modifică Tratatul și trebuie să respecte Tratatul (dreptul primar al UE). Prin urmare, aplicarea sa este supusă și excepțiilor prevăzute de Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene, în special articolele ... 346 din TFUE .*

*În contextul apărării, articolul 346 din TFUE este cea mai relevantă derogare bazată pe Tratat. Aceasta înseamnă în special că, în cazurile în care acest lucru este necesar pentru protecția intereselor esențiale de securitate ale unui stat membru, contractele pot fi atribuite fără aplicarea directivei.*

*Articolul 346 din TFUE se referă la măsurile pe care un* ***stat membru*** *“le consideră necesare pentru protecția intereselor esențiale ale securității sale” sau la “informațiile a căror divulgare le consideră contrară” intereselor respective. Definirea intereselor lor esențiale de securitate este responsabilitatea exclusivă a statelor membre. ... Curtea Europeană de Justiție a mai afirmat că derogarea în temeiul articolului 346 din TFUE se limitează la cazuri excepționale și clar definite și că măsurile luate nu trebuie să depășească limitele unor astfel de cazuri. Ca orice altă derogare de la libertățile fundamentale, aceasta trebuie interpretată strict.*

*4. Prin urmare, în cazul în care un stat membru intenționează să se bazeze pe articolul 346 din TFUE pentru a atribui un contract acoperit de Directivă (sau de Directivele 2004/17/CE sau 2004/18/CE) fără a respecta cerințele procedurale prevăzute de respectivele directive, trebuie să se asigure că măsura aleasă – de exemplu atribuirea directă a contractului unui anumit producător – este necesară pentru a-și proteja interesul esențial de securitate....”*

Aceeași abordare există și în privința operațiunilor compensatorii. Astfel, conform **Guidance Note – Offsets** – *„3. Ca măsuri restrictive care încalcă dreptul primar, cerințele de compensare pot fi justificate numai pe baza uneia dintre derogările prevăzute în Tratat, în special a articolului 346 din TFUE ...*

*21. ...Aceasta înseamnă că, dacă un stat membru intenționează să se bazeze pe articolul 346 din TFUE pentru a formula cerințe ...fie ele etichetate oficial “compensații” sau nu, trebuie să fie capabil și pregătit să demonstreze că aceste cerințe sunt necesare pentru a-și proteja interesele esențiale de securitate. Mai precis, statul membru în cauză trebuie să fie pregătit să precizeze interesul esențial de securitate care face necesară cerința specifică, să demonstreze că această cerință este un mijloc adecvat pentru a proteja acel interes și să explice de ce nu este posibil să se realizeze același obiectiv prin mijloace mai puțin restrictive....*

*23. Interpretarea restrictivă a articolului 346 din TFUE înseamnă, de asemenea, că justificarea trebuie să privească întotdeauna în mod direct măsura specifică în cauză. Prin urmare, o derogare de la Directivă justificată din alte motive de securitate nu deschide automat ușa cerințelor de compensare. Un contract de achiziție pentru apărare sau securitate poate fi exceptat din motive de securitate a informațiilor, de exemplu, dar această exceptare nu implică permisiunea de a solicita compensații pentru achiziția care face obiectul contractului exceptat. Dimpotrivă, cerința de compensare ar fi o altă măsură (suplimentară), care afectează comerțul intra-UE într-un mod diferit și, prin urmare, ar trebui justificată separat....*

*26. În sfârșit, orice decizie de utilizare a articolului 346 din TFUE trebuie să se bazeze pe o evaluare de la caz la caz care identifică interesul esențial de securitate în joc și evaluează necesitatea măsurii concrete, ținând seama de principiul proporționalității și de necesitatea unei interpretări stricte a articolului 346 din TFUE. Această necesitate de evaluare de la caz la caz nu este compatibilă cu normele sau reglementările naționale care stipulează cerințe de compensare într-o abordare “catch-all” pentru anumite categorii de contracte de achiziție. În consecință, orice legislație și/sau politică care face obligatorii cerințele de compensare pentru toate sau anumite contracte de achiziții de apărare și/sau securitate, de exemplu peste un anumit prag, constituie o încălcare a Tratatului.”*

\*\*\*\*\*

În final, **propunerea legislativă** stabilește dispoziții tranzitorii, care soluționează inclusiv conflictul de legi în timp – *„(1) Prezenta lege se aplică pentru atribuirea contractelor de achiziții publice de interes esențial, pentru atribuirea contractelor de achiziții publice de interes esențial cu clauză de compensare, pentru introducerea clauzei de compensare în contractele GtoG, precum și pentru încheierea și derularea contractelor de compensare și a contractelor de precompensare, iniţiate după data intrării sale în vigoare. (2) Operațiunilor compensatorii, respectiv operațiunilor compensatorii în avans în curs de desfăşurare la data intrării în vigoare a prezentei legi li se aplică legea în vigoare la data iniţierii acestora”* (art. 52).

**\*\*\*\*\***

Toate acestea denotă urgența intervenției legislative printr-o **lege nouă** cu atât mai mult cu cât, la 20 de ani de la adoptarea **OUG nr. 189/2002**, statutul României s-a schimbat radical devenind stat membru al Uniunii Europene.

Propunerea legislativă asigură compatibilitatea cu **Tratatul de funcționare a Uniunii Europene** (art. 346), aplică interpretările date în **jurisprudența** **Curții Europene de Justiție**, ia în considerare **îndrumările** **Comisiei Europene**.

Așadar, având în vedere argumentele anterioare, pentru protecția intereselor esențiale de securitate ale României, depunem spre dezbatere și adoptare propunerea legislativă – *LEGE privind reglementarea unor măsuri cu privire la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război.*

În numele inițiatorilor,

Senator Nicoleta Pauliuc



**PARLAMENTUL ROMÂNIEI**

|  |  |
| --- | --- |

| **CAMERA DEPUTAŢILOR** | **SENATUL** |
| --- | --- |

**LEGE**

**privind reglementarea unor măsuri cu privire la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război**

**Parlamentul României** adoptă prezenta lege.

**CAPITOLUL I**

**Dispoziţii generale**

1. (1) Prezenta lege reglementează măsurile pentru protecţia intereselor esențiale de securitate ale României și care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război, prin aplicarea art. 346 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene.

(2) Prezenta lege **se aplică** pentru atribuirea contractelor de achiziții publice de interes esențial, pentru atribuirea contractelor de achiziții publice de interes esențial cu clauză de compensare, pentru introducerea clauzei de compensare în contractele GtoG, precum și pentru încheierea și derularea contractelor de compensare și a contractelor de precompensare.

(3) Prezenta lege **nu se aplică** achizițiilor publice reglementate de:

1. normele procedurale specifice în temeiul unui acord internațional sau al unei înțelegeri internaționale referitoare la staționarea trupelor;
2. normele procedurale specifice ale unei organizații internaționale care efectuează achiziții în propriile scopuri sau achizițiilor publice care trebuie acordate în conformitate cu normele respective.
3. Actele juridice reglementate de prezenta lege sunt guvernate de principiul promovării avansului tehnologic și de principiul corelativ al protecției mediului.
4. În sensul prezentei legi, termenii şi expresiile de mai jos au următoarele semnificaţii:
5. **Agenția pentru Operațiuni Compensatorii**, denumită în continuare Agenția – entitatea înființată conform prevederilor art. 37 alin. (1);
6. **autoritate contractantă** – înseamnă:

a) oricare organism al statului - autoritate publică sau instituţie publică - care acţionează la nivel central ori local; structurile din compunerea acestor organisme în care se exercită calitatea de ordonator de credite şi care au stabilite, prin reglementări interne, competenţe în domeniul achiziţiilor publice sunt asimilate autorităţilor contractante;

b) oricare organism, altul decât unul dintre cele prevăzute la lit. a), cu personalitate juridică, care a fost înfiinţat pentru a satisface nevoi de interes general fără caracter comercial sau industrial şi care se află cel puţin în una dintre următoarele situaţii:

– este finanţat, în majoritate, de către o autoritate contractantă, astfel cum este definită la lit. a), sau de către un alt organism de drept public;

– se află în subordinea ori este supus controlului unei autorităţi contractante, astfel cum este definită la lit. a), sau unui alt organism de drept public;

– în componenţa consiliului de administraţie/organului de conducere sau de supervizare, mai mult de jumătate din numărul membrilor acestuia sunt numiţi de către o autoritate contractantă, astfel cum este definită la lit. a), ori de către un alt organism de drept public;

c) oricare asociere formată de una sau mai multe autorităţi contractante dintre cele prevăzute la lit. a), b), d) ori e);

d) oricare întreprindere publică ce desfăşoară una sau mai multe dintre activităţile prevăzute la cap. I secţiunea a 4-a din Legea nr. 99/2016 privind achiziţiile sectoriale, cu modificările şi completările ulterioare;

e) oricare subiect de drept, altul decât cele prevăzute la lit. a)-d), care desfăşoară una sau mai multe dintre activităţile prevăzute la cap. I secţiunea a 4-a din Legea nr. 99/2016, cu modificările şi completările ulterioare, în baza unui drept special ori exclusiv;

1. **beneficiar** – operatorul economic român, instituţia publică, unitatea de cercetare-dezvoltare-inovare sau instituţia de învăţământ din România cu care contractantul, respectiv operatorul economic străin intenţionează să deruleze, derulează sau a derulat o tranzacție;
2. **beneficiar al transferului** – contractantul care dobândește creditul de compensare prin transferul creditului de compensare în avans de la operatorul economic străin care a acumulat acest credit;
3. **beneficiar al transformării** – contractantul care dobândește creditul de compensare prin transformarea creditului de compensare în avans în situația când contractantul coincide cu operatorul economic străin care a acumulat creditul de compensare în avans sau face parte din acelaşi grup de societăți cu acesta din urmă;
4. **categoria A** – categoria care cuprinde domeniile apărare, securitate, aerospațial și alte industrii civile conexe în care sunt eligibile operaţiunile compensatorii prevăzute în Anexa nr. 1;
5. **categoria B** – categoria care cuprinde domeniul protecției mediului în care sunt eligibile operaţiunile compensatorii prevăzute în Anexa nr. 1;
6. **clauză de compensare** – clauza cu privire la realizarea uneia sau mai multor operațiuni compensatorii, care este inclusă în contractul de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv în contractul GtoG cu clauză de compensare;
7. **cont al contractantului** – înregistrarea făcută de Agenție a stadiului în care se află executarea obligației de compensare;
8. **cont al operatorului economic străin** – înregistrarea făcută de Agenție a stadiului în care se află executarea obligației de compensare în avans;
9. **contract de achiziție publică de interes esențial** – contractul asimilat actului administrativ, încheiat în scris între o autoritate contractantă și un contractant cu respectarea condițiilor art. 346 din TFUE, având ca efect principal obligația de furnizare de produse, de prestare de servicii sau de execuţie de lucrări provenind de pe piața externă din domeniile prevăzute la pct. 29 și 30 a căror valoare depășește individual sau cumulat două milioane de euro;
10. **contract de achiziție publică de interes esențial** **cu clauză de compensare** –contractul de achiziție publică de interes esențial care include o clauză de compensare;
11. **contract GtoG** – acordul sau contractul privind asistenţa de securitate acordată de către guvernele străine;
12. **contract GtoG cu clauză de compensare** – contractul GtoG care include o clauză de compensare;
13. **contract de compensare** – contractul asimilat actului administrativ, încheiat în scris între contractant și Agenție cu respectarea condițiilor art. 346 din TFUE, având ca efect obligația de compensare;
14. **contract de precompensare** – contractul asimilat actului administrativ, încheiat în scris între operatorul economic străin și Agenţie cu respectarea condițiilor art. 346 din TFUE, având ca efect obligația de compensare în avans;
15. **contractant** – persoana juridică străină, inclusiv guvernul străin, reprezentantul unei persoane juridice străine în România sau operatorul economic român;
16. **credit curent** – suma creditelor de compensare, respectiv suma creditelor de compensare în avans;
17. **credit de compensare** – valoarea acumulată de un contractant în baza unui contract de compensare rezultată prin aplicarea multiplicatorului de compensare la valoarea nominală a tranzacției;
18. **credit de compensare excedentar** – valoarea din creditul curent care depășește valoarea obligaţiei de compensare;
19. **credit de compensare în avans** – valoarea acumulată de un operator economic străin în baza unui contract de precompensare egală cu valoarea nominală a tranzacției;
20. **împuternicit** – orice persoană juridică română sau străină împuternicită de contractant și acceptată de Agenție pentru a executa obligația de compensare în numele contractantului ori o asociere între contractant și o persoană juridică română acceptată de Agenție pentru a executa obligația de compensare în numele contractantului;
21. **grup de societăți** – ansamblul de operatori economici, în care unul dintre aceştia deţine în proprietate participații la capitalul social al celorlalţi operatori economici care îi asigură o poziţie de control asupra acestora;
22. **multiplicator de compensare** – coeficientul care este utilizat de Agenție pentru calcularea creditului de compensare, potrivit nivelurilor prevăzute în Anexa nr. 1;
23. **obligație de compensare** – obligația contractantului față de Agenție de a face una sau mai multe operațiuni compensatorii în baza contractului de compensare;
24. **obligație de compensare în avans** – obligația operatorului economic străin față de Agenție de a face una sau mai multe operațiuni compensatorii în avans în baza contractului de precompensare;
25. **operațiune compensatorie** – operațiunea de dezvoltare pe teritoriul României a potențialului capacităților de producție, comerț și mentenanță din categoriile A și B;
26. **operațiune compensatorie în avans** – operațiunea de dezvoltare pe teritoriul României a potențialului capacităților de producție, comerț și mentenanță din categoriile A și B, în care multiplicatorii de compensare sunt minimum 1,5;
27. **produse/servicii/lucrări militare** – produsele destinate utilizării în calitate de arme, muniții ori material de război, respectiv lucrările și serviciile în legătură cu astfel de produse. În sensul prezentei legi, produsele militare se referă, în special, la tipurile de produse incluse în lista de arme, muniții și material de război, adoptată de Consiliul Uniunii Europene prin Decizia nr. 255/58 din 15 aprilie 1958. Această listă include numai echipamente care sunt concepute, proiectate și produse în scopuri militare specifice. Lista, care are un caracter general, trebuie interpretată într-un mod cât mai flexibil, de exemplu pe baza Listei comune de echipamente militare a Uniunii Europene, ținând seama de faptul că tehnologia, politica de achiziții și cerințele de ordin militar se află într-o continuă evoluție, ceea ce conduce la apariția unor noi tipuri de echipamente;
28. **produse/servicii/lucrări sensibile** – produsele, lucrările și serviciile destinate utilizării în scopuri de securitate, care implică, necesită și/sau conțin informații clasificate;
29. **promovare a avansului tehnologic** – promovarea transferului de tehnologie și know-how prin operațiuni compensatorii, respectiv operațiuni compensatorii în avans în vederea reducerii dependenței tehnologice de alte state;
30. **protecție a mediului** – soluționarea impactului negativ al activităților de producție sau comerț cu armament, muniție și material de război asupra mediului prin operațiuni compensatorii, respectiv operațiuni compensatorii în avans;
31. **tehnologii relevante** – tehnologiile prevăzute în Anexa nr. 2, care sunt eligibile pentru realizarea operațiunilor compensatorii, respectiv a operațiunilor compensatorii în avans;
32. **tranzacție** – acordul încheiat în scris între contractant, respectiv operatorul economic străin și beneficiar cu respectarea condițiilor art. 346 din TFUE, în vederea executării obligației de compensare, respectiv a obligației de compensare în avans;
33. **Tratat privind funcționarea Uniunii Europene** – denumit în continuare TFUE, este Tratatul care, alături de [Tratatul privind Uniunea Europeană](https://koaha.org/wiki/Trattato_sull%27Unione_europea), formează bazele fundamentale ale dreptului primar în [sistemul politic al](https://koaha.org/wiki/Sistema_politico) UE;
34. **valoare a obligației de compensare** – valoarea obligației contractantului față de Agenție de a face una sau mai multe operațiuni compensatorii;
35. **valoare a obligației de compensare** **în avans** – valoarea obligației operatorului economic străin față de Agenție de a face una sau mai multe operațiuni compensatorii în avans;
36. **valoare nominală a tranzacției** – valoarea realizată efectiv a unei tranzacții.

**CAPITOLUL II**

**Operațiuni compensatorii**

**Secțiunea 1**

**Atribuirea achizițiilor publice în condițiile art. 346 din TFUE**

1. (1) Autoritatea contractantă are obligația să transmită Agenției informații despre achiziția publică pe care intenționează să o atribuie pentru furnizarea de produse, prestarea de servicii sau execuţia de lucrări provenind de pe piața externă din domeniile prevăzute la art. 3 pct. 29 și 30 a căror valoare depășește individual sau cumulat două milioane de euro, precum și o propunere motivată privind încadrarea sau neîncadrarea achiziției publice în prevederile art. 346 din TFUE, respectiv privind categorii și forme de operațiuni compensatorii aferente.

(2) În cazul în care Comitetul de coordonare dispune măsura încheierii contractului de achiziţie publică de interes esențial și procedura de atribuire aferentă, potrivit prevederilor art. 40 alin. (5) lit. a) pct. 1, autoritatea contractantă are obligația să desfășoare această procedură. Contractul încheiat fără respectarea acestei obligații este lovit de nulitate.

(3) În cazul în care Comitetul de coordonare dispune măsura încheierii contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare și procedura de atribuire aferentă, potrivit prevederilor art. 40 alin. (5) lit. a) pct. 2, autoritatea contractantă are obligația să desfășoare această procedură. Contractul încheiat fără respectarea acestei obligații este lovit de nulitate.

1. (1) Autoritatea contractantă are obligația să transmită Agenției informații despre contractul GtoG pe care intenționează să îl atribuie pentru furnizarea de produse, prestarea de servicii sau execuţia de lucrări a căror valoare depășește individual sau cumulat două milioane de euro, precum și o propunere motivată privind categorii și forme de operațiuni compensatorii aferente.

(2) În cazul în care Comitetul de coordonare dispune măsura includerii clauzei de compensare în contractul GtoG, potrivit prevederilor art. 40 alin. (5) lit. b), autoritatea contractantă și guvernul străin au obligația să includă clauza de compensare în contractul GtoG. Contractul încheiat fără respectarea acestei obligații este lovit de nulitate.

1. În clauza de compensare se menționează expres:
2. obligația de a încheia contractul de compensare pentru categoriile și formele de operațiuni compensatorii și la valoarea obligației de compensare stabilite de Comitetul de coordonare, care nu poate fi mai mică de 80% din valoarea contractului de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv a contractului GtoG cu clauză de compensare, calculată exclusiv la valoarea produselor, serviciilor și lucrărilor care provin de pe piața externă;
3. condiția rezolutorie, care constă în executarea a mai puțin de 70% din valoarea obligației de compensare la data expirării duratei contractului de compensare.
4. Contractul de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv contractul GtoG cu clauză de compensare se semnează concomitent cu contractul de compensare, contractele urmând să intre în vigoare la aceeași dată.
5. Pe perioada derulării contractului de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv a contractului GtoG cu clauză de compensare, autoritatea contractantă are obligația să transmită Agenției informații privind actele adiționale pe care intenționează să le încheie cu privire la modificarea valorii acestui contract.
6. Actul adițional la contractul de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv la contractul GtoG cu clauză de compensare se semnează concomitent cu actul adițional la contractul de compensare, actele adiționale urmând să intre în vigoare la aceeași dată.
7. Participantul la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică de interes esențial are dreptul să consulte Agenția cu privire la procedurile prevăzute de prezenta lege și la drepturile și obligațiile acestuia.
8. Participantul la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv a contractului GtoG cu clauză de compensare are dreptul să consulte Agenția cu privire la procedurile prevăzute de prezenta lege, la drepturile și obligațiile acestuia, precum și cu privire la identificarea de beneficiari potențiali.

**Secțiunea 2**

**Încheierea și derularea contractelor de compensare**

1. În contractul de compensare se menționează expres:
2. obligația de compensare pe categorii și forme de operațiuni compensatorii;
3. valoarea obligației de compensare;
4. termenele de executare a obligației de compensare pe fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie;
5. durata contractului de compensare;
6. obligația contractantului de a suporta costurile pentru executarea obligației de compensare;
7. obligația contractantului de a pune la dispoziția Agenției o scrisoare de garanție bancară de bună execuție a contractului de compensare.
8. (1) Valoarea obligației de compensare se exprimă în moneda stabilită prin contractul de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv prin contractul GtoG cu clauză de compensare.

(2) Valoarea obligației de compensare în situația contractului încheiat cu un contractant care este operator economic român se calculează la valoarea fără taxa pe valoarea adăugată a contractului.

1. (1) Durata contractului de compensare este de maximum 7 ani.

(2) În situația instituirii stării de urgență, durata contractului de compensare se prelungește cu durata stării de urgență.

(3) În situația constatării forței majore, Agenția poate decide prelungirea duratei contractului de compensare cu o perioadă egală cu durata forței majore.

1. (1) În termen de 45 de zile de la semnarea contractului de compensare, contractantul are obligația să pună la dispoziția Agenției o scrisoare de garanție bancară de bună execuție a contractului de compensare.

(2) În situația în care contractul de compensare intră în vigoare la o dată ulterioară datei semnării, termenul de referinţă pentru scrisoarea de garanţie bancară de bună execuţie a contractului de compensare este reprezentat dedata intrării în vigoare a contractului de compensare.

(3) Scrisoare de garanție bancară de bună execuție a contractului de compensare este emisă în favoarea Agenţiei de către o bancă agreată de aceasta.

(4) Scrisoarea de garanţie bancară de bună execuţie a contractului de compensare trebuie să reprezinte la momentul emiterii minimum 10% din valoarea obligaţiei de compensare.

(5) Scrisoarea de garanţie bancară de bună execuţie a contractului de compensare trebuie să reprezinte pe parcursul executării contractului minimum 10% din valoarea obligaţiei de compensare rămase de executat.

1. În actul adițional la contractul de compensare se menționează expres modificările clauzelor prevăzute la art. 12 lit. a)-d).

**Secțiunea 3**

**Executarea obligației de compensare. Sancțiuni**

1. Executarea obligației de compensare se urmărește de către contractant separat pe categorii și forme de operațiuni compensatorii.
2. (1) În vederea executării obligației de compensare, contractantul încheie o tranzacție cu beneficiarul şi cu împuternicitul, după caz, în care se menționează expres:
3. existenţa unei relaţii de cauzalitate între operațiunea care urmează să fie realizată și contractant, beneficiar şi împuternicit, după caz;
4. elementele de noutate pe care le aduce operațiunea respectivă;
5. intenţia contractantului de a o propune ca operaţiune compensatorie și acceptul beneficiarului şi al împuternicitului, după caz;
6. declarațiile pe propria răspundere ale contractantului, beneficiarului şi împuternicitului, după caz, privind luarea la cunoștință a prevederilor prezentei legi;
7. beneficiile estimate ca rezultat al realizării respectivei operațiuni.

(2) Contractantul înaintează Agenției o cerere de tranzacție însoțită de tranzacția prevăzută la alin. (1).

(3) Contractantul poate angaja o operaţiune compensatorie numai dacă Agenția aprobă cererea de tranzacție.

1. (1) După executarea tranzacției prevăzută la art. 18, contractantul înaintează Agenției o cerere de creditare a operațiunii compensatorii însoțită de următoarele documente justificative:
2. documente care evidenţiază realizarea produselor/serviciilor/lucrărilor şi încasarea contravalorii acestora;
3. documente care evidenţiază structura şi costurile asociate unei operaţiuni compensatorii.

(2) Stabilirea creditului de compensare se face în urma producerii rezultatului final. Pentru operaţiunile compensatorii care se realizează pe perioade mai lungi de un an calendaristic, stabilirea creditului de compensare se poate face şi pe parcursul realizării acestora, în urma producerii rezultatelor intermediare.

(3) La o operaţiune compensatorie se aplică un singur multiplicator de compensare în vigoare la momentul aprobării de către Agenţie a cererii de tranzacţie.

(4) Creditul de compensare se exprimă în moneda stabilită prin contractul de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv în contractul GtoG cu clauză de compensare. Convertirea se realizează prin aplicarea cursului de referinţă al Băncii Naţionale a României, valabil la data realizării operaţiunii compensatorii.

(5) Agenţia poate solicita contractantului, beneficiarului și împuternicitului, după caz, documente suplimentare, aceştia având obligaţia să le pună la dispoziţie şi să permită Agenţiei efectuarea de verificări asupra modului în care se execută sau s-a executat respectiva tranzacție.

(6) În situaţia în care Agenţia intră în posesia unor informaţii suplimentare cu privire la tranzacție care afectează valoarea nominală a acesteia, creditul de compensare acumulat de contractant este recalculat, cu efect de la momentul recalculării.

1. (1) Creditul de compensare excedentar acumulat în contul contractantului într-o categorie la data expirării duratei contractului de compensare se poate utiliza de contractant pentru transferul către cealaltă categorie.

(2) În vederea transferului, contractantul înaintează Agenției o cerere de transfer al creditului de compensare excedentar.

(3) Agenția aprobă cererea de transfer al creditului de compensare excedentar în următoarele condiții:

1. creditul de compensare excedentar nu a fost acumulat ca urmare a transferului sau transformării unor credite de compensare în avans;
2. valoarea transferată este creditul de compensare excedentar.

(4) Contractantul poate angaja un transfer numai dacă Agenția aprobă cererea.

1. (1) Creditul de compensare excedentar acumulat în contul contractantului la data expirării duratei contractului de compensare se menține pe o perioadă de maximum 3 ani de la această dată și se poate utiliza de contractant pentru:
2. executarea unor obligaţii de compensare suplimentare, care pot apărea ca urmare a modificării valorii contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv a contractului GtoG cu clauză de compensare;
3. transformarea într-un credit de compensare în avans.

(2) În vederea transformării, contractantul înaintează Agenției o cerere de transformare a creditului de compensare excedentar.

(3) Agenția aprobă cererea de transformare a creditului de compensare excedentar în următoarele condiții:

1. contractantul a încheiat în prealabil un contract de precompensare;
2. creditul de compensare excedentar realizat în categoria A este transformat în credit de compensare în avans pentru categoria A sau B;
3. creditul de compensare excedentar realizat în categoria B este transformat în credit de compensare în avans pentru categoria B;
4. creditul de compensare excedentar nu a fost acumulat ca urmare a transferului sau transformării unor credite de compensare în avans;
5. valoarea transformată este creditul de compensare excedentar;
6. convertirea în lei se realizează prin aplicarea cursului de referinţă al Băncii Naţionale a României, valabil la data transformării.
7. Obligația de compensare este considerată ca executată la data când creditul curent este egal cu valoarea obligației de compensare.
8. (1)  În situația executării parțiale, contractantulcare execută minimum 70% din valoarea obligației de compensare la data expirării duratei contractului de compensare plătește Agenției penalități egale cu valoarea obligaţiei de compensare rămase de executat.

(2) Plata penalităților prevăzute la alin. (1) nu scutește contractantul de răspunderea ce îi revine pentru pierderile cauzate beneficiarului din cauza neexecutării sau executării necorespunzătoare a obligațiilor aferente tranzacției.

(3) Contractantul este exonerat de răspunderea pentru neexecutarea sau executarea necorespunzătoare a obligației de compensare și a obligațiilor aferente tranzacției, dacă aceste situații sunt determinate de forța majoră.

(4) Contractantul înștiințează Agenția despre cazul de forță majoră în termen de 15 zile și poate face dovada producerii evenimentului și a efectelor sale în termen de 30 de zile, ambele termene curgând de la apariția cazului de forță majoră, sub sancțiunea decăderii.

(5) Contractantul care execută mai puțin de 70% din valoarea obligației de compensare la data expirării duratei contractului de compensare este exclus de la procedurile pentru atribuirea oricărui contract de achiziție publică pe o perioadă de 5 ani, calculată de la data expirării duratei contractului de compensare.

(6) Penalitățile se fac venit la bugetul de stat.

(7) Agenţia deduce valoarea penalităților din valoarea scrisorii de garanţie bancară de bună execuţie a contractului de compensare.

1. (1) Reducerea, în mod intenționat, de către autoritatea contractantă, a valorii achiziției publice, astfel încât să se sustragă aplicării prevederilor prezentei legi constituie contravenţie şi se sancţionează cu amendă de la 100.000 lei la 150.000 lei.

(2) Nerespectarea de către autoritatea contractantă a prevederilor art. 4 alin. (1), art. 5 alin. (1) și art. 8 constituie contravenţie şi se sancţionează cu amendă de la 20.000 lei la 100.000 lei.

(3) Nerespectarea de către contractant a prevederilor art. 7 și art. 15 alin. (1) constituie contravenţie şi se sancţionează cu amendă de la 20.000 lei la 100.000 lei.

(4) Constatarea contravenţiilor şi aplicarea sancţiunilor se fac, în limita competenţelor proprii, de către persoanele împuternicite în acest sens de către Agenție.

(5) Prevederile referitoare la stabilirea şi sancţionarea contravenţiilor din prezenta lege se completează cu dispoziţiile Ordonanţei Guvernului nr. 2/2001 privind regimul juridic al contravenţiilor, aprobată cu modificări şi completări prin Legea nr. 180/2002, cu modificările şi completările ulterioare.

(6) Faptele prevăzute la alin. (1) și (2) constituie contravenţii, dacă nu au fost săvârşite în astfel de condiţii încât să fie considerate, potrivit legii, infracţiuni.

**CAPITOLUL III**

**Operațiuni compensatorii în avans**

**Secțiunea 1**

**Încheierea și derularea contractelor de precompensare**

1. (1) Operatorul economic străin are dreptul să încheie contracte de precompensare.

(2) În vederea încheierii contractelor de precompensare, operatorul economic străin are obligația să transmită Agenției informații despre categoriile și formele de operațiuni compensatorii în avans pe care intenționează să le facă.

(3) În cazul în care Comitetul de coordonare dispune măsura încheierii de către Agenție a contractului de precompensare, potrivit prevederilor art. 40 alin. (5) lit. c), operatorul economic străin are dreptul să încheie contractul de precompensare pentru categoriile și formele de operațiuni compensatorii în avans stabilite de Comitetul de coordonare.

1. În contractul de precompensare se menționează expres:
2. obligația de compensare în avans pe categorii și forme de operațiuni compensatorii în avans;
3. valoarea obligației de compensare în avans;
4. termenele de executare a obligației de compensare în avans pe fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în avans;
5. durata contractului de precompensare;
6. obligația operatorului economic străin de a suporta costurile pentru executarea obligației de compensare în avans.
7. (1) Durata contractului de precompensare este de maximum 7 ani.

(2) În situația instituirii stării de urgență, durata contractului de precompensare se prelungește cu durata stării de urgență.

(3) În situația constatării forței majore, Agenția poate decide prelungirea duratei contractului de compensare cu o perioadă egală cu durata forței majore.

**Secțiunea 2**

**Executarea obligației de compensare în avans. Sancțiuni**

1. Executarea obligației de compensare în avans se urmărește de operatorul economic străin separat pe categorii și forme de operațiuni compensatorii în avans.
2. (1) În vederea executării obligației de compensare în avans, operatorul economic străin încheie o tranzacție cu beneficiarul, în care se menționează expres:
3. existenţa unei relaţii de cauzalitate între operațiunea care urmează să fie realizată și operatorul economic străin și beneficiar;
4. elementele de noutate pe care le aduce operațiunea respectivă;
5. intenţia operatorului economic străin de a o propune ca operaţiune compensatorie în avans și acceptul beneficiarului;
6. declarațiile pe propria răspundere ale operatorului economic străin și beneficiarului privind luarea la cunoștință a prevederilor prezentei legi;
7. beneficiile estimate ca rezultat al realizării respectivei operațiuni.

(2) Operaţiunile compensatorii în avans nu pot fi realizate prin intermediul împuterniciților. Excepţie fac cazurile în care între operatorul economic străin şi împuternicitul respectiv există o relaţie de colaborare semnificativă demonstrabilă care a determinat declanşarea respectivei operaţiuni.

(3) Operatorul economic străin înaintează Agenției o cerere de tranzacție însoțită de tranzacția prevăzut la alin. (1).

(4) Operatorul economic străin poate angaja o operaţiune compensatorie în avans numai dacă Agenția aprobă cererea de tranzacție.

1. (1) După executarea tranzacției prevăzută la art. 29, operatorul economic străin înaintează Agenției o cerere de creditare a operațiunii compensatorii în avans însoțită de următoarele documente justificative:
2. documente care evidenţiază realizarea produselor/serviciilor/lucrărilor şi încasarea contravalorii acestora;
3. documente care evidenţiază structura şi costurile asociate unei operaţiuni compensatorii în avans.

(2) Stabilirea creditului de compensare în avans se face în urma producerii rezultatului final. Pentru operaţiunile compensatorii în avans care se realizează pe perioade mai lungi de un an calendaristic, stabilirea creditului de compensare în avans se poate face şi pe parcursul realizării acestora, în urma producerii rezultatelor intermediare.

(3) La o operaţiune compensatorie în avans nu se aplică multiplicatori de compensare.

(4) Creditul de compensare în avans se exprimă în lei. Convertirea în lei se realizează prin aplicarea cursului de referinţă al Băncii Naţionale a României, valabil la data realizării operaţiunii compensatorii în avans.

(5) Agenţia poate solicita operatorului economic străin și beneficiarului documente suplimentare, aceştia având obligaţia să le pună la dispoziţie şi să permită Agenţiei efectuarea de verificări asupra modului în care se execută sau s-a executat respectiva tranzacție.

(6) În situaţia în care Agenţia intră în posesia unor informaţii suplimentare cu privire la tranzacție care afectează valoarea nominală a acesteia, creditul de compensare în avans acumulat de operatorul economic străin este recalculat, cu efect de la momentul recalculării.

1. (1) Creditul de compensare în avans acumulat în contul operatorului economic străin într-o categorie se poate utiliza de acesta pentru transferul în credit de compensare către beneficiarul transferului.

(2) În vederea transferului, operatorul economic străin care a acumulat creditul de compensare în avans încheie un acord de transfer cu beneficiarul transferului, în care se menționează expres valoarea transferului.

(3) Operatorul economic străin care a acumulat creditul de compensare în avans înaintează Agenției o cerere de transfer al creditului de compensare în avans însoțită de acordul de transfer prevăzut la alin. (2).

(4) Agenția aprobă cererea de transfer al creditului de compensare în avans în următoarele condiții:

1. creditul de compensare în avans realizat în categoria A este transferat în credit de compensare pentru categoria A sau B;
2. creditul de compensare în avans realizat în categoria B este transferat în credit de compensare pentru categoria B;
3. valoarea transferată se exprimă în moneda stabilită prin contractul de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv prin contractul GtoG cu clauză de compensare al beneficiarului transferului. Convertirea din lei în moneda contractului, se realizează prin aplicarea cursului de referinţă al Băncii Naţionale a României, valabil la data realizării transferului.

(5) Operatorul economic străin care a acumulat creditul de compensare în avans poate angaja un transfer numai dacă Agenția aprobă cererea.

(6) Agenţia poate solicita operatorului economic străin care a acumulat creditul de compensare în avans și beneficiarului transferului documente suplimentare, aceştia având obligaţia să le pună la dispoziţie şi să permită Agenţiei efectuarea de verificări asupra modului în care se execută sau s-a executat respectivul transfer.

(7) Creditele de compensare excedentare rezultate prin transferul creditelor de compensare în avans nu mai pot fi transferate dintr-o categorie în cealaltă, respectiv transformate în credite de compensare în avans.

1. (1) Creditul de compensare în avans acumulat în contul operatorului economic străin se poate utiliza de acesta pentru transformarea într-un credit de compensare.

(2) În vederea transformării, operatorul economic străin care a acumulat creditul de compensare în avans înaintează Agenției o cerere de transformare a creditului de compensare în avans.

(3) Agenția aprobă cererea de transformare a creditului de compensare în avans în următoarele condiții:

1. creditul de compensare în avans realizat în categoria A este transformat în credit de compensare pentru categoria A sau B;
2. creditul de compensare în avans realizat în categoria B este transformat în credit de compensare pentru categoria B;
3. valoarea transformată se exprimă în moneda stabilită prin contractul de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare al beneficiarului transformării. Convertirea din lei în moneda contractului, se realizează prin aplicarea cursului de referinţă al Băncii Naţionale a României, valabil la data realizării transformării.

(4) Agenţia poate solicita beneficiarului transformării documente suplimentare, acesta având obligaţia să le pună la dispoziţie şi să permită Agenţiei efectuarea de verificări asupra modului în care se execută sau s-a executat respectiva transformare.

(5) Creditele de compensare excedentare rezultate prin transformarea creditelor de compensare în avans nu mai pot fi transferate dintr-o categorie în cealaltă, respectiv transformate în credite de compensare în avans.

1. (1) În vederea executării obligației de compensare, un contractant nu poate utiliza credite de compensare rezultate ca urmare a transferului de credite de compensare în avans în proporție mai mare de 30% din valoarea obligației de compensare asumate pentru fiecare categorie, cu excepția cazului în care respectivele credite provin de la terți care fac parte din același grup de societăți cu contractantul, când contractantul poate utiliza respectivele credite în proporție de 100%.

(2) Un contractant nu poate utiliza credite de compensare rezultate ca urmare a transferului și transformării de credite de compensare în avans, cumulat, în proporție mai mare de 50% din valoarea obligației de compensare asumate pentru fiecare categorie, cu excepția cazului în care respectivele credite provin de la terți care fac parte din același grup de societăți cu contractantul, când contractantul poate utiliza respectivele credite în proporție de 100%.

1. Creditul de compensare în avans înregistrat în contul operatorului economic străin la data expirării duratei contractului de compensare în avans se menține pe o perioadă de maximum 3 ani de la această dată.
2. Obligația de compensare în avans este considerată ca executată la data când creditul curent este egal cu valoarea obligației de compensare în avans.
3. (1)  În situația executării parțiale a obligației de compensare în avans, operatorul economic străin plătește Agenției penalități egale cu 10% din valoarea obligaţiei de compensare în avans rămase de executat la data expirării duratei contractului de precompensare.

(2) Plata penalităților prevăzute la alin. (1) nu scutește operatorul economic străin de răspunderea ce îi revine pentru pierderile cauzate beneficiarului din cauza neexecutării sau executării necorespunzătoare a obligațiilor aferente tranzacției.

(3) Operatorul economic străin este exonerat de răspunderea pentru neexecutarea sau executarea necorespunzătoare a obligației de compensare în avans și a obligațiilor aferente tranzacției, dacă aceste situații sunt determinate de forța majoră.

(4) Operatorul economic străin înștiințează Agenția despre cazul de forță majoră în termen de 15 zile și poate face dovada producerii evenimentului și a efectelor sale în termen de 30 de zile, ambele termene curgând de la apariția cazului de forță majoră, sub sancțiunea decăderii.

(5) Penalitățile se fac venit la bugetul de stat.

**CAPITOLUL IV**

**Dispoziții privind înființarea și atribuțiile Agenției**

1. (1) Se înfiinţează Agenția, instituţia publică cu personalitate juridică, în coordonarea prim-ministrului, având ca obiect de activitate punerea în aplicare a prezentei legi.

(2) Agenția are sediul central în municipiul Bucureşti.

1. Agenția are următoarele atribuții principale:
2. acordă consultanță participanților la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică de interes esențial cu privire la procedurile prevăzute de prezenta lege și la drepturile și obligațiile acestora;
3. acordă consultanță participanților la procedura de atribuire a contractului de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare, respectiv a contractului GtoG cu clauză de compensare cu privire la procedurile prevăzute de prezenta lege, la drepturile și obligațiile acestora, precum și cu privire la identificarea de beneficiari potențiali;
4. încheie și derulează contractele de compensare;
5. încheie și derulează contractele de precompensare;
6. acceptă împuterniciții;
7. evaluează și aprobă cererile de creditare, cererile de transfer și cererile de transformare;
8. calculează creditele de compensare, creditele de compensare în avans, creditele curente și creditele de compensare excedentare;
9. investighează cazurile de forță majoră;
10. monitorizează conturile contractanților și conturile operatorilor economici străini și ia măsurile corespunzătoare;
11. constată contravenţiile și aplică amenzile și penalitățile reglementate de prezenta lege;
12. constată și aplică sancțiunea prevăzută la art. 23 alin. (5);
13. elaborează forma și conținutul documentelor reglementate de prezenta lege, precum și procedura privind comunicarea documentelor și le aprobă prin ordin al președintelui Agenției;
14. stabilește tarifele, cotele procentuale şi preţurile aferente activităţilor prestate de Agenție și le aprobă prin ordin al președintelui Agenției;
15. prezintă spre dezbatere și adoptare *Strategia privind operațiunile compensatorii* *și operațiunile compensatorii în avans* pe o perioadă de 5 ani, în ședința comună a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Senat și a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Camera Deputaților;
16. prezintă spre dezbatere și adoptare raportul anual, pentru anul anterior, până la data de 28 februarie a anului următor, care cuprinde stadiul de derulare a contractelor de compensare și a contractelor de precompensare, în ședința comună a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Senat și a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Camera Deputaților;
17. prezintă spre aprobare raportul anual, pentru anul anterior, până la data de 28 februarie a anului următor, care cuprinde raportul de audit, către prim-ministru.
18. (1) Conducerea Agenției este asigurată de președinte şi doi vicepreședinți, precum și de Comitetul de coordonare.

(2) Președintele și vicepreședinții Agenției sunt numiți şi eliberați din funcţie prin decizie a prim-ministrului. Pentru președinte este obligatoriu avizul Consiliului Suprem de Apărare a Țării.

(3) Durata mandatului președintelui și al vicepreședinților Agenției este de 5 ani, cu posibilitatea prelungirii o singură dată, nu mai mult de 5 ani.

(4) Mandatul președintelui și al vicepreședinților Agenției încetează în următoarele situaţii:

1. în situaţia imposibilităţii de a-şi îndeplini mandatul mai mult de 120 de zile calendaristice consecutive dintr-un interval de 140 de zile;
2. în caz de condamnare penală prin hotărâre judecătorească definitivă, pentru care nu a intervenit reabilitarea;
3. în situaţia retragerii avizului Consiliului Suprem de Apărare a Țării pentru președinte;
4. prin demisie;
5. prin deces;
6. la expirarea duratei mandatului.

(5) Dacă funcţia de președinte sau de vicepreședinte al Agenției devine vacantă, în condiţiile prevăzute la alin. (4) lit. a)-e) se procedează la numirea unei noi persoane pentru această funcţie pentru durata rămasă din mandat, în condiţiile prevăzute la alin. (2).

(6) În caz de vacanţă a funcţiei de președinte al Agenției, până la desemnarea şi numirea în condiţiile legii a unui nou președinte, pentru durata rămasă din mandat, interimatul va fi asigurat de unul din vicepreședinți.

1. (1) În cadrul Agenției se organizează și funcționează Comitetul de coordonare.

(2) Comitetul de coordonare este format din câte un reprezentant al:

1. Serviciului Român de Informaţii;
2. Serviciului de Informaţii Externe;
3. Serviciului de Telecomunicaţii Speciale;
4. Serviciului de Protecţie şi Pază;
5. Oficiului Registrului Naţional al Informaţiilor Secrete de Stat;
6. Ministerului Apărării Naţionale;
7. Ministerului Afacerilor Interne;
8. Ministerului Afacerilor Externe;
9. Ministerului Economiei.

(3) Membrii Comitetului de coordonare sunt desemnaţi de către conducerea instituţiilor menţionate la alin. (2).

(4) Președintele şi vicepreședinții Agenției sunt membri de drept ai Comitetului de coordonare.

(5) Comitetul de coordonare are următoarele atribuții, care se exercită caz cu caz, prin raportare la prevederile art. 346 din TFUE, la jurisprudența Curții Europene de Justiție și la prevederile prezentei legi:

1. analizează informațiile și propunerea motivată prevăzute la art. 4 alin. (1) și dispune:

1. măsura încheierii contractului de achiziţie publică de interes esențial și procedura de atribuire aferentă, în cazul în care încadrează achiziția publică în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la achiziția publică în baza *Strategiei Naționale de Apărare* și a *Strategiei privind operațiunile compensatorii* *și operațiunile compensatorii în avans* și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității. În cazul în care nu încadrează achiziția publică în prevederile art. 346 din TFUE, Comitetul de coordonare dispune aplicarea prevederilor Ordonanței de urgență 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 şi completările ulterioare;

2. măsura încheierii contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare și procedura de atribuire aferentă, în cazul în care încadrează achiziția publică în prevederile art. 346 din TFUE conform pct. 1 și, în plus, stabilește categoriile și formele de operațiuni compensatorii care se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în baza *Strategiei Naționale de Apărare* și a *Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans* și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității;

1. analizează informațiile și propunerea motivată prevăzute la art. 5 alin. (1) și dispune măsura includerii clauzei de compensare în contractul GtoG, în cazul în care stabilește categoriile și formele de operațiuni compensatorii care se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în baza *Strategiei Naționale de Apărare* și a *Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans* și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității;
2. analizează informațiile prevăzute la art. 25 alin. (2) și dispune măsura încheierii de către Agenție a contractului de precompensare, în cazul în care stabilește categoriile și formele de operațiuni compensatorii în avans care se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare categorie și formă de operațiune compensatorie în avans în baza *Strategiei Naționale de Apărare* și a *Strategiei privind operațiunile compensatorii* *și operațiunile compensatorii în avans* și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității;
3. analizează cererea de tranzacție și dispune măsura aprobării cererii de tranzacție, în cazul în care stabilește că operațiunea propusă se încadrează în prevederile art. 346 din TFUE. Măsura se ia cu justificarea identificării interesului esențial de securitate cu privire la fiecare operațiune propusă în baza *Strategiei Naționale de Apărare* și a *Strategiei privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans* și a constatării necesității măsurii pentru protecția acestui interes, luând în considerare principiul proporționalității.

(6) Atribuțiile Comitetului de coordonare se exercită cu respectarea legislației privind informațiile clasificate.

1. (1) Președintele Agenției reprezintă instituţia în raporturile cu orice persoane juridice şi fizice din ţară şi din străinătate.

(2) Președintele Agenției este ordonator principal de credite, în condiţiile legii.

(3) În vederea exercitării atribuţiilor ce revin Agenției, președintele emite decizii și ordine și Comitetul de coordonare emite hotărâri.

(4) Ordinele se publică în Monitorul Oficial al României, Partea I.

(5) Deciziile, ordinele și hotărârile emise în exercitarea atribuţiilor prevăzute de prezenta lege pot fi atacate în contencios administrativ, în condiţiile legii.

1. (1) Agenția are obligația să întocmească dosarul contractelor de compensare și dosarul contractelor de precompensare, cuprinzând toate documentele din cadrul procedurilor prevăzute de prezenta lege.

(2) Dosarele prevăzute la alin. (1) se păstrează de către Agenție 10 ani de la data expirării duratei contractului de compensare, respectiv a contractului de precompensare.

(3) Dosarele prevăzute la alin. (1) se pun la dispoziția autorităților publice care justifică un interes legitim, spre consultare, cu condiția ca nici o informație să nu fie divulgată, dacă dezvăluirea ei ar fi contrară legii, ar împiedica aplicarea legii, ar afecta interesul public, ar prejudicia interesul legitim al părților sau ar afecta libera concurență, dar fără a se limita drepturile ce decurg, potrivit legii, pentru organele abilitate, de a ridica documente care pot servi la dovedirea infracțiunilor.

(4) În vederea exercitării atribuţiilor ce îi revin, Agenția gestionează şi utilizează următoarele categorii de informaţii:

1. informaţii publice;
2. informaţii nedestinate publicităţii;
3. informaţii clasificate.
4. (1) Regulamentul de organizare şi funcţionare și structura organizatorică ale Agenției, precum și regulamentul privind remunerarea membrilor Comitetului de coordonare şi a personalului Agenției se aprobă de către Consiliul Suprem de Apărare a Țării.

(2) Personalul Agenției este format din personal propriu şi personal detaşat de la alte autorităţi și instituţii publice, în condiţiile legii.

(3) Personalul propriu este angajat pe bază de concurs organizat în conformitate cu structura organizatorică, încheindu-se contract individual de muncă, în condiţiile legii.

(4) Salarizarea personalului Agenției şi celelalte drepturi de personal se stabilesc exclusiv în condiţiile Legii nr. 53/2003 - Codul muncii, republicată, cu modificările şi completările ulterioare, prin negociere în cadrul contractului colectiv de muncă la nivelul Agenției şi al contractului individual de muncă, în limitele bugetului anual al Agenției, prevederile actelor normative cu caracter general care vizează stabilirea drepturilor salariale colective sau individuale din sectorul bugetar nefiind aplicabile.

1. (1) Resursele financiare necesare pentru funcționarea Agenției se asigură integral din venituri proprii, care provin din tarife, cote procentuale şi preţuri aferente activităţilor prestate de Agenție.

(2) Sumele încasate din sursele prevăzute la alin. (1) se reţin integral ca venituri proprii, cu titlu permanent, la dispoziţia Agenției. Creanţele prevăzute la alin. (1) se administrează de Agenție, fiind aplicabile în mod corespunzător dispoziţiile Ordonanţei Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedură fiscală, republicată, cu modificările şi completările ulterioare, şi sunt folosite în conformitate cu prevederile bugetului anual al Agenției.

(3) Cheltuielile sunt stabilite prin bugetul anual al Agenției, în conformitate cu atribuțiile acesteia.

(4) Bugetul anual al Agenției se aprobă de către Comitetul de coordonare la propunerea președintelui şi se verifică în execuţie conform practicilor şi procedurilor controlului şi auditului intern.

(5) Excedentul rezultat din execuţia bugetului anual al Agenției se reportează în anul următor şi poate fi utilizat pentru finanţarea eventualelor deficite înregistrate de Agenție.

(6) Prin excepție de la alin. (1), în primul an de funcționare, resursele financiare necesare pentru funcționarea Agenției se asigură integral din bugetul de stat, prin bugetul Secretariatului General al Guvernului.

(7) Execuţia bugetului anual al Agenției este supusă controlului Curţii de Conturi a României.

1. (1) Agenția cooperează cu organizaţii şi organisme internaţionale pe domeniile sale de competenţă.

(2) Agenția reprezintă România la nivelul instituţiilor Uniunii Europene şi la nivelul altor foruri internaţionale pe domeniile sale de competenţă.

(3) Agenția poate face parte ca membru cotizant în organizaţii şi organisme naţionale şi internaţionale pe domeniile sale de competenţă.

**CAPITOLUL V**

**Dispoziții finale și tranzitorii**

1. (1) Actele juridice reglementate de prezenta lege sunt interpretate, aplicate și executate în conformitate cu legislaţia română.

(2) Litigiile decurgând din aplicarea prezentei legi se soluționează de instanțele române competente, în conformitate cu legile române.

1. Anexele nr. 1 și 2 fac parte integrantă din prezenta lege.
2. Prezenta lege intră în vigoare la 60 de zile de la data publicării în Monitorul Oficial al României, Partea I.
3. În termen de 180 de zile de la data intrării în vigoare a prezentei legi, Agenția elaborează și prezintă spre dezbatere și adoptare prima *Strategie privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans* pe o perioadă de 5 ani, în ședința comună a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Senat și a Comisiei pentru apărare, ordine publică și siguranță națională din Camera Deputaților.
4. (1) Agenția preia patrimoniul Oficiului de Compensare pentru Achiziţii de Tehnică Specială.

(2) Predarea-preluarea patrimoniului se efectuează în baza situațiilor financiare întocmite potrivit prevederilor art. 28 alin. (11) din Legea contabilității nr. 82/1991, republicată, cu modificările și completările ulterioare, și a protocolului de predare-preluare care cuprinde inclusiv creditele bugetare, creditele de angajament și execuția bugetară pe anul în curs.

(3) Agenția se subrogă în toate drepturile și obligațiile Oficiului de Compensare pentru Achiziţii de Tehnică Specială, inclusiv în litigiile aflate pe rolul instanțelor judecătorești, și dobândește calitatea procesuală a acestuia.

1. Oficiul de Compensare pentru Achiziţii de Tehnică Specială
se desfiinţează la data semnării protocolului de predare-preluare, dar nu mai târziu de 30 de zile de la data intrării în vigoare a prezentei legi.
2. (1) Prezenta lege se aplică pentru atribuirea contractelor de achiziții publice de interes esențial, pentru atribuirea contractelor de achiziții publice de interes esențial cu clauză de compensare, pentru introducerea clauzei de compensare în contractele GtoG, precum și pentru încheierea și derularea contractelor de compensare și a contractelor de precompensare, iniţiate după data intrării sale în vigoare.

(2) Operațiunilor compensatorii, respectiv operațiunilor compensatorii în avans în curs de desfăşurare la data intrării în vigoare a prezentei legi li se aplică legea în vigoare la data iniţierii acestora.

1. La articolul 61 din Legea nr. 346/2006 privind organizarea şi funcţionarea Ministerului Apărării Naţionale, republicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 867 din 2 noiembrie 2017, cu modificările şi completările ulterioare, alineatul (3) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(3) Acordurilor sau contractelor privind asistenţa de securitate acordată de către guverne străine prevăzute la alin. (1) li se aplică inclusiv măsurile pentru protecţia intereselor esențiale de securitate ale României și care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război, care sunt reglementate prin lege specială.”

1. La articolul 20 din Ordonanța de urgență nr. 114/2011 privind atribuirea anumitor contracte de achiziții publice în domeniile apărării și securității, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 932 din 29 decembrie 2011, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 195/2012, cu modificările şi completările ulterioare, alineatul (3) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(3) Măsurile pentru protecţia intereselor esențiale de securitate ale României și care se referă la producţia sau comerţul cu armament, muniţie şi material de război, prin aplicarea art. 346 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene, sunt reglementate prin lege specială.”

1. La articolul 2 din Legea-cadru nr. 153/2017 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 492 din 28 iunie 2017, cu modificările şi completările ulterioare, alineatul (2) se modifică și va avea următorul cuprins:

„(2) Dispoziţiile prezentei legi nu se aplică personalului din Banca Naţională a României, Autoritatea de Supraveghere Financiară, Autoritatea Naţională de Reglementare în Domeniul Energiei, Autoritatea Naţională pentru Administrare şi Reglementare în Comunicaţii și Agenția pentru Operațiuni Compensatorii.”

1. La data intrării în vigoare a prezentei legi se abrogă următoarele:

1. Ordonanţa de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi securitate naţională, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 942 din 23 decembrie 2002, aprobată cu modificări şi completări prin Legea nr. 354/2003, cu modificările şi completările ulterioare;

1. Hotărârea Guvernului nr. 459/2006 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi securitate naţională, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 344 din 17 aprilie 2006, cu modificările şi completările ulterioare;
2. Hotărârea Guvernului nr. 955/2006 pentru aprobarea domeniilor prioritare care pot beneficia de operaţiuni compensatorii şi a modului de ierarhizare a acestora prin multiplicatori de compensare şi pentru modificarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi securitate naţională, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 459/2006, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 655 din 28 iulie 2006, cu modificările şi completările ulterioare;
3. Hotărârea Guvernului nr. 1.438/2009 privind organizarea şi funcţionarea Oficiului de Compensare pentru Achiziţii de Tehnică Specială, publicată în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 866 din 11 decembrie 2009, cu modificările şi completările ulterioare.

**Anexa nr. 1**

**Operațiuni compensatorii și multiplicatori de compensare aferenți**

| **CATEGORIA** | **FORMA** | **MULTIPLICATORUL DE COMPENSARE** |
| --- | --- | --- |
| **A** | **1. Transfer de tehnologie şi know-how către un beneficiar:** |  |
| 1.1 Transmitere a unei licențe neexclusive de tehnologie  | 3 |
| 1.2 Transmitere a unei licențe exclusive de tehnologie | 5 |
| 1.3 Cesiune de tehnologie și know-how  | 7 |
| **2. Cooperare cu un beneficiar în cercetare-dezvoltare-inovare:**  |  |
| 2.1Transfer de proprietate cu titlu gratuit de produse către unităţi de cercetare-dezvoltare-inovare sau instituţii de învăţământ din România în scopul asigurării capabilităţii acestora de a participa într-un program de cercetare-dezvoltare-inovare, la care participă contractantul, necesar pentru realizarea obiectului contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare/ contractului GtoG cu clauză de compensare | 2 |
| 2.2 Cooptare a unor unităţi de cercetare-dezvoltare-inovare sau instituţii de învăţământ din România într-un program de cercetare-dezvoltare-inovare, la care participă contractantul, necesar pentru realizarea obiectului contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare/contractului GtoG cu clauză de compensare | 2,5 |
| **3. Achiziție de produse, servicii şi lucrări** **realizate de un beneficiar:** |  |
| 3.1 Necesare pentru realizarea obiectului contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare/contractului GtoG cu clauză de compensare  | 1 |
| 3.2 Rezultate ca urmare a executării contractului de achiziție publică de interes esențial cu clauză de compensare/contractului GtoG cu clauză de compensare  | 1 |
| **4. Alte operaţiuni compensatorii:**  |  |
| 4.1 Transfer de proprietate cu titlu gratuit către un beneficiar de produse în legătură cu mentenanța obiectului contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare/contractului GtoG cu clauză de compensare, precum și transferul dreptului beneficiarului de utilizare a produselor și de dezvoltare a acestora  | 1,2 |
| 4.2 Efectuare cu titlu gratuit de cursuri de formare formatori pentru personalul unui beneficiar în legătură cu utilizarea obiectului contractului de achiziţie publică de interes esențial cu clauză de compensare/contractului GtoG cu clauză de compensare  | 1 |
| **B** | **1. Transfer de tehnologie şi know-how către un beneficiar:** |  |
| 1.1 Transmitere a unei licențe neexclusive de tehnologie  | 2 |
| 1.2 Transmitere a unei licențe exclusive de tehnologie | 4 |
| 1.3 Cesiune de tehnologie și know-how  | 6 |
| **2. Cooperare cu un beneficiar în cercetare-dezvoltare-inovare:** |  |
| 2.1Transfer de proprietate cu titlu gratuit de produse către unităţi de cercetare-dezvoltare-inovare sau instituţii de învăţământ din România în scopul asigurării capabilităţii acestora de a participa într-un program de cercetare-dezvoltare-inovare la care participă contractantul | 1,5 |
| 2.2 Cooptare a unor unităţi de cercetare-dezvoltare-inovare sau instituţii de învăţământ din România într-un program de cercetare-dezvoltare-inovare la care participă contractantul | 2 |

**Anexa nr. 2**

**Tehnologii relevante**

| 1. Inteligență artificială, analiză avansată și volume mari de date
2. Securitate cibernetică și tehnologii de apărare cibernetică
3. Tehnologii supersonice și ale laserilor
4. Tehnologii criminalistice digitale
5. Sisteme de calcul de înaltă performanță, cloud computing și spații de date
6. Fotonică
7. Microprocesoare de putere ultra-mică, electronice ușoare imprimate sau flexibile
8. Tehnologii cuantice
9. Comunicații securizate și creare de rețele
10. Senzori (inclusiv electrooptici, radar, chimici, biologici, de radiații etc.)
11. Fabricare avansată și aditivă
12. Tehnologii avansate de materiale și materiale durabile începând cu momentul conceperii
13. Nanotehnologii
14. Robotică
15. Semiconductori și dispozitive microelectronice
16. Tehnologii spațiale (inclusiv proiectarea și fabricarea lansatoarelor și sateliților)
17. Tehnologii securizate de datare, poziționare și navigație de precizie
18. Tehnologii de înaltă definiție de observare a Pământului
19. Comunicații și conectivitate securizate prin satelit
20. Biotehnologii
21. Tehnologii chimice, biologice, radiologice și nucleare
22. Tehnologii energetice (inclusiv stocarea energiei, reziliența energetică, sursele regenerabile de energie, hidrogenul și energia nucleară)
23. Sisteme autonome
24. Tehnologie a dronelor
25. Blockchain
26. Tehnologii verzi
27. Eco-inovare
28. Procesoare cu consum redus de energie
29. Alte tehnologii prevăzute în Strategia privind operațiunile compensatorii și operațiunile compensatorii în avans
 |
| --- |

1. Comunicarea Comisiei către Parlamentul European, Consiliu, Comitetul Economic și Social European și Comitetul regiunilor: Planul de acțiune privind sinergiile dintre industria civilă, industria de apărare și industria spațială (Bruxelles, 22.2.2021, COM(2021) 70 final). [↑](#footnote-ref-0)
2. Directorate General Internal Markets and Services, European Commission, Ref. Ares(2016)765159 - 12/02/2016. [↑](#footnote-ref-1)
3. Directiva 2009/81/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 13 iulie 2009 privind coordonarea procedurilor privind atribuirea anumitor contracte de lucrări, de furnizare de bunuri și de prestare de servicii de către autoritățile sau entitățile contractante în domeniile apărării și securității și de modificare a Directivelor [2004/17/CE](http://lege5.ro/App/Document/gi3donrugq/directiva-nr-17-2004-de-coordonare-a-procedurilor-de-atribuire-a-contractelor-de-achizitii-in-sectoarele-apei-energiei-transporturilor-si-serviciilor-postale?d=2021-09-28) și [2004/18/CE](http://lege5.ro/App/Document/gi3donrvga/directiva-nr-18-2004-privind-coordonarea-procedurilor-de-atribuire-a-contractelor-de-achizitii-publice-de-lucrari-de-bunuri-si-de-servicii?d=2021-09-28). [↑](#footnote-ref-2)
4. Lege pentru aprobarea Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 7/2010 pentru modificarea şi completarea Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi siguranţă naţională. [↑](#footnote-ref-3)
5. Lege pentru modificarea şi completarea Legii nr.346/2006 privind organizarea şi funcţionarea Ministerului Apărării. [↑](#footnote-ref-4)
6. Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 7/2010 pentru modificarea şi completarea Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi siguranţă naţională. [↑](#footnote-ref-5)
7. Legea nr. 336/2007 pentru modificarea şi completarea Ordonanţei de urgenţă a Guvernului nr. 189/2002 privind operaţiunile compensatorii referitoare la contractele de achiziţii pentru nevoi de apărare, ordine publică şi siguranţă naţională. [↑](#footnote-ref-6)
8. Directorate General Internal Markets and Services, European Commission, Ref. Ares(2016)765159 - 12/02/2016. [↑](#footnote-ref-7)