

SOLUȚII ALTERNATIVE LA CONTRACTELE CLASICE DE LUCRĂRI ȘI SERVICII

Data: 30 mai 2017

Autor: Șerban Pâslaru, Avocat asociat, Țuca Zbârcea & Asociații

Notă: Prezentul material este confidențial, iar drepturile de proprietate intelectuală asupra acestuia aparțin Țuca Zbârcea & Asociații. Folosirea sa, în tot sau în parte, de către orice persoană este permisă numai cu acordul scris al Țuca Zbârcea & Asociații. Acest material are scop pur informativ, nu conține consultații juridice cu caracter definitiv, care se vor solicita conform fiecărei probleme legale în parte.

Aspecte generale privind contractele de concesiune și PPP

// Elemente comune

- // Cooptarea investitorilor privați în realizarea unor proiecte de interes public sau care au în vedere valorificarea unor bunuri / drepturi aflate în patrimoniul partenerului public
- // Contribuții ale ambilor parteneri (în natură și /sau financiare)
- // Capitalul este asigurat de partenerul privat
- // Operarea / exploatarea proiectului sau investiției realizate se face, în principal, de către partenerul privat

// Instrumente juridice care pot fi utilizate

- // Parteneriatul public privat (PPP)
- // Concesiunea

Delimitare concepte: PPP vs. Concesiune

/ Parteneriat public privat (PPP)

- / Veniturile proiectului sunt asigurate majoritar prin contribuții ale partenerului public
 - / Plăți de disponibilitate
 - / Subvenții

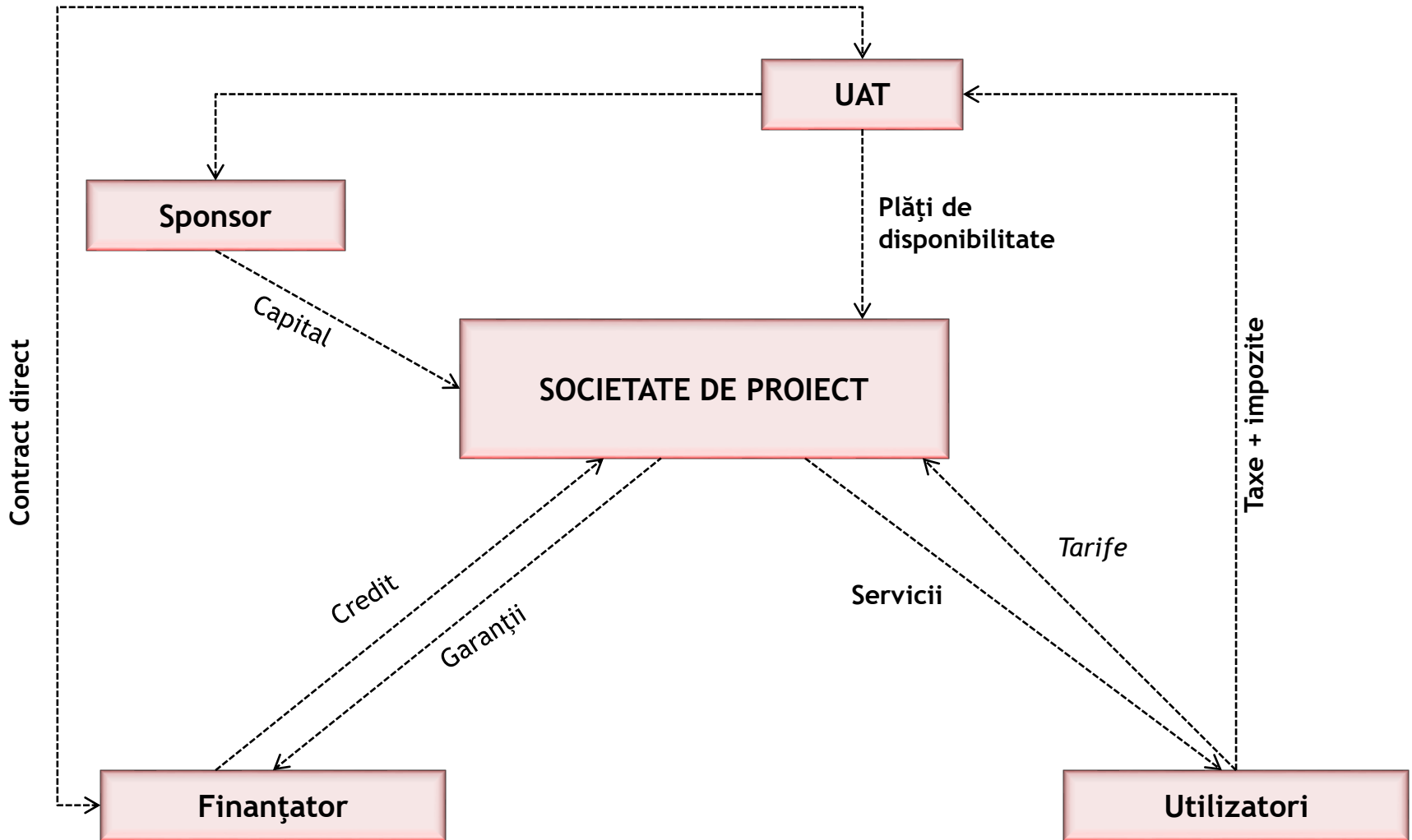
/ Concesiune

- / Veniturile proiectului sunt asigurate majoritar de către utilizatori
 - / Tarife de utilizare
 - / Tarife de acces

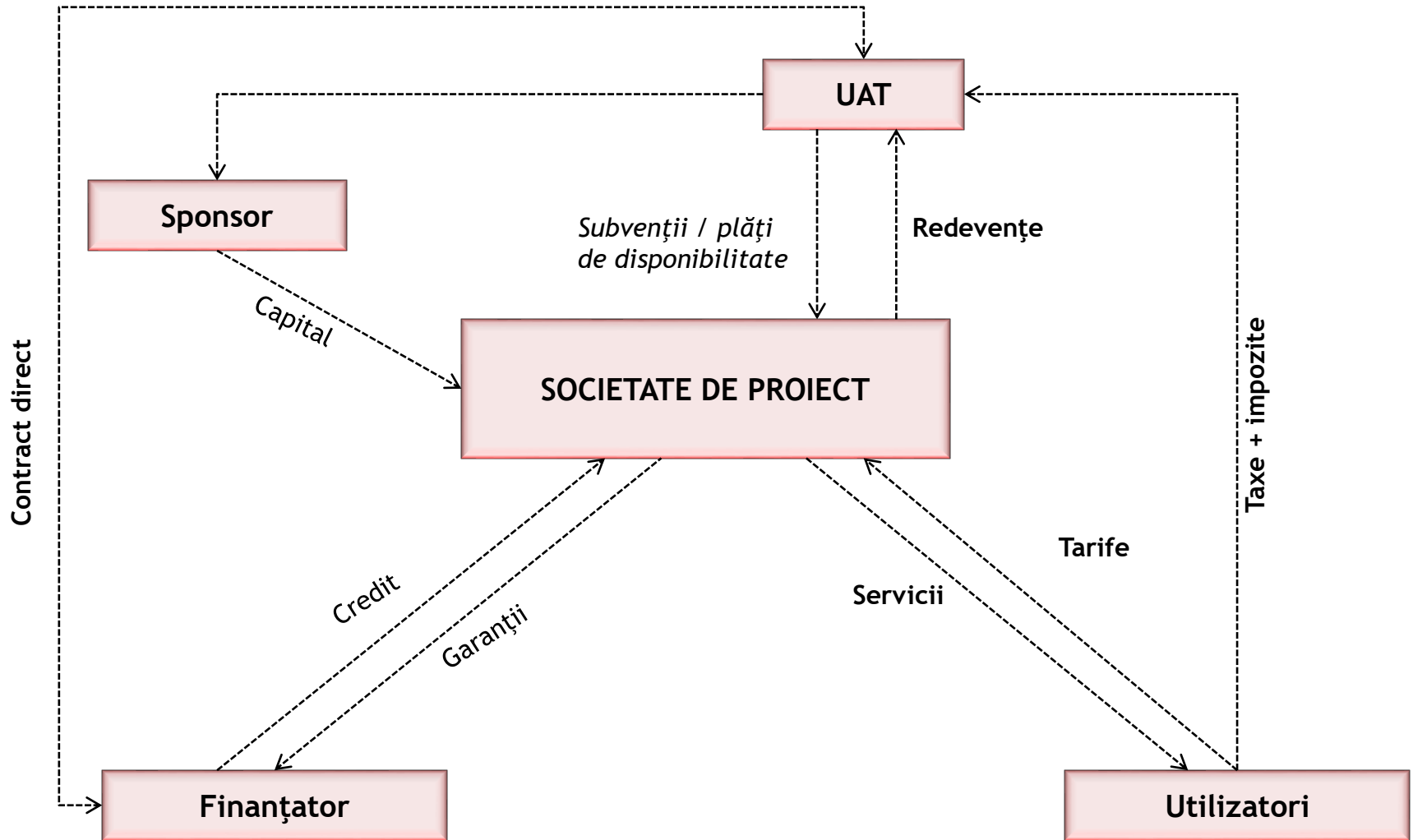
/ Natura contractului

- / Pot exista surse mixte de venituri, natura contractului fiind determinată de tipul de venituri (prin raportare la sursă) care are pondere majoritară
- / Natura contractului nu este determinată sau alterată de terminologia folosită în cadrul legislației românești sau de procedura de atribuire aplicată

Contractul de PPP - venituri asigurate majoritar de partenerul public



Contractul de concesiune - venituri asigurate majoritar de utilizatori



Alocarea riscurilor în cadrul contractelor de PPP și concesiune

- // Alocarea riscurilor poate determina tratamentul contabil / bilanțier al proiectului (în cadrul proiectelor derulate de autorități centrale)
- // Alocarea riscurilor poate determina tratamentul proiectului din perspectiva datoriei publice
- // Riscuri principale:
 - // Riscul construcției
 - // Riscul cererii
 - // Riscul disponibilității
- // Matricea completă a riscurilor este esențială pentru:
 - // Determinarea alocărilor riscurilor principale
 - // Stabilirea tratamentului contabil, bilanțier și bugetar al proiectului
 - // Stabilirea și delimitarea obligațiilor partenerilor
- // **Importanța alocării riscului cererii vs asigurarea veniturilor proiectului**

Plata de disponibilitate în contractul PPP vs prețul în contractul de lucrări sau servicii

// Plata de disponibilitate în contractul PPP

- // Nu se plătesc cantități de lucrări și servicii
- // Plățile se efectuează în funcție de disponibilitatea lucrărilor sau serviciilor, prin raportare la standardele cantitative și calitative stabilite
- // Transferul riscului disponibilității asigură cointeresarea partenerului privat în asigurarea pe termen lung a calității lucrărilor și serviciilor

// Prețul în contractul de lucrări sau servicii

- // Se plătesc cantități de lucrări și servicii
- // Plățile se efectuează în funcție de cantitățile contractate și respectarea standardele calitative stabilite, indiferent de disponibilitatea lucrării sau serviciilor pentru utilizatori
- // Partenerul privat nu este cointeresat în asigurarea pe termen lung a calității lucrărilor și serviciilor

Avantaje ale utilizării PPP și a concesiunilor

- // Atragerea resurselor investitorilor privați în vederea realizării unor proiecte de interes public:
 - // Resurse financiare
 - // Resurse manageriale
 - // Resurse umane
 - // Know-how
- // Cointeresarea investitorilor privați în realizarea unor lucrări și prestarea unor servicii de calitate având în vedere următoarele:
 - // Calitatea lucrărilor și/sau serviciilor se răsfrânge asupra cererii (veniturilor încasate sub formă de tarife de la utilizatori) - în cazul concesiunii
 - // Încasarea plăților de disponibilitate depinde de disponibilitatea lucrărilor și/sau serviciilor potrivit standardelor calitative și cantitative stabilite prin contract - în cazul PPP-ului
- // Instrument de finanțare alternativă atunci când finanțarea directă a partenerului public / proiectelor publice este restricționată sau îngreunată
- // Creșterea eficienței gestiunii banilor publici
 - // Venituri suplimentare la bugetul partenerului public (redevențe)
 - // Reducerea pierderilor cauzate de gestiunea defectuoasă a contractelor de lucrări și servicii (gestiunea directă de către partenerul public)

Aspecte cheie în pregătirea și atribuirea unui proiect de PPP sau concesiune

- ✓ Alegerea unui model de proiect optim, raportat la situația de fapt, obiectivele urmărite de partenerul public, nevoile și posibilitățile acestuia (din perspectiva contribuțiilor și alocării riscurilor)
- ✓ Identificarea corectă a naturii contractului (PPP sau concesiune)
- ✓ Identificarea corectă a cadrului legal aplicabil, în special din perspectiva procedurii de atribuire
- ✓ Dialogul / consultarea cu potențialii investitori și pregătirea unui proiect care să răspundă așteptărilor rezonabile ale acestora
- ✓ Verificarea și fundamentarea corectă a fezabilității / oportunității proiectului
- ✓ Asigurarea resurselor (consultanți, personal de specialitate) necesare în vederea pregătirii și atribuirii proiectului
- ✓ Pregătirea unui contract care să asigure într-o manieră rezonabilă protecția intereselor ambilor parteneri și echilibrul contractual general

Vă mulțumim!

Șerban Pâslaru
Avocat asociat

serban.paslaru@tuca.ro

Șoseaua Nicolae Titulescu nr. 4-8
America House, Aripa de Vest, etaj 8
Sector 1, 011141, București, România
T + 4 021 204 88 90
F + 4 021 204 88 99
E office@tuca.ro
www.tuca.ro