

# LEGAL ALERT

No. 11 / 23 March 2015

## Neconstituționalitatea reținerii garanției de bună conduită

În *Monitorul Oficial* al României, Partea I, nr. 188 / 19.03.2015 a fost publicată **Decizia nr. 5 pronunțată de Curtea Constituțională la data de 15.01.2015 privind neconstituționalitatea dispozițiilor art. 271<sup>2</sup>, alin. 1 și 2 din OUG nr. 34 / 2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii ("OUG 34 / 2006")**.

Prin decizia pronunțată, Curtea Constituțională a statuat că dispozițiile art. 271<sup>2</sup>, alin. 1 și 2 din OUG 34 / 2006 care prevăd reținerea necondiționată a garanției de bună conduită în cazul respingerii contestației / cererii / plângerii sunt neconstituționale, întrucât încalcă dispozițiile art. 21, alin. 1 din Constituția României privind liberul acces la justiție, prin descurajarea contestatorului de a formula o contestație / cerere / plângere, considerând-se că orice respingere se convertește într-o sancțiune pentru un comportament necorespunzător.

De asemenea, prin Decizia pronunțată, Curtea Constituțională a considerat că prin reținerea necondiționată a garanției de bună conduită este afectat și dreptul de proprietate privată reglementat de art. 44 din Constituția României, diminuarea patrimoniului autorilor contestațiilor / cererilor / plângerilor neputând fi consecința directă a exercitării unui drept sau libertăți fundamentale, respectiv a unui drept procesual.

Astfel, Decizia Curții Constituționale suspendă efectele dispozițiilor art. 271<sup>2</sup>, alin. 1 și 2 din OUG 34 / 2006, pentru o perioadă de 45 de zile de la data publicării acesteia în *Monitorul Oficial*, timp în care dispozițiile declarate neconstituționale ar trebui puse în acord cu Constituția României. În caz contrar, la expirarea acestui termen, dispozițiile devenind în mod definitiv inaplicabile.

În aceste condiții, începând cu data publicării în *Monitorul Oficial* a Deciziei nr. 5 / 15.01.2015 pronunțată de Curtea Constituțională, reținerea garanției de bună conduită de către autoritatea contractantă devine nelegală în situația respingerii sau retragerii contestației, indiferent dacă această contestație a fost depusă anterior publicării în *Monitorul Oficial* a Deciziei Curții Constituționale, cu condiția ca decizia pronunțată de Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor și / sau decizia pronunțată de instanța de judecată să nu fi devenit definitivă anterior datei de 19.03.2015.

## Withholding of the good conduct bond / guarantee - Unconstitutional

*Monitorul Oficial al Romaniei*, Part I, No 188 / 19 March 2015 has published **Judgement No 5 issued by the Constitutional Court on 15 January 2015 on the unconstitutionality of the provisions of Art. 271<sup>2</sup> (1) and (2) of Government Emergency Ordinance No 34 / 2006, regarding the awarding of public contracts, public works concession contracts and services concession contracts** (the “Ordinance”).

In its Judgement, the Constitutional Court has stated that the provisions of Art. 271<sup>2</sup> (1) and (2) of Government Emergency Ordinance No 34 / 2006, which stipulate unconditional withholding of the good conduct bond / guarantee when objections / claims / complaints have been rejected, are unconstitutional because they run counter to the provisions of Art. 21 (a) of the Constitution of Romania, regarding free access to justice, by discouraging contestants / claimants / complainants to submit their case to the competent authorities for judgement, any rejection thereof being deemed to turn into penalty for improper conduct.

Likewise, under its Judgement, the Constitutional Court has considered that unconditional withholding of the good conduct bond also affects the private property right regulated by Art. 44 of the Constitution of Romania, and that the diminution of contestants’ / claimants’ / complainants’ property may not be a direct consequence of the exercise of a fundamental right or freedom, or of the conduct of legal rules and procedures.

Thus, the Judgment of the Constitutional Court suspends the effects of the provisions of Art. 271<sup>2</sup> (1) and (2) of the Ordinance for 45 days, effective from its publication in *Monitorul Oficial al Romaniei*, a term within which such unconstitutional provisions should be harmonised with the Constitution of Romania; otherwise, at the expiration date of the aforesaid term, the abovementioned provisions shall finally become inapplicable.

Under such conditions, with effect from the publication date of Judgement No 5 / 15 January 2015 in *Monitorul Oficial al Romaniei*, the withholding of the guarantee of good conduct by the contracting authority shall become unlawful if an objection has been rejected or withdrawn, irrespective of whether the objection had been filed before the publication of said Judgement in *Monitorul Oficial al Romaniei*, unless the decision rendered by the National Council on the Handling of Objections and/or the judgement pronounced by the relevant court of law had become final and binding prior to 19 March 2015.

**Legal Alert** este o selecție a unor elemente de noutate legislativă, cu scop strict informativ. Nu este considerată consiliere profesională și, drept urmare, Duncea Ștefănescu nu își asumă nici o responsabilitate în acest sens. Pentru întrebări suplimentare în ceea ce privește problemele expuse, vă rugăm nu ezitați să ne contactați.

***Legal Alert** contains a selection of the latest major issues occurred in the Romanian legislative framework, is intended only to provide information and, hence, shall not be deemed to provide professional advice or consultancy. Therefore, we assume no responsibility in this respect. Should you require any information related to the foregoing, please do not hesitate to contact us.*



Dacă doriți să vă abonați gratuit la newsletter-ele noastre, vă rugăm trimiteți un mesaj la adresa [news@duncea-stefanescu.ro](mailto:news@duncea-stefanescu.ro), specificând numele, prenumele, funcția Dvs. și denumirea societății.

*If you wish to get free subscription to our newsletters, please send a message to [news@duncea-stefanescu.ro](mailto:news@duncea-stefanescu.ro), specifying your full name and title, as well as the name of your company.*

## C O N T A C T

**Adriana Duncea**  
Partner



**Cosmin Ștefănescu**  
Partner



Str. Economu Cezărescu, nr. 31B  
Sector 6, Bucharest, Romania

Tel: +4 031 228 88 50  
Fax: +4 031 228 88 51

[contact@duncea-stefanescu.ro](mailto:contact@duncea-stefanescu.ro)  
[www.duncea-stefanescu.ro](http://www.duncea-stefanescu.ro)