

Nr. 76.752/31.12.2019

Supus spre analiză și aprobare în ședința A.G.E.A. din data de 10/11 februarie 2020

REFERAT

privind încheierea unui contract având ca obiect achiziționarea unor servicii de consultanță, asistență și reprezentare juridică

REZUMAT

Prin prezentul referat, supunem analizei și aprobării Adunării Generale Extraordinare a Acționarilor, încheierea unui contract de achiziție a serviciilor juridice de consultanță, asistență și reprezentare, necesar pentru speța privind investigația Consiliului Concurenței, extinsă prin Ordinul nr.1302/2018, având ca obiect posibila încălcare a art. 5 alin. (1) din Legea Concurenței nr. 21/1996 și a art. 101 din TFUE, de către S.N.T.G.N. Transgaz S.A., prin comportamentul posibil anticoncurențial adoptat pe parcursul derulării procedurilor de achiziție publică vizate de Ordinul nr. 222 din 12.06.2014.

PROPUNERE

Vă supunem spre analiză și aprobare încheierea unui contract de achiziție a serviciilor juridice de consultanță, asistență și reprezentare, cu o durată de 12 luni, cu posibilitate de prelungire prin încheierea unui Act adițional, precum și mandatarea directorului general al S.N.T.G.N. Transgaz S.A. să semneze acest contract, în conformitate cu prevederile art. 15 alin. 4) lit. p) din Actul Constitutiv actualizat al S.N.T.G.N. Transgaz S.A. și ale art. I, alin. (3) din O.U.G. nr. 26/2012.

CONȚINUT DETALIAT

Sesizarea Consiliului Concurenței cu verificarea modului în care s-au derulat procedurile de atribuire a unor contracte de achiziție sectorială de lucrări, organizate de către S.N.T.G.N. Transgaz S.A. în anul 2011, a fost dispusă prin Ordonanța DIICOT nr. 4/D/P/2014 din 03.02.2014 și Ordonanța nr. 4/D/P/2014 din 30.09.2014. Investigația a vizat 11 proceduri de atribuire.

Prin Ordinul nr. 1302/24.10.2019, Președintele Consiliului Concurenței a dispus extinderea investigației asupra S.N.T.G.N. Transgaz S.A., cu privire la comportamentul posibil anticoncurențial adoptat pe parcursul derulării procedurilor de achiziție publică vizate de investigația având ca obiect posibila încălcare a art. 5 alin. (1) din Legea Concurenței nr. 21/1996 și a art. 101 din TFUE. Ulterior, investigația a fost disjunsă prin Ordinul nr. 1303/24.10.2018.

Ținând cont de faptul că, în cadrul Raportului privind investigația s-a propus sancționarea S.N.T.G.N. Transgaz S.A. pentru încălcarea prevederilor art. 5 alin. (1) din Legea Concurenței nr. 21/1996 și ale art.101 din TFUE cu o amendă încadrată de la 0,5% până la 10% din cifra de afaceri totală realizată în anul anterior sancționării faptei, conform prevederilor art. 55 alin. (1) din Legea nr. 21/1996, respectiv o amendă în cuantum de 4% din cifra de afaceri totală realizată în anul anterior sancționării faptei, cu propunerea aplicării unui cuantum adițional de 2,58% din cuantumul determinat în funcție de gravitatea faptei (având în vedere durata medie a faptei) și aplicării unei reduceri de 25% din nivelul de bază, determinat în funcție de gravitate și faptă, este imperios necesar ca societatea noastră să asigure o expertiză juridică de specialitate pentru a minimiza riscul unei soluții nefavorabile, prin apărarea intereselor S.N.T.G.N. Transgaz S.A. de către o societate de avocatură specializată în probleme de dreptul concurenței, legislație și proceduri europene incidente.

1. Soluții propuse pentru rezolvarea necesității

În conformitate cu dispozițiile art. 37 alin. (1) lit. d) și alin. (3) din Legea nr. 99/2016 privind achizițiile sectoriale (denumită în continuare „Legea nr. 99/2016”), *„dispozițiile Legii nr. 99/2016 nu sunt aplicabile în situația următoarelor servicii juridice:*

- *asistența și reprezentarea unui client de către un avocat în sensul prevederilor Legii nr. 51/1995 în cadrul unor proceduri judiciare în fața instanțelor de judecată sau a autorităților publice naționale din România ori din alt stat sau în fața instanțelor de judecată ori a instituțiilor internaționale”.*

Prin dispozițiile art. 37 alin. (3) lit. b) din Legea nr. 99/2016, legiuitorul recunoaște caracterul special al serviciilor juridice, acordând posibilitatea contractării acestora fără aplicarea procedurilor prevăzute de legislația achizițiilor sectoriale.

Având în vedere că serviciile de consultanță, asistență și reprezentare juridică sunt exceptate de la aplicabilitatea Legii nr. 99/2016, contractul se încheie fără aplicarea procedurilor prevăzute de acest act normativ.

Conform art. I alin. (1) din O.U.G. nr. 26/2012 privind unele măsuri de reducere a cheltuielilor publice și întărirea disciplinei financiare și de modificare și completare a unor acte normative, societățile naționale care au în structura organizatorică personal propriu de specialitate juridică nu pot achiziționa servicii juridice de consultanță, de asistență și/sau de reprezentare.

Cu toate acestea, în cuprinsul alin. (3) al aceluiași articol, este prevăzută **excepția** de la această restricție astfel: **“în situații temeinic justificate, în care activitățile juridice de consultanță, de asistență și/sau de reprezentare, necesare societăților naționale, companiilor naționale și societăților comerciale, precum și regiilor autonome prevăzute la alin. (1), nu se pot asigura de către personalul de specialitate juridică angajat în aceste entități, pot fi achiziționate servicii de această natură, în condițiile legii, numai cu aprobarea și mandatarea reprezentanților statului sau unităților administrativ-teritoriale în organele de conducere ale acestora:**

- **de către ordonatorul principal de credite coordonator, în cazul celor la care statul este acționar integral sau majoritar (...)**”

Considerăm că, în situația de față, având în vedere complexitatea acesteia și posibilele riscuri cu implicații negative asupra S.N.T.G.N. Transgaz S.A., **activitățile juridice de consultanță, asistență și/sau de reprezentare nu pot fi asigurate de către personalul juridic de specialitate din cadrul societății, fiind necesară asigurarea acestor servicii de către persoane cu experiență în toate domeniile vizate prin investigația Consiliului Concurenței, respectiv: dreptul concurenței, dreptul comunitar al concurenței, dreptul penal și procesual penal, dreptul civil și procesual civil, domeniul contravențional, legislația achizițiilor publice.**

Învederăm, astfel, **necesitatea achiziționării unor servicii juridice care să aibă ca obiect consultanța, asistența și reprezentarea S.N.T.G.N. Transgaz S.A. în cadrul investigației desfășurată de către Consiliul Concurenței, precum și în fața instanțelor judecătorești în legătură cu investigația anterior menționată, respectiv:**

- consultanță privind cadrul normativ incident în speță;
- analiza documentelor considerate relevante de către S.N.T.G.N. Transgaz S.A. și a documentele deținute de către Consiliul Concurenței, analiza din perspectiva incriminării/exonerării de răspundere a TRANSGAZ, respectiv și verificarea documentelor primite/emise de către TRANSGAZ în legătură cu această investigație;
- asistență pentru întocmirea documentului cuprinzând observațiile la Raportul de investigație întocmit de către Consiliul Concurenței;
- asistență pentru întocmirea oricăror documente necesare privind investigația în speță;
- asistență și reprezentare în relația cu Consiliul Concurenței;
- asistență și reprezentare juridică în fața instanțelor judecătorești.

Având în vedere complexitatea analizei și implicațiile pe care propunerea de sancționare a S.N.T.G.N. Transgaz S.A. cu amenda în cuantum de 4% din cifra de afaceri totală, realizată în anul anterior sancționării faptei, apreciem că este necesar ca activitățile menționate anterior să fie pregătite, analizate, negociate prin intermediul unei societăți de avocatură care dispune de serviciile unor avocați specializați, care să aibă experiență similară, notorietate, reputație și rezultate bune obținute în spețe asemănătoare și care garantează profesionalismul necesar pentru a crește șansele de atingere a obiectivelor S.N.T.G.N. Transgaz S.A., respectiv pentru a obține o soluție favorabilă în cadrul investigației desfășurată de către Consiliul Concurenței, precum și în fața instanțelor judecătorești.

În considerarea faptului că, S.N.T.G.N. Transgaz S.A. este investigată și de către Comisia Europeană pentru alte două cazuri de suspiciuni privind încălcarea prevederilor art. 101 din TFUE, aceste activități trebuie să se desfășoare de către avocați specializați încă din această etapă, pentru a minimiza riscul ca și această investigație să evolueze până la nivelul sesizării unui organism al Comisiei Europene (cazuri pentru care Transgaz deja beneficiază de servicii de asistență juridică specializată).

Totodată, trebuie să avem în vedere faptul că, **TRANSGAZ este o societate listată la Bursa de Valori București**, iar propunerea de sancționare a subscrisiei are un impact semnificativ negativ, motiv pentru care supunem aprobării **încheierea unui contract de consultanță, asistență și reprezentare juridică** pentru investigația desfășurată de către Consiliul Concurenței privind posibila încălcare a art. 5 alin. (1) din Legea Concurenței nr. 21/1996 și a art.101 din TFUE.

2. Rezultate scontate la finalizarea necesității

S.N.T.G.N. Transgaz S.A. are drept obiectiv finalizarea investigației desfășurată de către Consiliul Concurenței fără sancționarea societății, respectiv fără a fi sesizată Comisia Europeană cu posibila încălcare a normelor Tratatului privind Funcționarea Uniunii Europene.

3. Fundamentarea valorii estimate

Cu privire la onorariul avocațial, art. 127 din Statutul profesiei de avocat, adoptat prin Hotărârea Uniunii Naționale a Barourilor din România nr. 64/2011 prevede, la alin. (1), că *"pentru activitatea sa profesională avocatul are dreptul la onorariu și la acoperirea tuturor cheltuielilor făcute în interesul clientului său". "Onorariile vor fi stabilite în raport cu dificultatea, amploarea sau durata cazului", în conformitate cu elementele enumerate la alin. (3), astfel:*

- a) *"timpul și volumul de muncă solicitată pentru executarea mandatului primit sau a activității cerute de client;*
- b) *natura, noutatea și dificultatea cazului;*
- c) *importanța intereselor în cauză;*

- d) *împrejurarea că acceptarea mandatului acordat de client îl împiedică pe avocat să accepte un alt mandat din partea unei alte persoane, dacă această împrejurare poate fi constatată de client fără investigații suplimentare;*
- e) *notorietatea, titlurile, vechimea în muncă, experiența, reputația și specializarea avocatului;*
- f) *conlucrarea cu experți sau alți specialiști, impusă de natura, obiectul, complexitatea și dificultatea cazului;*
- g) *avantajele și rezultatele obținute pentru profitul clientului ca urmare a muncii depuse de avocat;*
- h) *situația financiară a clientului;*
- i) *constrângerile de timp în care avocatul este obligat de împrejurările cauzei să acționeze pentru a asigura servicii legale performante."*

Având în vedere aceste aspecte, respectiv complexitatea speței, este necesară **negocierea onorariului avocațial**, pornind de la volumul de muncă și ținând cont de specificul activității, de faptul că investigația prezintă particularități care implică experiență în mai multe domenii, atât în dreptul concurenței și dreptul comunitar al concurenței, cât și în dreptul penal și procesul penal, dreptul civil și procesul civil, domeniul contravențional, respectiv legislația achizițiilor publice.

Plafon valoric propus: suma de 100.000 euro.

Ținând cont de cele arătate în antecedentă, apreciem că situația prezentată este una temeinic justificată, pentru care este necesară achiziționarea serviciilor juridice de consultanță, asistență și reprezentare.

Președinte Consiliul de Administrație,

Lăpușan Remus Gabriel

