

România
Strada Știrbei Vodă nr.79-81
Sector 1, București
Cod poștal 010106

Telefon: 021.312.14.97
Fax: 021.313.01.59
e-mail: anticoruptie@pna.ro
www.pna.ro

Parchetul de pe lângă Înalta Curte de Casație și Justiție
Direcția Națională Anticorupție

SECȚIA DE COMBATERE A
INFRAȚIUNILOR ASIMILATE

INFRAȚIUNILOR DE CORUPȚIE Operator date
nr. 4472

Dosar penal nr.448/P/2010

____/____/____

Verificat sub aspectul legalității și
temeiniciei, conform art. 328 alin.1
din C.pr.pen. și art. 22² din OUG
nr. 43/2002

PROCUROR ȘEF SECȚIE

RECHIZITORIU.

31 ianuarie 2018

*Procuror (...) din cadrul Direcției Naționale Anticorupție - Secția de
Combatere a Infrațunilor Asimilate Infrațunilor de Corupției;*

Examinând actele de urmărire penală efectuate în dosarul cu numărul de
mai sus, privind pe
inculpații:

FLORICA CLAUDIU IONUT, cercetat în stare de libertate, sub aspectul
săvârșirii infrațunilor de:

- *complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297
alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

- *spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002, cu
aplicarea art.5 C.p.*

PESCARIU DINU MIHAIL, cercetat în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii de:

- *spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002, cu aplicarea art.5 C.p.*

NICA DAN, cercetat în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii de:

- *abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.*

TICĂU SILVIA ADRIANA, cercetată în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii de:

- *abuz în serviciu, prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

ATHANASIU ALEXANDRU, cercetat în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii de:

- *abuz în serviciu, prev. de art. 297 alin. 1 Cp. rap. la art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.*

H.S., cercetat în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii de:

-*complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

A.O.P., cercetat în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii de:
-*complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

și pe suspectul,

S. D. S., cercetat în stare de libertate, sub aspectul săvârșirii infracțiunii

de:

WWW.JURI.RO

- spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002, cu aplicarea art.5 C.p.

EXPUN URMĂTOARELE:

I. ÎN FAPT

I.1 Date privind modalitatea de sesizare în cazul infracțiunii de abuz în serviciu

a) Prin Rechizitoriul 187/P/2013 din data de 23.03.2015 (...) s-a dispus, printre altele, disjungerea cauzei și formarea unui nou dosar, înregistrat sub nr.237/P/2015, cu privire la suspecții Fureriu Daniel, Vreme Valerian, Țicău Adriana, Ecaterina Andronescu și alții pentru fapte de abuz în

serviciu, fapte de corupție și spălare de bani în legătură cu încheierea și

derula rea următoarelor proiecte și contracte:

-Contractul de închiriere de licențe Microsoft de tip "Enterprise Agreement Subscription" încheiat între Guvernul României și Microsoft Ireland prin intermediul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria,

-Contractul de închiriere de licențe Microsoft de tip "Enterprise Agreement Subscription" încheiat între Ministerul Comunicațiilor și Societății Informaționale și consorțiul D-CON.NET (MCSI MS-EAS),

-Contractul privind Sistemul Educațional Informatizat (MEC SEI) încheiat între (...) și Ministerul Educației și Cercetării.

b) Prin ordonanța nr.237/P/2015 din data de 15 decembrie 2017 (...) s-a dispus:

Disjunger ea cauzei și conținutul ceretărilor într-un dosar separat

sub aspectul săvârșirii de către,

- inculpatul Nica Dan, a infracțiunii de abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.13²

WWW.JURI.RO

din Legea nr.78/2000 rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.

-inculpata Țicău Silvia Adriana, a infracțiunii de abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.13² din Legea nr.78/2000 rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 a lin.1 C.p. și art.5C.p.

-inculpatul Athanasiu Alexandru, a infracțiunii de abuz în serviciu, prev. de art. 297 alin. 1 Cp. rap. la art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.

-inculpatul Florică Claudiu Ionuț, a infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.48C.p. rap. la art.13² din Legea nr.78/2000, rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.

-inculpatul H.S., a infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.48C.p. rap. la art.13² din Legea nr.78/2000, rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.

-inculpatul A.O.P., a infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.48C.p. rap. la art.13² din Legea nr.78/2000, rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.

-numitul Bejinariu Eugen, a infracțiunii de abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.13² din Legea nr.78/2000 rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.

-s ub a sp ectu l să vârși ri i in fr acțiu ni i d e sp ăla re d e ba ni
în legătură cu încheierea și derularea Contractului de închiriere de licențe Microsoft de tip Enterprise Agreement Subscription” încheiat între Guvernul României și Microsoft Ireland prin intermediul Fujitsu Siemens

Computers GmbH Austria

WWW.JURI.RO

(aşa cum s-a dispus în disjungerea dispusă prin Rechizitoriul întocmit în dosarul nr.187/P/2013, disjungere înregistrată sub nr.237/P/2015).

Dosarul disjuns a fost înregistrat la nivelul Direcției Naționale Anticorupție – Secția de Combatere a Infrațiunilor Asimilate Infrațiunilor de Corupție, sub **nr.622/P/2017**.

Prin ordonanța nr.622/P/2017 din data de 15.12.21017 s-a dispus reunirea dosarului nr. 622/P/2017 la dosarul nr. 448/P/2010, urmând ca în continuare cercetările să fie efectuate în dosarul **nr. 448/P/2010** (...).

I.2 Date privind modalitatea de sesizare în cazul infracțiunii de spălare a banilor

-La data de **02.12.2010**, FUJITSU TECHNOLOGY SOLUTIONS GesmbH, prin reprezentanții săi legali a sesizat organele de urmărire penală cu privire la împrejurările ulterioare încheierii contractelor de revânzare licențe Microsoft de către Fujitsu Technology Solutions GesmbH (FTS Austria) și FTS Fujitsu Technology Solutions România (FTS România) către Guvernul României – Secretariatul General al Guvernului (Ministerul Comunicațiilor și Societății Informaționale) în cadrul unor contracte derulate din aprilie 2004 până în februarie 2009 (...).

Dosarul a fost înregistrat la nivelul Direcției Naționale Anticorupție – Secția de combatere a infracțiunilor asimilate infracțiunilor de corupție sub nr. 448/P/2010.

În cuprinsul sesizării se arată că în urma unei investigații interne a societății, au fost identificate două contracte fictive de prestări servicii, aferente contractelor susmenționate, încheiate de Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria cu Profinet Aktiengesellschaft AG (cu sediul în (...), Liechtenstein) și (...) LLC (cu sediul în (...), Washington D.C), contracte în baza cărora au fost

transferate importante sume de bani în contul celor doi subcontractori fără ca serviciile să fi fost prestate.

Astfel, subcontractorul Profinet AG a fost contractat de Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria pentru a asigura prestarea unor servicii tehnice aferente Contractului comercial de închiriere licențe nr. 0115RO /15.04.2004 încheiat între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Guvernul României.

În baza respectivului contract, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a plătit către Profinet AG într-un cont deschis la Bank Leu Ltd din Zurich, Elveția (cont nr.(...)), întreaga sumă prevăzută în acesta, respectiv 15,6 milioane USD.

Pentru Contractul comercial de închiriere licențe nr. 0115RO/15.04.2004 și pentru actul adițional nr.1 la acesta, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a obținut finanțare de la West LB Londra, Marea Britanie, și garantată prin nouă bilete la ordin totalizând 54.567.465 USD emise de Guvernul României.

În data de 30 noiembrie 2004, având în vedere Actul adițional nr.1 la Contractul comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 încheiat între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Guvernul României, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a plătit către Profinet AG, în același cont bancar, suma de 7,2 milioane USD.

Pentru Actul adițional nr.1 la Contractul comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a obținut finanțare de la West LB Londra, Marea Britanie, și garantată prin nouă bilete la ordin totalizând 19.370.500 dolari emise de Guvernul României, precum și o Scrisoare de confort semnată de ministrul Eugen Bejinariu.

În data de 11 mai 2004, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a plătit Profinet AG suma completă scadentă în temeiul contractului subsidiar.

În data de 18 septembrie 2008, având în vedere Actele adiționale 2/3 la Contractul comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 încheiat între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Guvernul României, (...) LLC a fost contractată de Fujitsu Technology Solutions România pentru a asigura prestarea unor servicii tehnice. În perioada octombrie-decembrie 2008, Fujitsu Technology Solutions România a plătit către (...) suma de 11,5 milioane dolari, prin transfer bancar, în contul bancar deschis la Credit Suisse SA Viena Austria. Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a obținut finanțarea pentru Actele adiționale 2/3 la Contract, inclusiv pentru plățile către subcontractor, prin închirierea unui contract de factoring cu (...) Bank Austria AG, Viena, Austria.

În data de 25 noiembrie 2008, a fost încheiat Actul adițional nr.4 la Contractul comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Guvernul României. Imediat după încheierea Actului adițional nr.4, Fujitsu Technology Solutions România a solicitat de la (...) o ofertă de preț pentru prestarea unor servicii suplimentare de către această firmă și i-a plătit suma suplimentară de 9,4 milioane dolari în perioada decembrie-februarie 2009, din nou prin transfer bancar în același cont deschis la Credit Suisse.

În cuprinsul sesizării se arată că Profinet AG și (...) nu au executat serviciile ce formau obiectul contractelor.

Ulterior au fost depuse mai multe completări la denunț, în care se detaliază modul de încheiere a contractelor între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Profinet AG respectiv (...), (...).

I.3 DESCRIEREA PE SCURT A FAPTELOR

În perioada decembrie 2003 - octombrie 2004, reprezentanții Guvernului României (inculpatul **Nica Dan**, în calitate de ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației, inculpata **Țicău Silvia Adriana**, în calitate de secretar de stat la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, respectiv de

ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației, inculpatul **Athanasiu Alexandru**, în calitate de ministru al educației și cercetării), au inițiat și susținut după caz, proiectele Hotărârilor de Guvern nr. 1473/11.12.2003, nr. 470/01.04.2004 și nr. 1778/21.10.2004, prin care s-a aprobat încheierea între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria a contractului comercial de închiriere de licențe nr. 0115RO/15.04.2004, referitor la produsele Microsoft, respectiv s-a aprobat extinderea contractului comercial de închiriere de licențe și pentru produsele educaționale Microsoft.

În scopul de a favoriza Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria prin evitarea organizării unei licitații publice, în cuprinsul Hotărârilor de Guvern menționate s-a invocat în mod nereal calitatea acestei firme de unic distribuitor pentru licențele Microsoft.

Extinderea contractului comercial de închiriere de licențe și pentru produsele educaționale Microsoft a fost aprobată prin Hotărârea de Guvern nr.1778/21.10.2004 fără a exista un necesar fundamentat.

Aprobarea încheierii între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria a contractului comercial de închiriere de licențe nr.0115RO/15.04.2004, referitor la produsele Microsoft, extinderea contractului comercial de închiriere de licențe și pentru produsele educaționale, s-a realizat cu încălcarea dispozițiilor art.3 lit.c și d din Legea nr.188/1999, privind Statutul funcționarilor publici, art.12 lit.a din OUG nr.60/2001 privind achizițiile publice (actual art.104 alin.1 lit.b, alin.2 din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice).

Prin fapta reprezentanților Guvernului României, *faptă care întrunește elementele constitutive ale infracțiunii de abuz în serviciu*, s-a cauzat, pe de o parte - un prejudiciu în valoare totală de **66.965.343,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, iar pe de altă parte - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens

Computers GmbH Austria.

În activitatea infracțională descrisă mai sus, reprezentanții Guvernului au fost ajutați de către inculpatul **Florică Claudiu Ionuț**, în calitate de reprezentant al Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, inculpatul **H.S.** și inculpatul **A.O.P.**, în calitate de reprezentanți ai Microsoft România SRL, aceștia având un rol determinant în a crea aparența că Fujitsu Siemens Computers este unic distribuitor al produselor Microsoft în cadrul contractului comercial de închiriere de licențe prin care Guvernul României urma să achiziționeze aceste produse.

Deși fapta de abuz în serviciu, descrisă mai sus, este prescrisă, aceasta prezintă relevanță deoarece constituie infracțiunea predicat pentru infracțiunea de spălare a banilor având ca obiect suma de **22.787.515 USD**, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft.

În vederea disimulării originii ilicite a **sumei de 22.787.515 USD**, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, *a fost încheiat un contract de consultanță fictiv între Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG.*

În baza contractului de consultanță fictiv încheiat între Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, o parte din folosul patrimonial

necuvenit obținut de Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria a fost transferat în contul Profinet AG, respectiv suma de 15.553.878,86 USD la data de 11.05.2004 și suma de 7.233.510,86 USD la data de 30.11.2004.

Persoanele implicate în ***operațiunile privind disimularea originii ilicite a sumei totale de 22.787.515 USD***, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, au fost ***inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail***, acesta din urmă fiind și beneficiarul final al unei părți din această sumă.

Astfel, în perioada aprilie - decembrie 2004 ***inculpatul Florică Claudiu Ionuț și inculpatul Pescariu Dinu Mihail***, în calitate de reprezentanți în fapt/drept ai societăților Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, ***în scopul de a disimula originea ilicită a sumei de 22.787.515 USD***, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, ***au dispus transferul respectivei sume de bani***, în baza unor contracte de servicii de consultanță fictive, după cum urmează:

- ***din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în contul Profinet AG,***

- ***din contul Profinet AG în contul Slytehrin Marketing Ltd***

- ***din contul Slytehrin Marketing Ltd, în contul Zonko Overseas Ltd și contul personal al lui Pescariu Dinu Mihail,***

- ***din contul Zonko Overseas Ltd în contul personal al suspectului S.D.Ș.,***

cunoscând faptul că respectiva sumă de bani reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria.

Pe de altă parte, inculpatul Pescariu Dinu Mihail, în perioada aprilie - decembrie 2004, în calitate de reprezentant în drept al societăților Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, a deținut în contul personal suma de 3.200.000 USD, sumă a cărei proveniență ilicită a fost disimulată anterior prin transferuri succesive, după cum urmează:

- din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în contul Profinet AG

-din contul Profinet AG, în contul Slytehrin Marketing Ltd,

-din contul Slytehrin Marketing Ltd, în contul său personal,

cunoscând faptul că respectiva sumă de bani reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria.

Prin contribuția la înființarea firmelor offshore Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, și la încheierea contractelor fictive de prestări servicii dintre Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, respectiv dintre Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, inculpații au contribuit la/au dispus realizarea transferurilor bancare menționate, care nu s-ar fi putut realiza în lipsa acestor elemente.

I.4.DESCRIEREA PE LARG A FAPTELOR

I.4.1. Aspecte privind încheierea contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004, a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft precum și a actelor adiționale nr.2,3,4, încheiate între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, din încheierea cărora Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria a obținut un folos patrimonial necuvenit, transferat ulterior, în

mod succesiv și în baza unor operațiuni comerciale fictive, în conturile societăților Profinet Aktiengesellschaft (Profinet AG), Slytherin Marketing Ltd, Zonko Overseas Ltd, conturile personale ale suspectului S.D.Ș. și al inculpatului Pescariu Dinu Mihail, în scopul disimulării originii ilicite a acestuia.

I.4.1.a) Aspecte cu privire la contractul comercial de închiriere licențe

n r.0 11 5 RO/15 .04 .
2004 .

La data de 04.09.2003, prim ministrul României la acel moment, (...), a aprobat Memorandumul privind „Parteneriatul strategic între Guvernul României și Microsoft”, memorandum inițiat de Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației - ministru Dan Nica, și avizat de Ministrul Integrării Europene - (...), Ministrul Afacerilor Externe - (...), Ministrul pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului (...).

Prin acest memorandum s-a aprobat semnarea de către ministrul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, inculpatul Nica Dan, a unei scrisori de intenție între Guvernul României și Microsoft Corporation.

La data 17 septembrie 2003 a fost semnată Scrisoarea de Intenție pentru Parteneriatul Strategic între Guvernul României și Microsoft Corporation (...).

Prin respectivul document, în privința licențierii software, *Microsoft își exprimă intenția de a întreprinde, printre altele, următoarele acțiuni:*

Entitatea Microsoft care acordă licențe în Europa, **Microsoft Ireland Operations Ltd (MIOL)**, **dorește să ofere Guvernului un acord special pentru obținerea de licențe pentru produsele Microsoft, la prețuri speciale guvernamentale.** Un astfel de acord de licență va conferi Guvernului (inclusiv acelor instituții publice listate în acord) flexibilitatea necesară și posibilitatea de previzionare a bugetului pe durata acordului.

Prin același document, în privința Acordului de Licență, Guvernul își exprimă intenția de a depune eforturi pentru a asigura că utilizarea software-

ului Microsoft în interiorul aparatului guvernamental se face în conformitate cu licențele acordate. Pentru realizarea acestui scop, **Guvernul și Microsoft**

Ireland Operations Ltd (entitate de acordare a licențelor Microsoft în Europa) vor colabora la elaborarea și adoptarea unui acord guvernamental special de licență ce va fi semnat până la data de 15 martie 2004.

Scrisoarea de intenție a fost semnată de către inculpatul **Nica Dan** din partea Ministerului Comunicațiilor și Tehnologiei Informației și de către Steve Ballmer din partea Microsoft Corporation.

La data de 01.10.2003 Fujitsu Siemens Computers și Microsoft România (și nu Microsoft Ireland Operations Ltd) au transmis la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, în atenția ministrului Dan Nica, unde a fost înregistrată sub nr. (...) /02.10.2003 (...), o ofertă comună ce cuprindea: Microsoft Business Agreement¹, Microsoft Enterprise Subscription Agreement², Microsoft Select Agreement³, formulare de înscriere și o ofertă de finanțare în valoare de 41.909.325 USD, valabilă până la 15.03.2004.

¹ **Microsoft Business Agreement (MBA)**-contract cadru pentru clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care stabilește termenii și condițiile generale de licențiere pentru produsele Microsoft, drepturile și obligațiile părților semnatare (Microsoft și Client). Se semnează pe o perioadă de 3 ani, prin intermediul unui tip de partener de licențiere Microsoft numit Large Account Reseller (LAR).

² **Microsoft Enterprise Subscription Agreement (EAS)**-contract de licențiere ne-perpetuu, pentru clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care stabilește termenii și condițiile specifice acestui tip de licențiere, tip închiriere/leasing, pentru produsele Microsoft, drepturile și obligațiile părților semnatare (Microsoft și Client). Se semnează pe o perioadă de 3 ani, prin intermediul unui tip de partener de licențiere Microsoft numit Large Account Reseller (LAR). Acest tip de contract se semnează împreună cu un Master Business Agreement și cu un Enterprise Order Subscription (EOS), prin care se plasează comenzile (se stabilesc cantitățile, prețurile de referință și prin ce LAR se derulează). Clientul poate utiliza orice versiune pentru produsele și în cantitățile comandate, pe perioada de valabilitate a contractului. La sfârșitul contractului, clientul poate să

- reînnoiască contractul și să folosească în continuare orice versiune pentru produsele din contract
- cumpere ultima versiune (la o valoare reziduală, similar cu leasingul)
- dezinstaleze și să nu mai folosească produsele

³ **Microsoft Select Agreement (SA)**- contract de licențiere perpetuu, pentru clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care stabilește termenii și condițiile specifice acestui tip de licențiere, tip cumpărare definitivă, pentru produsele Microsoft, drepturile și obligațiile părților semnatare (Microsoft și Client). Se semnează pe o perioadă de 3 ani, prin intermediul unui tip de partener de licențiere Microsoft numit Large Account Reseller (LAR). Acest tip de contract se semnează împreună cu un Master Business Agreement și cu un Enterprise Order Subscription (EOS), prin care se plasează comenzile (se stabilesc cantitățile, prețurile de referință și prin ce

LAR se derulează). Clientul poate utiliza versiunea cumpărată sau orice versiune anterioară pentru produsele și în cantitățile comandate.

Clientii mari (cu peste 250 de calculatoare), care optau pentru închiriere, semnau un MBA (condițiile

WWW.JURI.RO

Potrivit acestui document, în condițiile acceptării ofertei, derularea contractului semnat cu firma Microsoft urma să se realizeze prin intermediul Fujitsu Siemens Computers care era Large Account Reseller (LAR – *revânzător pentru volum mare de produse Microsoft*) la nivel european. Această ofertă este semnată de inculpatul **Florică Claudiu Ionuț** - director Reprezentanță Fujitsu Siemens Computers și inculpatul **H.S.** - General Manager Microsoft România.

În adresa nr. 2 021/19.09.2014 emisă de Microsoft România SRL (...) se

a rată că Microsoft România SRL nu ar fi avut competența să aibă vreo contribuție la pregătirea ofertei financiare a Fujitsu Siemens, deoarece SC Microsoft România SRL este o filială a Microsoft Corporation care se ocupă în principal cu activități de marketing și servicii de suport tehnic, MICROSOFT IRELAND OPERATIONS LIMITED fiind singura entitate

Microsoft autorizată de Microsoft Corporation să deruleze activități legate de

licențiere a produselor Microsoft pe teritoriul Europei, Orientul și Mijlocii și Africii, inclusiv încheierea contractelor de licențiere software Microsoft, determinarea de prețuri recomandate, stabilirea de prețuri către distribuitori, acordarea de discount-uri către distribuitori, precum și încheierea contractelor de distribuție cu partenerii săi.

Mai mult, în conținutul aceleiași adrese se arată că în arhiva SC Microsoft România SRL nu au fost identificate cele două oferte comune Fujitsu Siemens Computers – Microsoft (oferta din 02.10.2003 și cea din 12.03.2004), singurul document identificat fiind un document scanat (atașat unei corespondențe electronice) ce a fost transmis de către un reprezentant de la Fujitsu Siemens Computers. Această corespondență denotă că documentul a fost creat de reprezentanții Fujitsu Siemens Computers și a fost semnat de inculpatul **H.S.** contrar atribuțiilor ce îi reveneau.

generale de licențiere) sub care semnau un EAS (închiriere de licențe) pentru toate calculatoarele și plasau comanda printr-un EOS. Separat, pentru produsele pe care nu le foloseau pe toate calculatoarele, semnau un SA prin care comandau la prețuri discount-ate aceste produse adiționale.

WWW.JURI.RO

La data de 11.12.2003 a fost emisă HG nr.1473 (...), prin care *Secretariatul General al Guvernului a fost împuternicit să semneze cu Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, partenerul european al Microsoft Ireland Operations Limited*, contractul cadru de cumpărare licențe Microsoft. Secretariatul General al Guvernului a fost împuternicit să semneze contractul cadru pe o durată 5 ani, începând cu anul 2004, și să facă plata din bugetul aprobat, prin aplicarea **art.12 lit.a din OUG nr. 60/2001**.

HG nr.1473/11.12.2003 a avut ca inițiatori Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației și Secretariatul General al Guvernului, fiind semnată de către (...), în calitate de prim-ministru, și contrasemnată de către inculpata **Țicău Silvia Adriana** - pentru Ministrul comunicațiilor și tehnologiei informației, **Bejinariu Eugen**, în calitate de Ministru pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului și Mihai Nicolae Tănăsescu, în calitate de Ministru al finanțelor publice.

Nota de fundamentare ce a stat la baza emiterii acestei hotărâri de guvern are ca inițiatori Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației - ministru **Nica Dan**, și Secretariatul General al Guvernului - ministru coordonator **Eugen Bejinariu**, și este avizată de Ministerul Finanțelor Publice - ministru Mihai Nicolae Tănăsescu și Ministerul Justiției (...).

Acceași Notă de fundamentare, care are doar semnăturile inițiatorilor fără semnăturile ministerelor care au dat aviz, și care se publică pe site-ul Guvernului, după adoptarea hotărârii și publicarea ei în Monitorul Oficial, poartă semnăturile inculpatei **Țicău Silvia Adriana** - pentru Ministrul comunicațiilor și tehnologiei informației și **Eugen Bejinariu**, în calitate de Ministru pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului.

Prin Nota de fundamentare se propune aprobarea proiectului de hotărâre de guvern prin care să fie mandatat Secretariatul General al Guvernului să semneze, în numele Guvernului României, un contract cadru de licențiere

valabil pe 5 ani cu Microsoft Ireland Operations Limited și partenerul său

WWW.JURI.RO

european (European Large Account Reseller) Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, cu precizarea că acest contract este aferent unui număr de 50.000 de utilizatori din administrația publică centrală (guvern, ministere, agenții guvernamentale, alte instituții subordonate guvernului).

În cuprinsul Notei de fundamentare *nu se arată* care este motivul pentru care urmează a se face aplicarea art.12 lit. a din OUG nr. 60/2001, și de ce *Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria este desemnat drept partener unic al Microsoft Ireland Operations Limited*, din moment ce la **nivelul anilor 2003 – 2004 în România erau autorizate ca Large Account Reseller un număr de cinci companii (...):**

- (...) LTD
- SC DimSoft SRL
- SC (...) SRL
- SC (...) SRL
- Fujitsu Siemens Computers GmbH.

Potrivit art. 12 lit. a din OUG nr. 60/2001, autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedura de negociere cu o singură sursă numai atunci când produsele, lucrările sau serviciile pot fi furnizate, executate sau prestate doar de un singur contractant, din motive de natură tehnică, artistică sau din motive legate de protecția unui drept de exclusivitate asupra acestora.

În textul inițial al Hotărârii de Guvern, așa cum fusese înaintată de Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, era prevăzută contractarea unei finanțări externe de 42.000.000 USD, fapt ce denotă că inculpatul Nica Dan își însușise deja termenii ofertei transmisă de Fujitsu Siemens Computers GmbH la data de 02.10.2003. Cu privire la această ofertă nu se face însă nici o referire în Nota de fundamentare.

De asemenea, din cercetările efectuate rezultă că, în vederea încheierii contractului, a fost instituit un colectiv de lucru din care a făcut parte inculpata **Țicău Silvia Adriana** de la Ministerul Tehnologiei și Comunicațiilor.

Deși nu exista nici un document oficial (în afară de așa-zisa ofertă comună Microsoft România - Fujitsu din 02.10.2003), și nicio altă verificare suplimentară din care să rezulte calitatea Fujitsu Siemens Computers GmbH de unic distribuitor al licențelor Microsoft pe teritoriul României (după cum s-a arătat mai sus, erau cinci societăți comerciale care aveau calitatea de Microsoft LAR pe teritoriul României) **în ședința de guvern din data de 27 noiembrie 2003**, în care s-a dezbătut proiectul de hotărâre (HG nr.1473/2003) privind atribuirea către Secretariatul General al Guvernului a competenței de a semna contractul-cadru de licențiere referitoare la produsele Microsoft, **inculpatul Nica Dan de la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației și Eugen Bejinariu de la SGG, au susținut în mod nereal că Fujitsu Siemens Computers GmbH este unicul reprezentant și distribuitor al produselor Microsoft (...).**

În cadrul respectivei ședințe de guvern, ministrul finanțelor publice Mihai Tănăsescu, a arătat că nu e nevoie să se menționeze în hotărârea de guvern că achiziția va fi din sursă unică deoarece aceasta este decizia celui care aplică, respectiv Secretariatul General al Guvernului, care are posibilitatea să decidă dacă organizează o licitație publică sau face achiziționarea dintr-o sursă unică, fiind legislație deja aprobată în domeniu.

Cu toate acestea, inițiatorii hotărârii de guvern, Eugen Bejinariu și **inculpatul Nica Dan** au susținut că Fujitsu Siemens Computers GmbH este singurul reprezentant/distribuitor al Microsoft în România și astfel s-ar justifica achiziționarea licențelor Microsoft din sursă unică.

Rezultă așadar că încă de la aprobarea proiectului HG nr.1473/11.12.2003, inculpatul Nica Dan de la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației și ministrul Eugen Bejinariu de la Secretariatul General al Guvernului au urmărit favorizarea Fujitsu Siemens Computers GmbH prin desemnarea acestuia ca distribuitor unic de licențe către Guvernul României și evitarea organizării unei licitații publice.

În data de 15 decembrie 2003, după aprobarea Hotărârii de Guvern nr.1473 în ședința de guvern din 11.12.2003, funcționarii din cadrul Secretariatului General al Guvernului au solicitat de la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației documentele care atestă *calitatea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria de partener abilitat Microsoft pentru încheierea contractului de licențiere referitoare la produsele Microsoft, în conformitate cu dispozițiile OUG nr.60/2001 privind achizițiile publice (...).*

La aceeași dată de 15.12.2003 este transmisă de către Microsoft Romania o adresă semnată de inculpatul H.S., în calitate de General Manager Microsoft România, înregistrată la cabinetul Secretarului de Stat (...) sub nr.15A/4883/I.M/15.12.2003, în care se arată că *"derularea contractului comercial aferent contractului cadru de licențiere semnat cu Microsoft se va realiza prin intermediul partenerului nostru autorizat Fujitsu Siemens Computers GmbH, cu sediul în (...), Viena, Austria, în calitate de Microsoft Large Account Reseller (LAR) la nivel european"(...).*

De remarcat este faptul că adresa sus-menționată nu are număr de înregistrare la Microsoft România, ca de altfel și ofertele comune Microsoft-Fujitsu din 02.10.2003, respectiv 12.03.2004, iar data emiterii este 15.11.2003, deși la Secretariatul General al Guvernului a fost înregistrată la 15.12.2003.

În cursul cercetărilor inculpatul Florică Claudiu Ionuț a depus mai multe înscrisuri *în original*, printre care și o adresă emisă la data de 19 decembrie 2003 de către Microsoft Romania, semnată de inculpatul H.S. (...) în calitate de General Manager Microsoft Romania, în care se arată că *"derularea contractului comercial aferent contractului cadru de licențiere care va fi semnat cu Microsoft Ireland Operations Limited Ltd se va realiza prin intermediul Fujitsu Siemens Computers GmbH, cu sediul în (...), Viena, Austria, în calitate de Microsoft Large Account Reseller (LAR) la nivel european, desemnat drept partener unic*

pentru revânzarea drepturilor neexclusive de utilizare a produselor software Microsoft, în ceea ce privește contractul special de licențiere menționat”.

Înscrisul depus de inculpatul **Florică Claudiu Ionuț** nu are număr de înregistrare nici de la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației și nici de la Secretariatul General al Guvernului, și nu a fost identificat în arhiva celor două ministere.

Chiar dacă respectivul înscris nu se regăsește înregistrat în arhiva celor două ministere, din cuprinsul acestuia se desprinde intenția clară a inculpatului **H.S.** de a pune la dispoziția inculpatului **Florică Claudiu** orice înscris care să ateste în mod nereal calitatea Fujitsu Siemens drept partener unic pentru revânzarea drepturilor neexclusive de utilizare a produselor software Microsoft, și care să justifice în același timp decizia deja luată de inițiatorii HG

1473/2003, respectiv inculpatul **Nica Dan** și Bejinariu Eugen, de a nu se organiza o licitație publică în vederea achiziționării de licențe Microsoft.

La data de 12 martie 2004, Fujitsu Siemens Computers și Microsoft România (**și nu Microsoft Ireland Operations Ltd**) au transmis la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației o nouă ofertă comună - actualizată, valabilă până la data de 30 martie 2004, propunerea trimisă incluzând și o ofertă de finanțare prin credit furnizor din partea Fujitsu Siemens Computers. Oferta a fost înregistrată la Cabinetul Secretarului de Stat Țicău Adriana sub nr. (...) /12.03.2004 (...). Conform ofertei transmise, prețul închirierii licențelor pentru o perioadă de 5 ani era de 43.665.855 USD. În cazul în care era acceptată propunerea de finanțare prin credit furnizor, prețul produselor se ridica la 54.694.764,50 USD, costurile de finanțare fiind deci de circa **11.000.000 USD**. Această ofertă este semnată de inculpatul **Florică Claudiu Ionuț** din partea Fujitsu Siemens Computers GmbH și inculpatul **A.O.P.** din partea Microsoft România.

După cum s-a arătat mai sus, (adresa nr. 20 21 /19.09.2014 em

isă de

Microsoft România SRL - (...) Microsoft România SRL nu ar fi avut

WWW.JURI.RO

competența să aibă vreo contribuție la pregătirea ofertei financiare a Fujitsu Siemens, deoarece SC Microsoft România SRL este o filială a Microsoft Corporation care se ocupă în principal cu activități de marketing și servicii de suport tehnic, *Microsoft Ireland Operations Limited fiind singura entitate Microsoft autorizată de Microsoft Corporation să deruleze activități legate de licențiere a produselor Microsoft pe teritoriul Europei, Orientului Mijlociu și Africii, inclusiv încheierea contractelor de licențiere software Microsoft, determinarea de prețuri recomandate, stabilirea de prețuri către distribuitori, acordarea de discount-uri către distribuitori, precum și încheierea contractelor de distribuție cu partenerii săi.*

Mai mult, în conținutul aceleiași adrese se arată că în arhiva SC Microsoft România SRL nu au fost identificate cele două oferte comune Fujitsu Siemens Computers - Microsoft, singurul document identificat fiind un document scanat (atașat unei corespondențe electronice) ce a fost transmis de către un reprezentant de la Fujitsu Siemens Computers. *Această corespondență denotă că documentul a fost creat de reprezentanții Fujitsu Siemens Computers și a fost semnat de inculpatul A.O.P. contrar atribuțiilor ce îi reveneau.*

(...)

Elementele contradictorii care se desprind din cuprinsul respectivei scrisori, care ar fi trebuit să ridice anumite semne de întrebare și care ar fi necesitat lămuriri suplimentare ce trebuiau solicitate de la Microsoft Ireland, erau următoarele:

- în cuprinsul scrisorii de la Microsoft Ireland se face referire exclusiv la **Contractele de licențiere** (contractele tehnice) și nu la **Contractul comercial** care se încheie întotdeauna de către societatea care are calitatea de Microsoft LAR și beneficiar,

- astfel, spre deosebire de **contractul comercial** care este acel contract prin care se stabilesc raporturi juridice comerciale și din care izvorăsc obligații

comerciale, **contractele de licențiere** (*Microsoft Business Agreement*⁴, *Microsoft Enterprise Subscription Agreement*⁵, *Microsoft Select Agreement*⁶) sunt contractele semnate între client și producătorul programelor software în care sunt descrise drepturile și obligațiile fiecăruia, termenii și condițiile de utilizare a produselor software incluse în contract,

-se face referire atât la oferta comună din 2 octombrie 2003 cât și la oferta comună din **12 martie 2004** (aceasta având aceeași dată cu scrisoarea de la Microsoft Ireland) ca fiind acceptate de Guvernul României, deși până la data de 12 martie 2004 Guvernul României încă nu fusese informat de către *Microsoft Ireland* cu privire la calitatea Fujitsu Siemens Computers GmbH de partener unic Microsoft, deoarece atât oferta cât și scrisoarea aveau aceeași dată,

- Fujitsu Siemens Computers GmbH **este împuternicit să semneze Contractele de licențiere** - împuternicire nereală deoarece contractele de

⁴ *Microsoft Business Agreement (MBA)*-contract cadru pentru clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care stabilește termenii și condițiile generale de licențiere pentru produsele Microsoft, drepturile și obligațiile părților semnatare (Microsoft și Client). Se semnează pe o perioadă de 3 ani, prin intermediul unui tip de partener de licențiere Microsoft numit Large Account Reseller (LAR).

⁵ *Microsoft Enterprise Subscription Agreement (EAS)*-contract de licențiere ne-perpetuu, pentru clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care stabilește termenii și condițiile specifice acestui tip de licențiere, tip închiriere/leasing pentru produsele Microsoft, drepturile și obligațiile părților semnatare (Microsoft și Client). Se semnează pe o perioadă de 3 ani, prin intermediul unui tip de partener de licențiere Microsoft numit Large Account Reseller (LAR). Acest tip de contract se semnează împreună cu un Master Business Agreement și cu un Enterprise Order Subscription (EOS), prin care se plasează comenzile (se stabilesc cantitățile, prețurile de referință și prin ce LAR se derulează). Clientul poate utiliza orice versiune pentru produsele și în cantitățile comandate, pe perioada de valabilitate a contractului. La sfârșitul contractului, clientul poate să

- reînnoiască contractul și să folosească în continuare orice versiune pentru produsele din contract
- cumpere ultima versiune (la o valoare reziduală, similar cu leasingul)
- dezinstaleze și să nu mai folosească produsele

⁶ *Microsoft Select Agreement (SA)*- contract de licențiere perpetuu, pentru clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care stabilește termenii și condițiile specifice acestui tip de licențiere, tip cumpărare definitivă, pentru produsele Microsoft, drepturile și obligațiile părților semnatare (Microsoft și Client). Se semnează pe o perioadă de 3 ani, prin intermediul unui tip de partener de licențiere Microsoft numit Large Account Reseller (LAR). Acest tip de contract se semnează împreună cu un Master Business Agreement și cu un Enterprise Order Subscription (EOS), prin care se plasează comenzile (se stabilesc cantitățile, prețurile de referință și prin ce LAR se derulează). Clientul poate utiliza versiunea cumpărată sau orice versiune anterioară pentru produsele și în cantitățile comandate.

Clienții mari (cu peste 250 de calculatoare), care optau pentru închiriere, semnau un MBA (condițiile generale de licențiere) sub care semnau un EAS (închiriere de licențe) pentru toate calculatoarele și plasau comanda printr-un EOS. Separat, pentru produsele pe care nu le foloseau pe toate calculatoarele, semnau un SA prin care comandau la prețuri discount-ate aceste produse adiționale.

licențiere se semnează numai de Microsoft Ireland Operations Limited Ltd (producatorul programelor software),

- Fujitsu Siemens Computers GmbH *nu este desemnat partener unic abilitat să încheie contractul comercial* (contractul comercial se semnează doar de Microsoft LAR în urma negocierilor purtate cu beneficiarul final, negocieri la care se putea ajunge doar în urma câștigării unei licitații publice sau în urma unei negocieri directe determinată de o cauză obiectivă),

-din cuprinsul respectivei scrisori nu rezultă că Fujitsu Siemens Computers GmbH este partenerul unic abilitat să semneze **contractul comercial** cu Guvernul României și prin urmare nu se justifică atribuirea contractului prin hotărâre de guvern fără organizarea unei licitații publice.

Distincția dintre **Contractul comercial** și **Contractele de licențiere** este foarte clar stabilită chiar în art.1 alin.1 și 2 din **HG nr.470/01.04.2004 (...)**.

Astfel, la art.1 alin.1 din HG nr.470/01.04.2004, se arată următoarele:

”se aprobă încheierea, între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, a **contractului comercial** de închiriere de licențe referitor la produsele Microsoft, în forma prevăzută în anexa care face parte integrată din prezenta hotărâre”.

Iar în art.1 alin.2 din HG nr.470/01.04.2004, se arată:

”se aprobă încheierea, între Guvernul României și **Microsoft Ireland Operations Limited**, ”**Contractele tehnice relevante ale Microsoft**”, și anume **Microsoft Business Agreement, Microsoft Enterprise Subscription Agreement, Microsoft Select Agreement** și Formularele de înscriere aferente acestora, anexate la contractul comercial de închiriere de licențe”.

Așadar, nu se poate vorbi de o confuzie între cele două tipuri de contracte, și prin urmare scrisoarea de la Fujitsu Siemens Computers GmbH, care a constituit și ANEXA 10 la contractul cadru, nu putea fi luată în considerare pentru a justifica achiziția din sursă unică fără organizarea unei licitații publice.

Prin scrisoarea de la Microsoft Ireland Operations Limited, Fujitsu Siemens Computers GmbH era împuternicit doar să semneze **Contractele de Licențiere**.

În legătură cu împuternicirea Fujitsu Siemens Computers GmbH de a semna **contractele de licențiere**, prin **adresa nr. (...) /26.10.2016 (...)** Microsoft România SRL a comunicat faptul că **Microsoft Ireland Operations Limited (MIOL)** a autorizat Fujitsu ca Large Account Reseller (LAR) în mai multe țări din Europa. În această calitate, **Fujitsu nu era autorizat să semneze contractele cadru de licențiere pentru produse Microsoft** (și anume contractele tehnice de licențiere) cu beneficiarii finali. **În fapt Fujitsu nici nu a semnat contractele tehnice de licențiere încheiate cu Guvernul României în legătură cu contractul Enterprise Subscription Agreement din 2004 care sunt semnate de către MIOL.** Ca LAR, Fujitsu a fost autorizat, printr-un contract de tip Channel Partner încheiat cu MIOL, să vândă produse de software Microsoft către beneficiari finali precum Guvernul României. În acest sens, **în calitate de LAR Fujitsu putea să negocieze părțile relevante, să convină și să semneze, în nume propriu, ca revânzător, contractul comercial cu orice beneficiar final, inclusiv cu Guvernul României.** Totodată, în calitate de LAR, Fujitsu efectua în mod normal mai multe activități auxiliare, precum: completarea formularelor Microsoft pentru contracte de licențiere cu datele beneficiarilor finali și obținerea semnăturii acestora pe contractele de licențiere, administrarea programelor de licențiere prin informarea beneficiarilor finali asupra drepturilor și obligațiilor pe care le aveau prin contractul de licențiere etc.

În cuprinsul aceleiași adrese se mai arată că **modelul de business al vânzărilor licențelor Microsoft în România și, în general în Europa, la nivelul anului 2004 era un model indirect de vânzare, ce se realiza prin partenerii autorizați să revândă produse Microsoft. În modelul indirect de vânzare, LAR-ul semnează contractul comercial cu beneficiarul final, iar nu MIOL sau orice altă entitate Microsoft, și că MIOL nu trebuia să împuternicească un**

LAR pentru a semna contractul comercial cu beneficiarul final, întrucât acesta era semnat în mod normal de către LAR, în nume și în interes propriu.

Așadar, distincția dintre cele două tipuri de contracte, comercial respectiv de licențiere, este confirmată și de către Microsoft România, și prin urmare scrisoarea de la Microsoft Ireland Operations Limited din 12 martie 2004 (Anexa 10 la contract care a fost publicată și în Monitorul Oficial) nu putea constitui o justificare a achiziției din sursă unică fără organizarea unei licitații publice.

Prin HG nr.470/01.04.2004 a fost abrogată HG nr.1473/2003, fiind ***aprobată încheierea între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH, a contractului comercial de închiriere de licențe referitor la produsele Microsoft (...).*** S-a aprobat totodată încheierea între Guvernul României și Microsoft Ireland Operations Limit și a „***Contractelor tehnice relevante Microsoft***”, și anume Microsoft Business Agreement, Microsoft Enterprise Agreement Subscription, Microsoft Select Agreement și Formularele de înscriere aferente acestora, anexate la contractul comercial de închiriere de licențe. Totodată a fost împuternicit ministrul pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului să semneze contractele. Ministerul Finanțelor Publice și Secretariatul General al Guvernului au fost împuternicite să emită o scrisoare de confort către finanțatorul firmei Fujitsu Siemens Computers GmbH.

HG nr.470/01.04.2004 a fost semnată de (...), în calitate de prim-ministru, și contrasemnată de către inculpatul ***Nica Dan***, în calitate de Ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației, ***Eugen Bejinariu***, în calitate de Ministru pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului și Mihai Nicolae Tănăsescu, în calitate de Ministru al finanțelor publice.

Nota de fundamentare a hotărârii de guvern ***are ca inițiatori Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației - ministru Nica Dan, și Secretariatul General al Guvernului - ministru Bejinariu Eugen.*** Este avizată

de Ministerul Finanțelor Publice - ministru Mihai Nicolae Tănăsescu, și Ministerul Justiției - ministru (...) (...).

În cuprinsul Notei de fundamentare se arată că urmare a scrisorii de intenție semnată la data de 17 septembrie 2003 între Guvernul României și Microsoft Corporation, în cadrul căreia s-a convenit, ca parte a strategiei comune, încheierea unui contract cadru de licențiere și a altor documente contractuale aferente între Guvernul României și Microsoft Ireland, pentru utilizarea de produse Microsoft de către instituțiile publice din România, Microsoft România, împreună cu Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, a depus la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, la data de 2 octombrie 2003, o ofertă comună.

Totodată se arată că, în vederea realizării obligațiilor asumate prin scrisoarea de intenție, Guvernul României *a adoptat Hotărârea nr.1473/2003* pentru atribuirea competenței Secretariatului General al Guvernului de a semna contractul cadru de licențiere referitor la produsele Microsoft.

În cuprinsul Notei de fundamentare se mai arată că urmare a verificărilor efectuate, Ministerul Finanțelor Publice a ajuns la concluzia că modalitatea de finanțare a acestui proiect prevăzută prin HG 1473/2003, care presupunea disponibilizarea de la fondul de rezervă a sumelor cu această destinație, din bugetele ordonatorilor de credite, și alocarea unei astfel de sume în bugetul Secretariatului General al Guvernului, nu se poate realiza, fondurile fiind insuficiente pentru plata integrală la data încheierii contractului, a licențelor închiriate. Toate acestea în condițiile în care, în luna decembrie 2003, Ministerul Finanțelor Publice aviza existența bugetului necesar.

De asemenea, în cuprinsul Notei de fundamentare, se atestă, **în mod nereal**, că Fujitsu Siemens Computers GmbH „este desemnat de Microsoft Ireland Operations Limited ca unic partener abilitat să semneze acest contract comercial de închiriere de licențe, să livreze produsele software

Mi cro so ft precum si să pri mea s că pretul pentru aceste pro
dus e, în

WWW.JURI.RO

cuantumul și în modalitățile prevăzute în contractul comercial de închiriere de licențe”, în condițiile în care din adresa oficială înaintată de către Microsoft Ireland Operations Limited la data de 12 martie 2004, (Anexa 10 la contract) se afirmă doar că ”*Fujitsu Siemens Computers GmbH es te în put erni cit să s em nez e Co nt ra ct ele d e Li cenți ere (ca r e nu a u ab solut*

ni cio legăt ură cu co nt ra ct ul com er ci al) , s ă a dm inis tr ez e p ro gr am ele de

li cenți ere și să di st ri bui e p ro d us el e so ftwar e Mi cro so ft că tr e Guver nul

României”.

Decizia Guvernului de a intra în relații contractuale cu Microsoft în urma semnării Scrisorii de Intenție la data de 17 septembrie 2003, a fost urmată așadar, de acceptarea în mod nelegal a propunerilor comerciale comune pe care Fujitsu Siemens Computers GmbH și Microsoft România (și nu Microsoft Ireland Operations Limited) le-au depus la Guvernul României (Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației) în data de 2 octombrie 2003 și 12 martie 2004, fără a se motiva aplicarea procedurii prevăzută de art.12 lit.a din OUG nr. 60/2001, potrivit căreia, *autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedura de negociere cu o singură sursă numai atunci când produsele, lucrările sau serviciile pot fi furnizate, executate sau prestate doar de un singur contractant*, din motive de natură tehnică, artistică sau din motive legate de protecția unui drept de exclusivitate asupra acestora, în condițiile în care la nivelul anilor 2003-2004 erau autorizate mai multe societăți comerciale ca Microsoft Large Account Reseller pe teritoriul României.

După cum s-a arătat mai sus, la nivelul anilor 2003 - 2004 în România erau autorizate ca Large Account Reseller un număr de cinci companii:

-(...) LTD

-SC DimSoft SRL

-SC (...) SRL

-SC (...) SRL

-Fujitsu Siemens Computers GmbH.

WWW.JURI.RO

Mai mult, în arhiva Microsoft nu a fost identificat un document din care să rezulte că Fujitsu Siemens Computers GmbH este „*unic partener să semneze acest contract*”.

Tot din cercetările efectuate a rezultat că, prin adresa nr. (...)/2004 din data de 31.03.2004 (...), Ministerul Justiției a avizat favorabil proiectul de Hotărâre a Guvernului (HG nr.470/2004) precizând:

„în opinia noastră, încheierea contractului comercial de închiriere de licență reprezintă o **achiziție publică**, în sensul dispozițiilor art.3 lit.a din Ordonanța de Urgență a Guvernului nr.60/2001 privind achizițiile publice, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 212/2002, potrivit art. 2 din proiect, plata ratelor urmând a fi suportată din bugetul de stat (...), deci din **fonduri publice.**”

Se propune ca în Nota de fundamentare –care reprezintă instrumentul de prezentare și motivare a noii reglementări - să se menționeze că **situația obiectivă din cauză se circumscrie uneia din ipotezele enumerate la art. 12 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 60/2001**, în baza căruia autoritatea contractantă are dreptul de a aplica procedura de **negociere cu o singură sursă**.

Este de menționat faptul că Ministerul Justiției a făcut această propunere în condițiile în care avea cunoștința de scrisoarea provenită de la **Microsoft Ireland Operations Limited la data de 12 martie 2004 (Anexa 10 la contract)**, considerând așadar că respectiva scrisoare nu justifică achiziția din sursă unică.

Contrar propunerilor făcute de Ministerul Justiției, în nota de fundamentare nu au fost arătate motivele obiective pentru care s-a aplicat procedura de negociere cu o singură sursă, respectiv cu **Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria**.

Valoarea contractului a fost de 54.567.465 USD, iar plata urma a se efectua în 9 rate semestriale:

-rata 1 - 8.590.265 USD - termen de plată 15 aprilie 2005

-rata 2 - 6.474.398 USD - termen de plată 15 octombrie 2005

- rata 3 - 6.256.052 USD - termen de plată 15 aprilie 2006
- rata 4 - 6.089.523 USD - termen de plată 15 octombrie 2006
- rata 5 - 5.843.742 USD - termen de plată 15 aprilie 2007
- rata 6 - 5.672.317 USD - termen de plată 15 octombrie 2007
- rata 7 - 5.456.925 USD - termen de plată 15 aprilie 2008
- rata 8 - 5.257.420 USD - termen de plată 15 octombrie 2008
- rata 9 - 4.926.823 USD - termen de plată 15 aprilie 2009.

La data de 15.04.2004, Guvernul României (prin ministru **Eugen Bejinariu**) și Microsoft Ireland Operation Limited, prin FSC GmbH Austria (prin (...) și (...)) au încheiat **contractul comercial de închiriere de licențe nr.0115RO** (...) în valoare de 54.567.465 USD, conform căruia livrarea produselor/serviciilor trebuia efectuată în 30 zile iar plata urma a se efectua în 9 rate semestriale. Conform art. 6.1 Guvernul se obliga să emită o scrisoare de confort și bilete la ordin aferente fiecărei rate.

Plățile au fost efectuate conform graficului convenit prin contract.

Microsoft Ireland Operation Limited a facturat către FSC GmbH suma de 25.791.137,94 USD (...) (prețul licențelor în considerarea Secretariatului General al Guvernului - după cum rezultă din mențiunile de pe factura invoice emisă de Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH), iar **FSC GesmbH a refacturat către Guvernul României suma de 54.567.465 USD (...)**.

Prejudiciul care urmează a fi reținut în cadrul **contractului comercial de închiriere de licențe nr.0115RO/15.04.2004** este în sumă de **28.776.327,06 USD**, și reprezintă diferența dintre suma plătită de Guvernul României (**54.567.465 USD**) și suma care a fost facturată de către Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH Austria (**25.791.137,94 USD**).

Prejudiciul îl reprezintă diferența dintre suma plătită de Guvernul României și suma care a fost facturată de către Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH Austria, deoarece Guvernul României trebuia să beneficieze de această reducere, aspect convenit încă de la semnarea Scrisorii de

Intenție pentru Parteneriatul Strategic între Guvernul României și Microsoft Corporation din 17 septembrie 2003, Scrisoare în cuprinsul căreia se menționează că entitatea Microsoft care acordă licențe în Europa, **Microsoft Ireland Operations Ltd (MIOL)**, dorește să ofere Guvernului un acord special pentru obținerea de licențe pentru produsele Microsoft, la prețuri speciale guvernamentale.

Persoanele care au contribuit la producerea acestui prejudiciu sunt inculpații Nica Dan, Țicău Silvia Adriana, Florică Claudiu Ionuț, H.S., A.O.P. și numitul Bejinariu Eugen.

I.4.1.b) Aspecte cu privire la Actul a di ț i o n a l nr.1 la c o n t r a c t u l c o m e r c i a l

de în ch i r i e r e l i c e n ț e nr.0115 RO/ 15 . 0 4 . 2 0 0 4 .

Prin HG nr. 1778/21 octombrie 2004 (...) s-a aprobat extinderea contractului comercial de închiriere de licențe (Actul a di ț i o n a l nr.1) încheiat la data de 15.04.2004 între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH și pentru produse educaționale Microsoft, fiind mandatat Secretariatul General al Guvernului să semneze extinderea contractului.

Hotărârea de guvern a fost semnată de (...), în calitate de prim-ministru, inculpatul **Athanasiu Alexandru**, în calitate de ministru al educației și cercetării, inculpata **Țicău Silvia Adriana**, în calitate de ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației, **Bejinariu Eugen**, în calitate de ministru pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului și Mihai Nicolae Tănăsescu, în calitate de ministru al finanțelor publice.

Nota de fundamentare la HG nr.1778/2004 (...) arecainițiatori Ministerul Educației și Cercetării – ministrul Athanasiu Alexandru, Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației – ministru Țică u Adri ana , Ministrul pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului - Bejinariu Eugen, Ministerul Finanțelor Publice – ministru Mihai Nicolae Tănăsescu. În cuprinsul

notei se face trimitere la Memorandumul privind „Programul Partener pentru

WWW.JURI.RO

Educație” semnat la data de 24 februarie 2004 de Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, reprezentat de ministrul Dan Nica, Ministerul Educației și Cercetării, reprezentat de ministrul Alexandru Athanasiu cu Microsoft Corporation. Se propune extinderea contractului de închiriere de licențe Microsoft încheiat la data de 15.04.2004 și pentru produsele educaționale deși contractul fusese încheiat pentru „administrația publică”.

Actul adițional nr.1 la Contract a fost semnat la data de 03.11.2004 și viza închirierea unui număr de 50.000 licențe educaționale (...).

Valoarea acestuia a fost de 19.370.500 USD, iar plata s-a efectuat în 9 rate semestriale, în favoarea furnizorului fiind emise 9 bilete la ordin în format internațional:

- rata 1 - 3.154.193 USD - termen de plată 10 noiembrie 2005
- rata 2 - 2.306.720 USD - termen de plată 15 aprilie 2006
- rata 3 - 2.226.714 USD - termen de plată 15 noiembrie 2006
- rata 4 - 2.146.707 USD - termen de plată 15 aprilie 2007
- rata 5 - 2.066.700 USD - termen de plată 15 noiembrie 2007
- rata 6 - 1.988.452 USD - termen de plată 15 aprilie 2008
- rata 7 - 1.908.005 USD - termen de plată 15 noiembrie 2008
- rata 8 - 1.826.680 USD - termen de plată 15 aprilie 2009
- rata 9 - 1.746.329 USD - termen de plată 15 noiembrie 2009.

Guvernul se obliga să emită o scrisoare de confort semnată de Secretariatul General al Guvernului și Ministerul Finanțelor, și 9 bilete la ordin.

Deși actul adițional este încheiat între Guvernul României și Microsoft Ireland Operation Limited, reprezentat de Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, totuși societatea care facturează respectivele licențe către FSC GmbH este SC (...) SRL și nu Microsoft Ireland Operation Limited.

SC (...) SRL a facturat către FSC GmbH suma de 7.554.026 USD (prețul licențelor) (...), iar FSC GmbH a refacturat către Guvernul României suma de 19.370.500 USD (...).

Se constată astfel că, deși licențele sunt obținute de la Microsoft Ireland Operation Limited printr-un intermediar, respectiv SC (...) SRL, FSC GmbH refacturează către Guvernul României la un preț mult mai mare.

La data extinderii contractului la licențele educaționale, SC (...) SRL avea calitatea de distribuitor al acestor licențe iar FSC GmbH avea calitatea de Revânzător Autorizat pentru produse Educaționale (Authorized Education Reseller).

Această împrejurare dovedește o dată în plus faptul că nu se justifica achiziția din sursă unică, dat fiind că respectivele licențe puteau fi cumpărate la un preț mult mai mic de la (...) SRL, *scopul clar urmărit, prin extinderea contractului cadru și la produsele educaționale, fiind acela de a favoriza Fujitsu Siemens Computers GesmbH Austria.*

Extinderea contractului comercial de închiriere licențe pentru produse educaționale Microsoft s-a efectuat în condiții nelegale deoarece nu a existat o analiză proprie a necesarului de licențe Microsoft pentru produsele educaționale, și nici a prețului, dat fiind că în cadrul programului privind Sistemul Educațional Informatizat existau astfel de licențe pentru toate calculatoarele din instituțiile și unitățile de învățământ de stat, existând o suprapunere între licențele existente cu cele ce urmau să se achiziționeze.

Astfel, necesarul de licențe Microsoft ar fi presupus întocmirea unei situații la nivelul Ministerului Educației și Cercetării, prin care să se stabilească următoarele:

- situația calculatoarelor utilizate, cu specificarea capacității și a caracteristicilor tehnice,
- situația licențelor preinstalate pe calculatoarele achiziționate în programele Sistem Educațional Informatizat I-III,
- situația produselor Microsoft compatibile.

Dacă ar fi fost întocmită o asemenea situație la momentul extinderii contractului și la licențele educaționale, s-ar fi constatat că nu era necesară o

asemenea achiziție deoarece calculatoarele achiziționate în cadrul programului SEI I-III, aveau licențe Microsoft preinstalate.

Anterior aprobării hotărârii de guvern, nu a existat nicio ofertă comună Microsoft - Fujitsu, așa cum s-a întâmplat la încheierea contractului cadru, în privința prețului la care urmau să fie achiziționate licențele educaționale.

De asemenea, la nivelul Guvernului României nu a fost făcută nicio solicitare către Microsoft Ireland Operation Limited pentru a se verifica dacă FSC GmbH era autorizat să distribuie licențe educaționale, precum și cu privire la modul în care puteau fi achiziționate acest tip de licențe. După cum s-a arătat mai sus, Microsoft Ireland Operation Limited a vândut aceste licențe către SC (...) SRL, societate care avea calitatea de distribuitor autorizat de licențe educaționale.

În ceea ce privește diferențele dintre licențele **gubernamentale** Microsoft și licențele **educaționale** Microsoft, acestea sunt doar **de preț și instituțiile în care sunt folosite**.

Astfel, licențele guvernamentale Microsoft erau utilizate în administrația publică centrală, în timp ce licențele educaționale Microsoft erau utilizate doar în instituțiile și unitățile de învățământ preuniversitar din România, acestea din urmă având și un preț mult mai mic (aproape simbolic).

Din adresa Ministerului Educației Naționale și Cercetării Științifice nr.148F/DGJ/27.10.2016 (...), rezultă că numărul total de computere (desktop) care au fost achiziționate în cadrul Sistemului Educațional Informatizat (SEI) în unitățile de învățământ preuniversitar din România, la nivelul octombrie 2004 (SEI 1-3):

-SEI 1-3000 buc.

-SEI 2-27.500 buc.

-SEI 3- 6650 buc

TOTAL-37.150 buc.

SEI I	3,000			3,000	120		120	3,120
SEI II		27,500		27,500	1,100		1,100	28,600
SEI III		6,650		6,650	290		290	6,940
SEI IV		34,330		34,330			0	34,330
SEI RURAL			0*	0		1,974	1,974	1,974
SEI V			75,940	75,940		3,344	3,344	79,284
TOTAL	3,000	68,480	75,940	147,420	1,510	5,318	6,828	154,248

	Licențe aplicații										
	Stații de lucru							Server			
	Exchange 2000	Outlook client	Office XP	Office 2000	Office Suite	Office Pro 2007	TOTAL	Exchange 2000 Server	SQL Server	TOTAL	
SEI I	1,000		2,000	1,000			4,000	80		80	4,080
SEI II		5,225	27,500				32,725	209		209	32,934
SEI III		3,325	6,650				9,975	145		145	10,120
SEI IV					34,330		34,330			0	34,330
SEI RURAL						31,839	31,839	1,974		1,974	33,813
SEI V						75,940	75,940	5,540		5,540	81,480
TOTAL	1,000	8,550	36,150	1,000	34,330	107,779	188,809	434	7,514	7,948	196,757

	Licențe de acces server (Client Access License - CAL) pentru stații de lucru					
	Sisteme de operare			Baze de date		TOTAL Sisteme de operare
	Windows 2000 CAL	Windows 2003 CAL	TOTAL	SQL Server CAL	TOTAL	
SEI I	3,000		3,000			3,000
SEI II	27,500		27,500			27,500
SEI III	6,650		6,650			6,650
SEI IV						
SEI RURAL			29,865	29,865	29,865	59,730
SEI V			62,303	62,303	71,087	133,390
TOTAL	37,150	92,168	129,318	100,952	100,952	230,270

Pentru toate cele 155.706 calculatoare achiziționate în SEI 1-5 *existau licențe de Windows perpetue la nivelul anului la care au fost achiziționate*. Aceste licențe nu expiră niciodată, deci nu fac niciodată necesar upgrade din motivul expirării valabilității. Upgrade pe aceste licențe se poate face la opțiunea utilizatorului, în caz că dorește, pe același calculator, să instaleze un sistem de operare mai nou decât cel deja instalat.

Rezultă așadar că licențele achiziționate în urma extinderii contractului

comercial de închiriere de licențe (Actul adițional nr.1) încheiat la data de

15.04.2004 între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH, și pentru produse educaționale Microsoft, pe lângă faptul că au fost achiziționate la un preț supraevaluat, nici măcar nu era necesară această achiziție, acestea suprapunându-se peste licențele existente în Sistemul Educațional Informatizat.

Chiar și în ipoteza în care s-ar fi considerat că era necesară achiziția unor asemenea licențe, trebuia organizată o licitație publică, dat fiind că nu putea fi realizată extinderea contractului cadru și la acest tip de licențe, iar pe de altă parte, așa cum s-a arătat mai sus, SC (...) SRL avea calitatea de distribuitor autorizat pentru asemenea licențe care de fapt a și facturat către FSC GesmbH la un preț mult mai mic.

Prejudiciul care urmează a fi reținut în cazul Actului adițional nr.2 îl reprezintă întreaga sumă plătită, adică **19.370.500 USD**, deoarece licențele achiziționate se suprapuneau cu cele existente deja în cadrul programului SEI.

Persoanele care au contribuit la producerea acestui prejudiciu sunt inculpații Țicău Silvia Adriana, Athanasiu Alexandru, Florică Claudiu Ionuț, H.S. A.O.P., și numitul Bejinariu Eugen.

I.4.1.c) Aspecte cu privire la Actele adiționale nr.2/3
la contractul

comercial de închiriere licențe nr.0115
RO/15.04.2004.

Prin HG nr.634/11 iunie 2008 s-a aprobat încheierea Actului adițional nr.2 la contractul comercial de licențe, încheiat la București, la data de 15 aprilie 2004 între Guvernul României și Microsoft Ireland Operation Limited, aprobat prin HG nr.470/2004, pentru o cantitate de 39.385 de licențe necesare utilizării produselor software Microsoft, conform art.1.2. din Contract.

Prin aceeași hotărâre s-a mandatat ministrul comunicațiilor și tehnologiei informației să semneze, în numele Guvernului României, Actul adițional nr.2.

S-a stabilit ca plata sumei de 26.172.156 USD, reprezentând

contravaloarea licențelor, să se efectueze într-o singură tranșă, în trimestrul I al

WWW.JURI.RO

anului 2009, dar nu mai târziu de 31 martie 2009.

Hotărârea de guvern a fost semnată de (...), în calitate de prim-ministru, (...), în calitate de Ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației și (...), în calitate de Ministru al economiei și finanțelor.

Nota de fundamentare la HG nr.634/2008 are ca inițiatori Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației – ministru (...), Ministerul Economiei și Finanțelor – ministru (...), Ministerul Justiției.

La data de 20.06.2008, în conformitate cu dispozițiile HG nr.199/2008 și HG 634/2008, a fost semnat *Actul adițional nr. 2/20.06.2008 (...)* între Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației (reprezentat prin ministrul (...)) și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, având ca obiect achiziționarea a 39.385 licențe, începând cu 2006, la o valoare de 26.172.156 USD.

Potrivit clauzelor din Microsoft Enterprise Agreement, privind efectuarea de comenzi anuale "true up" corespunzătoare computerelor desktop adiționale "fiecare afiliat înscris va stabili numărul de computere desktop calificate existente în cadrul entității sale licențiate (i) în fiecare an, la împlinirea datei intrării în vigoare a înscrierii sale (inclusiv împlinirile datei intrării în vigoare care au loc în timpul perioadelor de reînnoire); și (ii) la expirarea sau încetarea înscrierii sale înainte de termen".

De asemenea, potrivit clauzelor din Microsoft Enterprise Agreement, privind efectuarea de comenzi anuale "true up" corespunzătoare copiilor adiționale "pe durata rămasă din înscrierea sa inițială sau din perioada de reînnoire, fiecare afiliat înscris poate utiliza copii adiționale ale produselor adiționale comandate în prealabil (...), cu condiția ca afiliatul înscris să efectueze o comandă "true up" de L&SA pentru respectivele copii adiționale".

Având în vedere clauzele de "true up" menționate în Microsoft Enterprise Agreement, precum și faptul că, în urma inventarierii făcute, s-a constatat că, începând cu anul 2006, a crescut numărul de calculatoare la nivelul

administrației publice centrale care foloseau copii adiționale ale produselor comandate în prealabil, *a fost încheiat Actul adițional nr.2/20.06.2008 pentru achiziționarea numărului suplimentar de licențe, prețul acestora fiind cel stabilit în contractul cadru nr. 0115RO/15.04.2004, încheiat între Guvernul României și Microsoft Ireland Operation Limited, prin FSC GmbH Austria.*

Prin HG nr.1193/24.09.2008 (...) Guvernul a împuternicit Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației să semneze *Actul adițional nr.3* de modificare și completare a Actului adițional nr.2 din 11 iunie 2008 la contractul comercial de închiriere licențe nr. 0115RO/15.04.2004, aprobat prin HG nr.634/2008 (...).

Astfel, s-a stabilit că plata sumei de 31.144.865,64 USD, din care **T.V.A. 4.972.709,64 USD**, reprezentând contravaloarea licențelor se efectueze într-o singură tranșă, în trimestrul I al anului 2009, dar nu mai târziu de 31 martie 2009.

Motivul emiterii actului normativ a fost acela că începând cu anul 2007 se aplică prevederile Codului fiscal, aplicabile după data aderării. Din analiza dispozițiilor acestui act normativ s-a concluzionat că după data aderării serviciile furnizate pe cale electronică (licențele) nu mai sunt impozabile în România din punct de vedere al taxei pe valoarea adăugată, iar beneficiarul (MCTI) nu mai este obligat la plata taxei în România, indiferent dacă este înregistrat sau nu în scopuri de TVA. În mod normal, acestea vor fi facturate de către prestatorii (respectiv FUJITSU SIEMENS COMPUTERS GmbH AUSTRIA) din alte state membre cu cota de taxă pe valoarea adăugată din statul membru în care era stabilit prestatorul.

În aceste condiții, la suma deja prevăzută în Actul adițional nr.2, art.2, alin.1, cu privire la care se prevede în mod expres că este netă și liberă de orice taxe și/sau speze, de orice natură, trebuia să se adauge cota de TVA aplicabilă în statul membru în care este stabilit prestatorul (respectiv FUJITSU SIEMENS COMPUTERS GmbH AUSTRIA).

Însă, prin înființarea unui sediu permanent în România, se menține obligația de plată a TVA, la nivelul stabilit în România, aceasta rămânând în continuare în sarcina prestatorului (respectiv FUJITSU SIEMENS COMPUTERS GmbH Viena, sucursala București).

Având în vedere toate acestea, s-a ajuns la concluzia că pe lângă suma de 26.172.156 USD, Guvernul României trebuie să plătească către Microsoft Ireland Operation Limited reprezentat de firma Fujitsu Siemens Computers GesmbH Austria și TVA-ul aferent acestei operațiuni, în valoare totală de 4.972.709,64 USD.

Prin acest proiect de HG s-a urmărit aprobarea sumei cu TVA pentru efectuarea plății din bugetul de stat în limita sumelor aprobate prin lege pe anul 2009 cu această destinație în bugetul Ministerului Comunicațiilor și Tehnologiei Informației.

În cazul acestui act adițional Microsoft Ireland Operation Limited a facturat către FSC GmbH Austria suma de 12.326.348,82 USD (prețul licențelor), iar *FSC GmbH Austria a refacturat către Guvernul României suma de 26.172.156 USD plus TVA în sumă de 4.972.709,64 USD.*

Prejudiciul care urmează a fi reținut în urma încheierii **Actelor adiționale nr.2/ nr.3**, îl constituie suma de **18.818.516,82 USD**, reprezentând diferența dintre suma plătită de Guvernul României (**31.144.865,64 USD**) și suma care a fost facturată de către Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH Austria (**12.326.348,82 USD**).

Prejudiciul îl reprezintă diferența dintre suma plătită de Guvernul României și suma care a fost facturată de către Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH Austria, deoarece Guvernul României trebuia să beneficieze de această reducere, aspect convenit încă de la semnarea Scrisorii de Intenție pentru Parteneriatul Strategic între Guvernul României și Microsoft Corporation din 17 septembrie 2003, Scrisoare în cuprinsul căreia se menționează că entitatea Microsoft care acordă licențe în Europa, *Microsoft*

Ireland Operations Ltd (MIOL), dorește să ofere Guvernului un acord special pentru obținerea de licențe pentru produsele Microsoft, la prețuri speciale guvernamentale.

Deși actele adiționale nr.2/3 au fost aprobate prin HG 634/2008, respectiv HG nr.1193/24.09.2008, persoanele care au contribuit la producerea acestui prejudiciu sunt inculpații Nica Dan, Țicău Silvia Adriana, Florică Claudiu Ionuț, H.S. A.O.P., și numitul Bejinariu Eugen deoarece extinderea pentru cantitate de 39.385 de licențe necesare utilizării produselor software Microsoft, s-a realizat conform art.1.2. din Contractul comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004, la prețurile stabilite în acesta, și, după cum s-a arătat mai sus, extinderea a fost determinată de faptul că în urma inventarierii făcute, s-a constatat că, începând cu anul 2006 a crescut numărul de calculatoare la nivelul administrației publice centrale care foloseau copii adiționale ale produselor comandate în prealabil.

I.4.1.d) Aspecte cu privire la Actul adițional nr.4 la contractul comercial

de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004.

Prin HG nr.1451/12.11.2008 (...), a fost aprobată încheierea ***Actului Adițional nr.4 (...)*** la contractul comercial nr. 0115RO/15.04.2004, fiind mandatat Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației pentru semnarea acestuia. Actul adițional nr.4 a fost încheiat la data de 25.11.2008, are ca obiect achiziționarea a 63.799 licențe la o valoare de 22.458.396,1 USD, la care se adaugă 4.267.095,26 USD TVA.

Cu privire la plată se prevede că aceasta se va efectua în contul Fujitsu Siemens Computers - Sucursala București, obligația contractuală urmând a fi considerată ca fiind îndeplinită la data livrării celor 19 kituri.

Factura nr.3/02.12.2008 emisă de FSC GmbH Austria în baza acestui act adițional a fost stornată în luna noiembrie 2010 întrucât firma Fujitsu a constatat

că anumite servicii nu au fost prestate și a sesizat beneficiarul cu privire la

WWW.JURI.RO

existența unor documente cu un conținut nereal.

Având în vedere că în cazul Actului adițional nr.4 nu au fost efectuate plăți de către Guvernul României, **nu se poate retine un prejudiciu în cazul**

a acestui act adițional.

În concluzie, contractul cadru de licențiere Microsoft s-a încheiat cu încălcarea dispozițiilor legale privind achizițiile publice, invocându-se în mod nereal calitatea de unic distribuitor a Fujitsu Siemens Computers pentru licențele Microsoft, iar de discount-ul acordat de firma Microsoft în considerarea Guvernului României a beneficiat Fujitsu Siemens Computers.

Extensia cu privire la produse educaționale s-a realizat, de asemenea cu încălcarea dispozițiilor legale privind achizițiile publice având în vedere că, pe de o parte, obiectul contractului cadru îl constituia licențele pentru administrația publică, iar pe de altă parte, nu a existat un necesar fundamentat, din moment ce licențele achiziționate în cadrul extensiei se suprapuneau cu cele existente în proiectul SEI.

Prejudiciul total cauzat bugetului de stat de către reprezentanții Guvernului României, ca urmare a încheierii și derulării contractului nr.0115RO/15.04.2004 și a actelor adiționale nr.1, nr.2/3 la acesta, se ridică la suma totală de 66.965.343,88 USD, compus din:

- **28.776.327,06 USD** - prejudiciul cauzat ca urmare a încheierii *contractului comercial de închiriere de licențe nr.0115RO/15.04.2004*, și reprezintă diferența dintre suma plătită de Guvernul României (54.567.465 USD) și suma care a fost facturată de către Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH Austria (25.791.137,94 USD).

- **19.370.500 USD** - prejudiciul cauzat ca urmare a încheierii *Actului adițional nr. 1 la contractul comercial de închiriere de licențe nr.*

0115RO/15.04.2004, și reprezintă întreaga sumă plătită, adică **19.370.500 USD**, deoarece nu era necesară extinderea contractului la licențele educaționale.

WWW.JURI.RO

- **18.818.516,82 USD** - prejudiciul cauzat ca urmare a încheierii *Actului adițional nr. 2/3 la contractul comercial de închiriere de licențe nr. 0115RO/15.04.2004*,șireprezintă diferența dintre suma plătită de Guvernul României (31.144.865,64 USD) și suma care a fost facturată de către Microsoft Ireland Operation Limited către FSC GmbH Austria (12.326.348,82 USD).

I.4.1.e) În ca dra rea ju rid i că a fap telo r s ăvâ rși t e cu o caz ia înch ei erii și

d erul ări i cont ra ct ului co mercial de î nchiri ere l icen țe nr.0115 RO/ 15 .04 .200 4 , a

a ctul ui ad iț ion al nr.1 p ri vi nd extin derea aces tui a pent ru pro dus el e edu ca țio na le

Mi cros oft precu m și a a ct el or adi țio na le nr.2 ,3,4 , în cheiat e î ntre Gu vern ul

Ro mâ ni ei și Fuj it su Si emens Co mpu ters Gmb H Au st ri a .

Fapta inculpatului Nica Dan care, în calitate de ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației, cu încălcarea dispozițiilor art.12 lit.a din OUG nr.60/2001 privind achizițiile publice (actual art.104 alin.1 lit.b, alin.2 din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice), a inițiat și susținut proiectele Hotărârilor de Guvern nr. 1473/11.12.2003 și nr. 470/01.04.2004, prin care s-a aprobat încheierea între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, a contractului comercial de închiriere de licențe referitor la produsele Microsoft, invocându-se în mod nereal calitatea Fujitsu Siemens Computers de unic distribuitor pentru aceste produse în scopul de a favoriza această firmă prin evitarea organizării unei licitații publice, modalitate în care s-a cauzat, *pe de o parte* - un prejudiciu în valoare totală de **47.594.843,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, *iar pe de altă parte* - un folos patrimonial necuvenit, în același cuantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale **infracțiunii de**

abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.

Fapta inculpatei Țicău Silvia Adriana care, în calitate de secretar de

WWW.JURI.RO

stat la Ministerul Comunicațiilor și Tehnologiei Informației, respectiv de ministru al comunicațiilor și tehnologiei informației, cu încălcarea dispozițiilor art.3 lit.c și d din Legea nr.188/1999, privind Statutul funcționarilor publici, art.12 lit.a din OUG nr.60/2001 privind achizițiile publice (actual art.104 alin.1 lit.b, alin.2 din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice),

- a determinat încheierea contractului cadru de licențiere Microsoft în condiții oneroase pentru Guvernul României, invocându-se în mod nereal calitatea de unic distribuitor a Fujitsu Siemens GmbH Austria, semnând în acest sens Nota de fundamentare la Hotărârea de Guvern nr.1473/11.12.2003,

- a inițiat și susținut proiectul Hotărârii de Guvern nr.1778/21.10.2004, prin care s-a aprobat extinderea contractului comercial de închiriere de licențe încheiat la data de 15.04.2004 între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH și pentru produsele educaționale Microsoft, fără a exista un necesar fundamentat,

modalitate în care s-a cauzat, *pe de o parte* - un prejudiciu în valoare totală de **66.965.343,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, *iar pe de altă parte* - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale ***infrațiunii de abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.***

Fapta inculpatului Athanasiu Alexandru care, în calitate de ministru al educației și cercetării, cu încălcarea dispozițiilor art.12 lit.a din OUG nr.60/2001 privind achizițiile publice (actual art.104 alin.1 lit.b, alin.2 din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice), a inițiat și susținut proiectul Hotărârii de Guvern nr. 1778/21.10.2004, prin care s-a aprobat extinderea contractului comercial de închiriere de licențe încheiat la data de 15.04.2004 între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH și pentru produsele educaționale Microsoft, fără a exista un necesar fundamentat,

modalitate în care s-a cauzat, pe de *o parte* - un prejudiciu în valoare totală de **19.370.500 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, *iar pe de altă parte* - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale ***infracțiunii de abuz în serviciu, prev. de art. 297 alin. 1 Cp. rap. la art.3 09 C.p., cu aplicarea art.5C.p.***

Fapta inculpatului Florică Claudiu Ionuț, care, în calitate de reprezentant al Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, în scopul de a crea aparența că Fujitsu Siemens Computers este unic distribuitor al produselor Microsoft în cadrul contractului comercial de închiriere de licențe prin care Guvernul României urma să achiziționeze aceste produse, și pentru a se evita organizarea unei licitații publice, a semnat ofertele comune Fujitsu Siemens Computers – Microsoft România din data de 02.10.2003, respectiv 12.03.2004, contribuind astfel la încheierea atât a contractului cadru de licențiere Microsoft, cât și a actelor adiționale la acesta, modalitate în care s-a cauzat, pe de *o parte* - un prejudiciu în valoare totală de **66.965.343,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, *iar pe de altă parte* - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale ***infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.***

Fapta inculpatului H.S., care, în calitate de reprezentant al Microsoft România, în scopul de a crea aparența că Fujitsu Siemens Computers este unic distribuitor al produselor Microsoft în cadrul contractului comercial de închiriere de licențe prin care Guvernul României urma să achiziționeze aceste produse, și pentru a se evita organizarea unei licitații publice, a semnat oferta comună Fujitsu Siemens Computers – Microsoft România din data de 02.10.2003, respectiv adresa din 15.12.2003 adresată Secretariatului General al

Guvernului, contribuind astfel la încheierea atât a contractului cadru de licențiere Microsoft, cât și a actelor adiționale la acesta, modalitate în care s-a cauzat, pe de *o parte* - un prejudiciu în valoare totală de **66.965.343,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, iar pe de *altă parte* - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale ***infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.***

Fapta inculpatului A.O.P., care, în calitate de reprezentant al Microsoft România, în scopul de a crea aparența că Fujitsu Siemens Computers este unic distribuitor al produselor Microsoft în cadrul contractului comercial de închiriere de licențe prin care Guvernul României urma să achiziționeze aceste produse, și pentru a se evita organizarea unei licitații publice, a semnat oferta comună Fujitsu Siemens Computers – Microsoft România din data de 12.03.2004, contribuind astfel la încheierea atât a contractului cadru de licențiere Microsoft, cât și a actelor adiționale la acesta, modalitate în care s-a cauzat, pe de *o parte* - un prejudiciu în valoare totală de **66.965.343,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, iar pe de *altă parte* - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale ***infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.***

Fapta numitului Bejinariu Eugen care, în calitate de ministru pentru coordonarea Secretariatului General al Guvernului, cu încălcarea dispozițiilor art.12 lit.a din OUG nr.60/2001 privind achizițiile publice (actual art.104 alin.1 lit.b, alin.2 din Legea nr.98/2016 privind achizițiile publice),

- a inițiat și susținut proiectele Hotărârilor de Guvern nr.1473/11.12.2003 și nr.470/01.04.2004, prin care s-a aprobat încheierea între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, a contractului comercial de închiriere de licențe referitor la produsele Microsoft, invocându-se în mod nereal calitatea Fujitsu Siemens Computers de unic distribuitor pentru aceste produse în scopul de a favoriza această firmă prin evitarea organizării unei licitații publice,

- a inițiat și susținut proiectul Hotărârii de Guvern nr.1778/21.10.2004, prin care s-a aprobat extinderea contractului comercial de închiriere de licențe încheiat la data de 15.04.2004 între Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers GmbH și pentru produsele educaționale Microsoft, fără a exista un necesar fundamentat,

- a semnat contractul comercial de închiriere licențe Microsoft nr. 0115RO/15.04.2004 și actul adițional nr.1 la acesta, cunoscând că nu era justificată achiziția din sursă unică,

modalitate în care s-a cauzat, pe de o parte - un prejudiciu în valoare totală de **66.965.343,88 USD** repercutat în patrimoniul Secretariatului General al Guvernului, respectiv Ministerului Comunicației și Tehnologiei Informației, iar pe de altă parte - un folos patrimonial necuvenit, în același quantum, în favoarea Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, întrunește elementele constitutive ale ***infracțiunii de abuz în serviciu dacă funcționarul public a obținut pentru sine ori pentru altul un folos necuvenit, prev. de art.13² din Legea nr.78/2000 rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.***

Având în vedere că numitul BEJINARIU EUGEN are calitatea de deputat în Parlamentul României, în conformitate cu dispozițiile art.109 alin.2 din Constituția României, art.12, art.16 alin.2 și art.19 din Legea 115/1999, republicată, privind responsabilitatea ministerială, ale Deciziei nr.665/05.07.2007 a Curții Constituționale precum și ale Deciziei

nr.270/10.03.2008 a Curții Constituționale, în cauză a fost sesizat Parlamentul României – Camera Deputaților, pentru solicitarea avizului necesar urmăririi penale.

Prin adresa nr.1642BP /31.05.2017 Parlamentul României – Camera Deputaților a comunicat că nu a fost întrunită majoritatea de voturi prevăzută de art.76 alin.2 din Constituția României, republicată, necesară pentru adoptarea proiectului de Hotărâre privind cererea de urmărire penală față de Bejinariu Eugen (...).

I.4.1.f) Aspecte cu privire la prescripția răspunderii penale în cazul

infrațiunii de abuz în serviciu săvârșită cu ocazia încheierii și derulării

contractului nr.0115 RO/ 15 .04 .200 4 și a actelor adiționale nr.1, nr.2/3 la acesta .

La momentul la care s-a solicitat avizele necesare urmăririi penale față de inculpații Nica Dan, Țicău Silvia Adriana, Athanasiu Alexandru, respectiv la momentul la care s-a dispus efectuarea în continuare a urmăririi penale față de aceștia, *organul de urmărire penală a avut în vedere ca moment al începerii termenului de prescripție generală a răspunderii penale, data consumării infracțiunii, respectiv data de 15 aprilie 2009, momentul plății ultimei rate aferente contractului nr.0115RO/15.04.2004 și a producerii prejudiciului efectiv.*

Referitor la momentul de la care începe să curgă termenul de prescripție a răspunderii penale în cazul infracțiunii continuate, din practica Înaltei Curți de Casație și Justiție (Decizia nr.18/30.01.2014 pronunțată de ÎCCJ-Complețul de 5 Judecători în dosarul nr.4963/1/2013) rezultă că *”potrivit art.122 Cod penal alin.2 teza a II-a Cod penal (vechiul Cod penal), data săvârșirii infracțiunii, în cazul infracțiunilor continuate este data săvârșirii ultimei acțiuni sau inacțiuni (...). În funcție de data săvârșirii infracțiunii continuate se stabilește și legea penală incidentă”.*

Potrivit aceleiași decizii (Decizia nr.18/30.01.2014 pronunțată de ÎCCJ-Completul de 5 Judecători în dosarul nr.4963/1/2013), în ceea ce privește momentul consumării infracțiunii de abuz în serviciu Înalta Curte - Completul de 5 Judecători a apreciat că acesta corespunde cu momentul producerii prejudiciului în patrimoniul unității. Stabilirea momentului producerii prejudiciului se face în raport de dispozițiile civile privind data actului juridic care dă naștere obligațiilor. Astfel, momentul nașterii obligațiilor coincide cu data actului juridic care dă naștere obligațiilor, întrucât plata prețului și remiterea materială a bunului reprezintă doar modalitățile de executare a obligațiilor asumate.

Referitor la infracțiunea de abuz în serviciu din prezenta cauză data săvârșirii ultimei acțiuni este data de 21.10.2004, data adoptării Hotărârii de Guvern nr.1778/21.10.2004, moment de la care a început să curgă termenul general de prescripție a răspunderii penale, și nu de la data producerii prejudiciului efectiv, respectiv data de 15 aprilie 2009, momentul plății ultimei rate aferente contractului nr.0115RO/15.04.2004.

În stabilirea datei de la care începe să curgă termenul de prescripție a răspunderii penale pentru infracțiunea de abuz în serviciu, relevantă este așadar data *săvârșirii ultimei acțiuni sau inacțiuni, și anume data inițierii și susținerii proiectului Hotărârii de Guvern nr.1778/21.10.2004.*

Primul act procedural menit să întrerupă termenul de prescripție a răspunderii penale pentru toți participanții la infracțiunea de abuz în serviciu, a fost ordonanța nr.187/P/2013 din data de 22.10.2014 prin care s-a dispus s-a dispus efectuarea în continuare a urmăririi penale față de ȚICĂU SILVIA ADRIANA, cu privire la săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu prev. de art. 297 C pen. rap. la art. 309 C.pen., cu aplicarea art. 35 alin. 1C.p. și cu aplic. art. 5 C pen.

Este de precizat faptul că până la momentul la care s-a dispus efectuarea în continuare a urmăririi penale față de Țicău Silvia Adriana, în cauză nu a mai

fost efectuat un alt act de procedură care să întrerupă termenul de prescripție a răspunderii penale.

Având în vedere practica Înaltei Curți de Casație și Justiție, în cauză se constată că la momentul la care s-a dispus efectuarea în continuare a urmăririi penale față de Țicău Silvia Adriana pentru săvârșirea infracțiunii prevăzută de art. 297 C pen. rap. la art. 309 C.pen., cu aplicarea art. 35 alin. 1 și cu aplic. art. 5 C pen., (prin ordonanța nr.187/P/2013 din data de 22.10.2014), era împlinit termenul general de prescripție a răspunderii penale pentru toți participanții la această faptă.

Față de cele de mai sus în cauză urmează a se dispune clasarea față de toți participanții la infracțiunea de abuz în serviciu, respectiv,

-Nica Dan, *pentru săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.*

-Țicău Silvia Adriana *pentru săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

-Athanasiu Alexandru, *pentru săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu, prev. de art. 297 alin. 1 Cp. rap. la art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p.*

-Florică Claudiu Ionuț, *pentru săvârșirea infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

- H.S., *pentru săvârșirea infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

-A.O.P., *pentru săvârșirea infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p.*

I.4.2. Operațiunile desfășurate în vederea disimulării o
rigiunii ilicite a

sumei de 22.787.515 USD, reprezentând o parte din folosul
patrimonial

necuvénit obținut din infracțiunea de abuz în se
rviciu de către Fujitsu.

Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul
României a contractului comercial de în
chiriere licențe.

nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1
privind extinderea.

acestui pentru produsele educationale Microsof
t..

La data de 02 decembrie 2010 Fujitsu Technology Solutions GmbH (FTS) a depus un denunț semnat de (...), director general, și (...), director financiar (...), prin care se reclamă faptul că începând cu anul 2009 conducerea FTS a aflat de existența anumitor neregularități în legătură cu contractele încheiate cu Ministerul Comunicațiilor și Societății Informaționale. Contractele ce au fost încheiate de către FTS vizează revânzarea de licențe software Microsoft de către FTS către MCSI într-o serie de tranzacții ce au început în jurul lunii aprilie 2004 până în jurul lunii februarie 2009. Acestea au constat într-un contract principal și patru acte adiționale. Când în noiembrie 2009 Guvernul României nu a efectuat plata aferentă ultimului act adițional, conducerea FTS, încercând să obțină plata de la MCSI, a identificat diferite neregularități în contracte. Ca rezultat, Departamentul de Audit Intern al FTS a demarat o investigație a auditului intern în ceea ce privește contractele MCSI și utilizarea subcontractanților în temeiul acestor contracte.

Ca rezultat al investigației, Departamentul de Audit Intern consideră că subcontractantul – Profinet Aktiengesellschaft (Profinet) – nu a executat serviciile ce formau obiectul contractului și că banii plătiți de către FTS către

acest subcontractant ar fi putut fi luați de către personalul societății și/sau
utilizați pentru alte scopuri necorespunzătoare.

WWW.JURI.RO

Din probele administrate în prezenta cauză a rezultat că inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail au fost implicați atât în obținerea folosului patrimonial necuvenit de către Fujitsu Siemens Computers GmbH în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe Microsoft nr. 0115RO/15.04.2004 și a actelor adiționale la acesta, cât și în operațiunile ulterioare privind disimularea originii ilicite a unei părți din acest folos patrimonial.

Cu privire la implicarea inculpatului Florică Claudiu Ionuț în obținerea de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria a folosului patrimonial necuvenit în sumă de **66.965.343,88 USD**, acesta, în calitate de reprezentant al Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, *în scopul de a crea aparența că Fujitsu Siemens Computers este unic distribuitor al produselor Microsoft în cadrul contractului comercial de închiriere de licențe prin care Guvernul României urma să achiziționeze aceste produse, și pentru a se evita organizarea unei licitații publice, a semnat ofertele comune Fujitsu Siemens Computers – Microsoft România din data de 02.10.2003, respectiv 12.03.2004, contribuind astfel la încheierea atât a contractului cadru de licențiere Microsoft, cât și a actelor adiționale la acesta.*

De asemenea, și inculpatul Pescariu Dinu Mihail a fost implicat în obținerea folosului patrimonial necuvenit de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în sumă de **66.965.343,88 USD**, după cum rezultă din (...).

Cunoscând caracterul ilicit al folosului patrimonial necuvenit obținut de Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria din contractul încheiat cu Guvernul României, inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail au căutat un mod în care să ascundă o parte din acest folos, înființând un lanț de firme offshore structurat pe două nivele, menit să îngreuneze legătura dintre sursa fondurilor și beneficiarul final,

În acest sens, cei doi inculpați au înființat două societăți offshore, respectiv *Profinet AG (Liechtenstein) și Slytherin Marketing Ltd (Insulele*

Virgine Britanice), înmatriculate în țări diferite, în scopul de a îngreuna stabilirea caracterului fictiv al contractelor succesive de prestări servicii încheiate între Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, respectiv între Profinet AG și Slytherin Marketing Ltd.

De asemenea, inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail l-au folosit pe suspectul S.D.Ș., care avea cunoștințe în domeniul IT ca să dea aparența de credibilitate operațiunilor comerciale fictive dintre Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, respectiv dintre Profinet AG și Slytherin Marketing Ltd.

I.4.2 .a) Referința la relația contractuală fictivă dintre Fujitsu Siemens

Computers și Profinet Aktiengesellschaft (Profinet AG).

Conform unui formular depus de **Profinet AG** la Bank Leu în data de 23.12.2003 **beneficiarii reali sunt suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).**

Conform Contractului de Administrare încheiat de **Profinet Aktiengesellschaft** cu (...) Private Elveția, **persoanele autorizate să dea instrucțiuni sunt: suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).**

*Chiar dacă inculpatul Florică Claudiu Ionuț nu figurează ca proprietar al activelor societății **Profinet AG**, în fapt a fost persoana care, alături de inculpatul Pescariu Dinu Mihail, a dat instrucțiuni precise suspectului S.D.Ș. cu privire la toate operațiunile bancare desfășurate prin contul acestei societăți.*

După semnarea de către inculpatul Florică Claudiu Ionuț a ofertei comune Fujitsu Siemens Computers – Microsoft România din 02.10.2003, la data de 07.11.2003, înainte să se materializeze încheierea contractului de licențiere dintre Guvernul României și Fujitsu Siemens Computers, (...), director

al **Profinet AG**, printr-un email, îi confirmă lui (...) , director general
Fujitsu

WWW.JURI.RO

Siemens Computers, că societatea este capabilă să îndeplinească obligațiile aferente serviciilor în conformitate cu cerințele FSC și Microsoft pentru livrarea licențelor conform contractului dintre *FSC și Guvernul României (...)*.

În cuprinsul email-ului se arată că în urma recomandărilor Microsoft au fost luate în considerare pentru prestarea serviciilor următoarele societăți, toate fiind parteneri certificați Microsoft: (...), (...), *Dim Soft, (...)* și alții.

În data de 03.12.2003 **Profinet AG** transmite către FSC oferta pentru serviciile ce urmează a fi prestate, valoarea estimată fiind de 14.527.396 USD (...). Serviciile constau în:

- *Audit of the Beneficiary's HW and SW infrastructure;*
- *Improvement of the IT security;*
- *Design of security policies and procedures;*
- *Help Desk Consultancy;*
- *IT operations management.*

În data de 21.12.2003 (...) îi trimite lui (...) un email prin care se comunică faptul că au fost completate unele date lipsă și se retransmite contractul (...). Prețul este de 14.119.683 USD, iar conform anexei urmează a fi prestate următoarele: (...)

În data de 29.12.2003 **se semnează contractul dintre FSC GesmH, în calitate de contractant, reprezentată de (...) și (...), și Profinet AG, în calitate de consultant** – furnizor de servicii, reprezentată de (...) (...).

La articolul 1 – *Scopul contractului* se prevăd următoarele:

(...)

În data de 09.04.2004 **se semnează Actul adițional nr. 1 la Contractul de consultanță și servicii din data de 29.12.2003**. Prețul contractului se modifică la suma de 15.553.938 USD pentru serviciile ce urmează a fi prestate către beneficiar – Secretariatul General al Guvernului (...).

În data de **28.04.2004** Profinet AG emite o factură în valoare de 15.553.938 USD către FSC GesmbH, *aceasta fiind achitată în data de 11.05.2004 în contul (...) deschis de Profinet la Bank Leu Zurich, Elveția (...).*

În data de **29.10.2004** Profinet transmite către FSC o ofertă de preț pentru proiectul de extindere pentru Secretariatul General al Guvernului României (...).

În data de **02.11.2004** se semnează *Actul adițional nr. 2* la Contractul de consultanță și servicii din data de 29.12.2003 încheiat între Profinet și FSC. Prețul contractului se modifică de la suma de 15.553.938 USD la suma de 22.787.515 USD. Suma suplimentară de 7.233.577 USD este corespunzătoare serviciilor suplimentare de furnizat de către Consultant – Furnizorul de Servicii (...).

În factura emisă la data de 23.11.2004 de Profinet AG (...) se precizează că aceasta este întocmită conform actului adițional nr. 2/02.11.2004 și este

emisă pentru servicii și consultanță prestate către Secretariatul General al

Guvernului României:

1-5 la aceste poziții sunt menționate serviciile așa cum sunt descrise în contractul inițial;

6. *Strategii de aplicații;*

7. *Strategii de infrastructură adaptivă;*

8. *Continuitate comercială/Recuperare în cazul unui dezastru.*

Suma totală a facturii este de 7.233.577 USD și a fost plătită în data de 30.11.2004 în contul (...) deschis de Profinet Aktiengesellschaft la Bank Leu Ltd Zurich, Elveția (...).

Pentru a crea aparența realității serviciilor prestate, **Profinet AG** a transmis către FSC GesmbH mai multe înscrisuri, acestea fiind semnate de (...) și trimise în atenția directorului financiar (...) ca urmare a discuțiilor purtate cu (...), după cum urmează:

- (...).

Conform rezultatului unor cercetări interne ale FTS nu s-au găsit probe pentru serviciile înregistrate de Profinet AG, aparenta documentație de proiect s-a dovedit a fi o compilație a unor documente standard accesibile liber în internet (...).

Operațiunile bancare derulate de Profinet AG după încasarea sumelor de

la Fujitsu Siemens Computers GMBH

Conform Contractului de Administrare încheiat de Profinet Aktiengesellschaft cu (...) Private Elveția, **persoanele autorizate să dea instrucțiuni sunt: suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).**

În privința sumelor încasate de Profinet AG în contul (...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția, acestea au fost utilizate astfel (...):

DATA	PLĂȚI	ÎNCASĂRI	EXPLICATIA
05.01.2004			DESCHIDERE CONT
11.05.2004		15.553.878,86	FUJITSU SIEMENS COMPUTERS GMBH WIEN
13.05.2004	15.525.000,00		SLYTHERIN MARKETING LTD
26.05.2004	6.865,53		(...) FIDES
30.06.2004	11,05		BALANCE OF CLOSING ENTRIES
22.07.2004	7.000,00		NO (...) (...)*
16.08.2004	615,86		(...)
17.09.2004	5.704,87		(...) FIDES
30.11.2004		7.233.510,86	FUJITSU SIEMENS COMPUTERS GMBH WIEN
01.12.2004	7.201.577,00		SLYTHERIN MARKETING LTD
07.12.2004	40.615,41		TRANSFER IN CONTUL IN EURO (...)
08.12.2004	39,00		BALANCE OF CLOSING ENTRIES

*din documentele analizate a reieșit faptul că acest cont aparține lui D.S.

Conform extrasului de cont aferent contului anterior menționat rezultă că din suma de 15.553.878,86 USD încasată în data de 11.05.2004 de Profinet AG de la Fujitsu, în data de 13.05.2004 a fost virată către Slytherin Marketing Ltd suma de 15.525.000 USD, iar în data de 22.07.2004 a fost virată suma de 7.000 USD către contul No.(...)Gauss (**cont ce aparține suspectului S.D.Ș.**).

Din suma de 7.233.510,86 USD încasată în data de 30.11.2004 de Profinet AG de la Fujitsu a fost plătită în data de 01.12.2004 suma de 7.201.577 USD către Slytherin Marketing Ltd.

I.4.2.b). Referința la relația contractuală fictivă dintre Profinet AG și

Slytherin Marketing Ltd

Imediat după transferul sumelor de bani din conturile Fujitsu Siemens Computers în conturile Profinet AG ca urmare a operațiunilor comerciale fictive derulate între cele două societăți, inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail au dispus mai departe transferul respectivei sume din contul Profinet AG în contul Slytherin Marketing Ltd, în scopul de a îngreuna legătura dintre sursa fondurilor și beneficiarul final.

Conform Contractului de Administrare încheiat de **Slytherin Marketing Ltd** cu (...) Private Elveția, *persoanele autorizate să dea instrucțiuni sunt: suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).*

De asemenea, conform unui formular depus la Banca Leu în data de 16.01.2004 de către **Slytherin Marketing Ltd** prin „Sole Director” Virtue Corporate Service Ltd., beneficiarii proprietari ai activelor sunt *suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).*

*Chiar dacă inculpatul Florică Claudiu Ionuț nu figurează ca proprietar al activelor societății **Slytherin Marketing Ltd**, în fapt a fost persoana care, alături de inculpatul Pescariu Dinu Mihail, a dat instrucțiuni precise suspectului S.D.Ș. cu privire la toate operațiunile bancare desfășurate prin contul acestei societăți.*

În data de 22.01.2004 între Profinet Aktiengesellschaft, în calitate de „contractor”, și Slytherin Marketing Ltd, cu sediul în Tortola, (...), Insulele Virgine Britanice, în calitate de „consultant – service provider” (consultant – prestator/furnizor de servicii) *se încheie un contract de consultanță și prestări servicii („Consultancy and Service Supply Agreement no. 2”) (...).*

La articolul 1 se prevede că Principalul Contractant (definit în Anexa A drept Fujitsu Siemens Computers GesmbH Austria) se angajează să vândă pe baze contractuale Beneficiarului (definit în Anexa A drept Secretariatul General al Guvernului României), și Beneficiarul se angajează să plătească licențe pentru dreptul neexclusiv de a folosi produse software.

Principalul Contractant a oferit Beneficiarului un parteneriat strategic pentru ca acesta din urmă să-și atingă obiectivele strategiei IT.

Consultantul – Furnizorul de servicii asigură personalul calificat necesar și este în măsură să furnizeze consultanță și servicii asociate așa cum sunt descrise în Anexa A.

Serviciile vor fi asigurate către „Contractor” (și acesta le va trimite Beneficiarului) sau direct către Beneficiar.

Prețul contractului este de 14.069.683 USD, preț care nu include TVA și alte taxe.

În Anexa A sunt menționate serviciile ce urmează a fi prestate:

- *„Audit of the Beneficiary’s HW and SW infrastructure;*
- *Consultancy on the improvement of the IT security by delivering to the Beneficiary security patches;*
- *Design of security policies and procedures;*
- *Consultancy on implementation of a Help Desk able to offer technical assistance to the Beneficiary’s users;*
- *Consultancy, technical assistance and training for IT operations management;*
- *Consultancy on know-how transfer for HW and SW platforms”.*

Contractul și anexa au fost semnate de (...), din partea **Profinet AG**, și de Virtue Corporate Services Ltd, în calitate de „Sole Director” (n.a.administrator/director unic) din partea **Slytherin Marketing Ltd.**

Se constată că aceste servicii sunt identice cu cele prevăzute în contractul dintre Fujitsu Siemens Computers GesmbH și Profinet AG.

În data de 28.04.2004 între Profinet AG și Slytherin Marketing Ltd se semnează un act adițional la Contractul de consultanță și prestări servicii nr. 2, act prin care se majorează prețul contractului la valoarea de 15.525.000 USD (...).

În data de 15.11.2004 între Profinet AG și Slytherin Marketing Ltd se semnează Actul adițional nr. 2 la Contractul de consultanță și prestări servicii nr. 2, act prin care se majorează prețul contractului cu suma de 7.201.557 USD, astfel valoarea contractului ajungând la 22.726.557 USD (...).

Din factura emisă de Slytherin Marketing Ltd către Profinet AG în data de 28.04.2004 pentru suma de 15.525.000 USD, rezultă că au fost facturate toate serviciile așa cum sunt arătate în contractul dintre părți (...).

Contul în care urmează a fi virată suma este (...) deschis la Bank Leu, (...), Zurich, Elveția.

Conform extrasului de cont din data de 13.05.2004 (...), rezultă că Slytherin a încasat suma de 15.525.000 USD (reprezentând contravaloare factură din 28.04.2004) în contul (...) USD cu IBAN (...), iar conform extrasului din data de 01.12.2004 (...) a încasat suma de 7.201.577 USD (reprezentând contravaloare factură din 26.11.2004) în același cont.

Operațiuni bancare derulate de Slytherin Marketing Ltd

Conform Contractului de Administrare încheiat de Slytherin Marketing Ltd cu (...) Private Elveția, persoanele autorizate să dea instrucțiuni sunt: suspectul **S.D.Ș.**, (...) și inculpatul **Pescariu Dinu Mihail** (...).

De asemenea, conform unui formular depus la Banca Leu în data de 16.01.2004 de către **Slytherin Marketing Ltd** prin „Sole Director” Virtue Corporate Service Ltd., **beneficiarii proprietari ai activelor sunt suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail** (...).

Slytehrin Marketing Ltd a încasat de la Profinet AG suma totală de 22.726.577 USD (15.525.000 USD în data de 13.05.2004 și 7.201.577 USD în

data de 01.12.2004) în contul (...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (...). Din sumele încasate au fost dispuse următoarele plăți:

- **în data de 14.05.2004:**
 - o **3.970.000 USD către Zonko Overseas Ltd;**
 - o **1.900.000 USD către Pescariu Dinu Mihail;**
- în data de 22.07.2004 suma de 2.000 USD către contul NO(...)Gauss, cont ce aparține suspectului **S.D.Ș.**;
- **în data de 02.12.2004:**
 - o **1.880.057 USD către Zonko Overseas Ltd;**
 - o **1.300.000 USD către Pescariu Dinu Mihail;**
- în data de 07.12.2004 suma de 3.871,19 USD către contul în euro (...) -1 cu IBAN (...), ce aparține Slytherin Marketing Ltd;
- în data de 16.12.2004 suma de 900.000 USD către Atlantis AG.

Suma de 2.836,06 EUR virată din contul de USD (ce provine din încasările de la Profinet AG) în contul în euro (...) -1, ce aparține Slytherin Marketing Ltd, a fost utilizată pentru plata sumei de 2.137,09 EUR către (...) Fides la data de 15.02.2005, a sumei de 364,30 EUR către (...) AG la data de 16.02.2006, precum și pentru plata unor comisioane bancare.

I.4.2 .c). Relații contractuale derulate de Slytherin Marketing Ltd cu

Zonko Overseas Ltd

În data de 23.04.2004 între Slytherin Marketing Ltd, în calitate de „Contractor”, și Zonko Overseas Ltd, în calitate de „Consultant Service Provider” se semnează Contractul de consultanță și prestări servicii nr. 6 (...).

Ambele societăți au sediul în Tortola, (...), Insulele Virgine Britanice și ambele sunt reprezentate de Virtue Corporate Services Ltd, având același sediu, în calitate de „Sole Director” (Administrator/Director Unic).

Conform Anexei A a contractului, Principalul Contractor este Fujitsu Siemens Computers, Beneficiarul este Secretariatul General al Guvernului României, iar principalul subcontractor este Profinet Aktiengesellschaft.

În aceeași anexă sunt menționate serviciile ce urmează a fi prestate:

1. *„Audit of the Beneficiary’s HW and SW infrastructure – termen 30.06.2004;*
2. *Consultancy on the improvement of the IT security by delivering to the Beneficiary security patches – termen 31.12.2004;*
3. *Design of security policies and procedures – termen 31.12.2004;*
4. *Consultancy on implementation of a Help Desk able to offer technical assistance to the Beneficiary’s users – termen 5 ani;*
5. *Consultancy, technical assistance and training for IT operations management;*
Consultancy on know-how transfer for HW and SW platforms – termen 31.01.2005”.

Punctele 1, 2, 3 și 5 reprezintă aproximativ 90% din totalul serviciilor, iar punctul 4 va reprezenta aproximativ 10%.

Se constată că aceste servicii sunt identice cu cele prevăzute în contractul dintre Fujitsu Siemens Computers GesmbH și Profinet Aktiengesellschaft, precum și cu cele prevăzute în contractul dintre Profinet Aktiengesellschaft și Slytherin Marketing Ltd.

Prețul contractului este de 3.970.000 USD, preț care nu include TVA și alte taxe.

În data de 15.11.2004 între părți se semnează un act adițional prin care prețul contractului crește de la 4.420.000 USD (nu se poate preciza dacă diferența de 450.000 USD față de valoarea contractului inițial de 3.970.000 USD a fost adăugată printr-un alt act adițional) la valoarea de 6.300.057 USD. Diferența de 1.880.057 USD reprezintă contravaloarea unor servicii adiționale (...).

Zonko Overseas Ltd a emis către Slytherin două facturi, ambele urmând a fi achitate în contul nr. (...)-(...) deschis la Banca Leu, Zurich, Elveția:

- factura din data de 29.04.2004 în valoare de 3.970.000 USD (sunt menționate serviciile așa cum au fost înscrise în contract) (...);
- factura din data de 26.11.2004 în valoare de 1.880.057 USD (sunt înscrise aceleași servicii, nu se specifică servicii suplimentare) (...).

Facturile au fost achitate de Slytherin în datele de 13.05.2004 (...) și 02.12.2004 (...).

Referința la utilitatea încasate de Zonko Overseas Ltd

Conform unui formular depus la Banca Leu în data de 04.02.2004 de către **Zonko Overseas Ltd** prin „Sole Director” Virtue Corporate Service Ltd., **beneficiarii proprietari ai activelor sunt suspectul S.D.Ș. și (...) (...).**

De asemenea, conform Contractului de Administrare încheiat de **Zonko Overseas Ltd** cu (...) Private Elveția, **persoanele autorizate să dea instrucțiuni sunt: suspectul S.D.Ș. și (...) (...).**

Suma de 3.970.000 USD virată în data de 13.05.2004 și suma de 1.880.057 USD virată în data de 02.12.2004 de Slytherin Marketing Ltd în contul (...) (USD) cu IBAN (...) au fost utilizate de Zonko Overseas astfel:

- în data de 14.05.2004 a fost virată suma de 2.550.000 USD către **contul (...) No(...) Gauss (contul aparține suspectului S.D.Ș.);**
- în data de 14.05.2004 a fost virată suma de 1.383.000 USD către (...);
- în data de 25.05.2004 a fost virată suma de 19.141,81 USD către (...) Fides;
- în data de 26.05.2004 a fost virată suma de 19.141,81 USD către (...) Fides;
- în data de 22.07.2004 a fost virată suma de 16.000 USD către contul No(...) Gauss (**contul aparține suspectului S.D.Ș.);**
- în data de 16.08.2004 a fost virată suma de 650 USD către (...) Ltd;

- în data de 02.12.2004 a fost virată suma de 537.500 USD către (...);
- în data de 02.12.2004 a fost virată suma de 1.334.557 USD către contul No(...) Gauss (*contul aparține suspectului S.D.Ș.*);
- în data de 07.12.2004 a fost virată suma de 553,79 USD către (...) Fides;
- în data de 08.12.2004 a fost virată suma de 8.649,94 USD în contul de euro.

Din sumele încasate de suspectul S.D.Ș. de la Zonko Overseas Ltd în contul (...) No(...) Gauss, acesta a transferat mai departe în contul

incontului Florică Clăușu Ioan, din dispoziția acestuia, suma de

1.800.000 USD la data de 17 mai 2004, respectiv suma de 1.030.000 la data de 02 decembrie 2004 (...).

Se constată că serviciile menționate în factura nr. (...)/ 22.11.2004 (...) emisă de (...), cât și cele menționate în factură nr. (...)/ 22.11.2004 (...), emisă de suspectul S.D.Ș., **respectiv servicii și consultanță pentru Secretariatul General al Guvernului României** constând în „1. Application Delivery Strategies. 2. Adaptive Infrastructure Strategies. 3. Business Continuity/Disaster Recovery” sunt identice cu cele de la punctele 6, 7 și 8 din factura din data de 23.11.2004 emisă de Profinet AG către Fujitsu Siemens Computers, aceasta fiind întocmită conform actului adițional nr. 2/02.11.2004.

De asemenea, și factura nr. (...) din data de 03.05.2004 (...) emisă de (...) către Zonko Overseas Ltd, în valoare de 1.383.000 USD, respectiv factura nr. (...) din data de 03.05.2004 (...) emisă de suspectul S.D.Ș. către Zonko Overseas Ltd în valoare de 2.550.000 USD, conține exact aceleași servicii ca în contractele analizate anterior.

I.4.2 .d) Rela ții derulate de Slytherin Marketing Ltd cu inculpatul

Pescariu Dinu Mihail.

Inculpatul Pescariu Dinu Mihail a emis factura nr. (...) din data de 03.05.2004 către Slytherin Marketing Ltd pentru suma de 1.900.000 USD (...). Pe factură sunt menționate **serviciile prestate Secretariatului General al Guvernului României:**

1. *„Audit of the Beneficiary’s HW and SW infrastructure;*
 2. *Consultancy on the improvement of the IT security by delivering to the Beneficiary security patches;*
 3. *Design of security policies and procedures;*
 4. *Consultancy on implementation of a Help Desk able to offer technical assistance to the Beneficiary’s users;*
 5. *Consultancy, technical assistance and training for IT operations management;*
- Consultancy on know-how transfer for HW and SW platforms”.*

Factura a fost achitată în data de 13.05.2004 în contul (...)-(...) deschis la Banca Leu, Zurich, Elveția (...).

În data de 22.11.2004 inculpatul Pescariu Dinu Mihail a emis factura nr. (...) către Slytherin Marketing Ltd pentru suma de 1.300.000 USD **pentru servicii prestate Secretariatului General al Guvernului României (...):**

1. *„Application Delivery Strategies;*
2. *Adaptive Infrastructure Strategies;*
3. *Business Continuity / Disaster Recovery.”*

Factura a fost achitată în data de 02.12.2004 în contul (...)-(...) deschis la Banca Leu, Zurich, Elveția (...).

Serviciile menționate în facturile emise de inculpatul Pescariu Dinu Mihail sunt identice cu cele menționate în contractele încheiate între FSC GesmH și Profinet AG, respectiv între Profinet AG și Slytherin Marketing

Ltd.

WWW.JURI.RO

Așa cum s-a arătat mai sus, conform Contractului de Administrare încheiat de Slytherin Marketing Ltd cu (...) Private Elveția, persoanele autorizate să dea instrucțiuni sunt: suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).

De asemenea, conform unui formular depus la Banca Leu în data de 16.01.2004 de către Slytherin Marketing Ltd prin „Sole Director” Virtue Corporate Service Ltd., beneficiarii proprietari ai activelor sunt suspectul S.D.Ș., (...) și inculpatul Pescariu Dinu Mihail (...).

Referința la utilizarea sumelor încasate de inculpatul Pescariu Dinu

Mihail
L.

Pescariu Dinu Mihail a încasat de la Slytherin Marketing Ltd suma de 1.900.000 USD în data de 14.05.2004 și suma de 1.300.000 USD în data de 02.12.2004, ambele sume fiind încasate în contul (...) (USD) cu IBAN (...), acestea fiind utilizate astfel (...):

- în data de 28.05.2004 a fost virată suma de 500.000 USD către (...);
- în data de 13.08.2004 a fost retrasă în numerar suma de 100.500 USD;
- în data de 03.11.2004 a fost retrasă în numerar suma de 251.250 USD;
- în data de 04.11.2004 a fost dispusă o plată de 10.100 USD cu explicația „Internes Cif Bank Leu”;
- în data de 15.11.2004 a fost dispusă o plată de 10.100 USD cu explicația „Internes Cif Bank Leu”;
- în data de 21.12.2004 a fost virată suma de 300.000 USD către (...);
- în data de 24.01.2005 a fost virată suma de 2.000.022 USD către contul (...) deschis la Banca (...) București de Pescariu Dinu Mihail;

- în data de 01.02.2005 a fost dispusă o plată de 10.100 USD cu explicația „Internes Cif Bank Leu”;
- în data de 21.02.2005 a fost dispusă o plată de 10.100 USD cu explicația „Internes Cif Bank Leu”.

Transferurile succesive efectuate în scopul disimulării originii ilicite a sumei de 22.787.515 USD, sunt detaliate și în cuprinsul Raportului de constatare întocmit în cauza la data de 20.03.2015 (...), respectiv data de 28.04 2015 (...).

Persoanele implicate în ***operațiunile privind disimularea originii ilicite a sumei totale de 22.787.515 USD***, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, sunt ***inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail***, persoane care sunt și beneficiarii finali ai părți importante din aceste sume.

Înscrisurile privind operațiunile desfășurate în vederea disimulării originii ilicite a sumei de 22.787.515 USD, au fost obținute:

- (...).

Prin Rechizitoriul 187/P/2013 din data de 23.03.2015 s-a dispus, printre altele, disjungerea cauzei și formarea unui nou dosar, înregistrat sub **nr.237/P/2015**, cu privire la suspectii Funeriu Daniel, Vreme Valerian, Țicău Adriana, Ecaterina Andronescu și alții pentru ***fapte de abuz în serviciu, fapte de corupție și spălare de bani în legătură cu încheierea și derularea mai multor proiecte și contracte, printre care și Contractul de închiriere de licențe Microsoft de tip Enterprise Agreement Subscription*** încheiat între Guvernul

României și Microsoft Ireland prin intermediul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria.

Prin ordonanța nr.237/P/2015 din data de 15 decembrie 2017 s-a dispus disjungerea cauzei și continuarea cercetărilor într-un dosar separat față de inculpații Nica Dan, Țicău Silvia Adriana, Athanasiu Alexandru, Florică Claudiu Ionuț, H.S., A.O.P. (fapte săvârșite în legătură cu încheierea contractului de închiriere de licențe Microsoft de tip Enterprise Agreement Subscription” între Guvernul României și Microsoft Ireland prin intermediul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria), precum și sub aspectul săvârșirii infracțiunii de spălare de bani în legătură cu încheierea și derularea contractului menționat.

Dosarul disjuns a fost înregistrat la nivelul Direcției Naționale Anticorupție – Secția de Combateră a Infracțiunilor Asimilate Infracțiunilor de Corupție, sub nr.622/P/2017.

Prin ordonanța nr.622/P/2017 din data de 15.12.2017 s-a dispus reunirea dosarului nr. 622/P/2017 la dosarul nr. 448/P/2010, urmând ca în continuare cercetările să fie efectuate în dosarul **nr.448/P/2010**.

Prin urmare, toate probele administrate în dosarul nr.187/P/2013 privind încheierea contractului de închiriere de licențe Microsoft de tip Enterprise Agreement Subscription” între Guvernul României și Microsoft Ireland prin intermediul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria), precum și privind operațiunile de spălare a banilor desfășurate în legătură cu încheierea și derularea respectivului contract, și anume:

- (...),

se regăsesc și în prezenta cauză, în urma disjungerii dispusă prin rechizitoriul emis în dosarul nr.187/P/2013 și formarea dosarului nr.237/P/2015, dosar din care s-a disjuns mai departe aspectele privitoare la infracțiunile de abuz în serviciu și spălare a banilor și s-a format dosarul nr.622/P/2017, dosar reunit la dosarul nr.448/P/2010.

I.4.2.e) Precizări referitoare la proviziunea sumei de 22.787.515 USD

a cărei origine ilicită a fost disimulată prin transferul succesiv în conturile

societăților Profinet AG, Slytherin Marketing Ltd și Zonko Overseas Ltd,

în baza unor contracte de consultativitate.

1. Având în vedere faptul că prețul licențelor care au făcut obiectul Contractului de furnizare de produse nr.0115RO/15.04.2004 trebuia plătit în întregime către Microsoft Ireland Operation Limited încă de la momentul încheierii contractului, la data de 15.04.2004, Secretariatul General al Guvernului a emis nouă Bilete la Ordin în favoarea Fujitsu Siemens Computers GesmbH pentru a garanta finanțarea proiectului de licențiere.

În acest sens este și adresa de instrucțiuni irevocabile nr. (...) din 22 aprilie 2004, transmisă de Banca (...) către (...) Bank AG-Filiala Viena, în care se arată următoarele (...):

(...)

-a fost plătit prețul licențelor către Microsoft Ireland Operation Limited, în sumă de 25.791.137,94 USD,

-a fost obținut de către Fujitsu Siemens Computers GesmbH, Viena, Austria **folosul patrimonial necuvenit** în sumă de 28.776.327,06 USD, din care:

-a transferat în data de 11.05.2004 suma de **15.553.938 USD** în contul (...) deschis de Profinet la Bank Leu Zurich, Elveția în baza unei operațiuni comerciale fictive menită să disimuleze originea ilicită a acesteia.

În data de 28.04.2004 Profinet emite o factură în valoare de 15.553.938 USD către FSC GesmbH, aceasta fiind achitată în data de 11.05.2004 în contul (...) deschis de Profinet la Bank Leu Zurich, Elveția.

- în data de 13.05.2004 Slytehrin Marketing Ltd a încasat de la Profinet AG suma de 15.525.000 USD în contul (...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția în baza unei operațiuni comerciale fictive menită să

disimuleze originea ilicită a acestora.

WWW.JURI.RO

Din sumele încasate în contul societății Slytehrin Marketing Ltd au fost dispuse mai multe plăți, printre care, în data de 14.05.2004:

-3.970.000 USD către Zonko Overseas Ltd (societate controlată de suspectul **S.D.Ș.**);

-1.900.000 USD către inculpatul **Pescariu Dinu Mihail**.

2. Având în vedere faptul că prețul licențelor care au făcut obiectul **Actului adițional nr.1/03.11.2004** la Contractul de furnizare de produse nr. 0115RO/15.04.2004 trebuia plătit în întregime către Microsoft Ireland Operation Limited încă de la momentul încheierii Actului adițional, la data de 03.11.2004 Secretariatul General al Guvernului a emis Scrisoarea de Confort nr. (...)/03.11.2004 către (...) și nouă Bilete la Ordin în favoarea Fujitsu Siemens Computers GesmbH pentru a garanta finanțarea proiectului de licențiere.

În Scrisoarea de Confort nr.(...)/03.11.2004 către (...) se arăta următoarele (...)
:
(...)

În conformitate cu termenii de finanțare a proiectului de licențiere, (...) a cumpărat biletele la ordin primite de FSC de la Guvernul României pentru suma totală plătită la vedere în cuantum de 15.437.608,43 USD (pentru Actul adițional nr.1 în valoare de 19.370.500 USD). În schimbul taxelor și ratelor dobânzilor solicitate, (...) și-a asumat întregul risc de credit pentru neachitare și pentru întârzierea în efectuarea plăților de către Guvernul României (...).

Așadar, în baza Scrisorii de Confort nr.(...)/03.11.2004 emisă de Secretariatul General al Guvernului și a celor nouă Bilete la Ordin, Fujitsu Siemens Computers GesmbH, Viena, Austria, a transformat creanța, certă, lichidă și exigibilă, în sumă de 19.370.500.00 USD, pe care o avea față de Secretariatul General al Guvernului, într-o sumă de bani, sumă din care, imediat după momentul încheierii Actului adițional nr.1 la Contractul comercial de licențiere:

-a fost plătit prețul licențelor către SC (...) SRL, în sumă de 7.554.026 USD,

-a fost obținut de către Fujitsu Siemens Computers GesmbH, Viena, Austria **folosul patrimonial necuvenit** în sumă de 11.816.474 USD, din care;

-a transferat în data de 30.11.2004 suma de **7.233.577 USD** în contul (...) deschis de Profinet la Bank Leu Zurich, Elveția, în baza unei operațiuni comerciale fictive menită să disimuleze originea ilicită a acesteia.

În data de 23.11.2004 Profinet emite o factură în valoare de 7.233.577 USD către FSC GesmbH, aceasta fiind achitată în data de 30.11.2004 în contul (...) deschis de Profinet la Bank Leu Zurich, Elveția.

- în data de 01.12.2004 Slytehrin Marketing Ltd a încasat de la Profinet AG suma de 7.201.577 USD în contul (...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția, în baza unei operațiuni comerciale fictive menită să disimuleze originea ilicită a acesteia.

Din sumele încasate au fost dispuse mai multe plăți, printre care, în data de 02.12.2004:

-1.880.057 USD către Zonko Overseas Ltd (controlată de suspectul **S.D.Ș.**);

-1.300.000 USD către inculpatul **Pescariu Dinu Mihail**.

I.4.3. Aspecte privind activitatea inculpaților Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail

Pescariu Dinu Mihail

Faptul că **inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail**, prin transferurile succesive ale sumei de 22.787.515 USD prin conturile Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, au urmărit ascunderea provenienței ilicite a acestei sume, rezultă fără nici un dubiu din probele administrate în cauză.

De precizat este faptul că inculpatul Florică Claudiu Ionuț a avut un rol important și în obținerea folosului patrimonial necuvenit de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria din infracțiunea de abuz în serviciu, la

momentul săvârșirii faptei inculpatul având calitatea de director al Fujitsu Siemens Computers GmbH-Reprezentanța România (...).

Astfel, inculpatul Florică Claudiu Ionuț a avut calitatea de participant la această infracțiune în calitate de complice, acesta cunoscând așadar originea ilicită a sumei de 22.787.515 USD, sumă ce reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut de Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria din infracțiunea de abuz în serviciu.

De asemenea, și inculpatul Pescariu Dinu Mihail a avut cunoștință de caracterul ilicit al sumei de 22.787.515 USD, sumă ce reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut de Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria din infracțiunea de abuz în serviciu, inculpatul făcând unele demersuri pentru a se încheia respectivul contract de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria cu Guvernul României.

(...)

Pe de altă parte, inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail au avut un rol determinant și în transferul respectivei sume de bani, prin subcontractarea în mod fictiv a serviciilor de consultanță, de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria către Profinet AG, scopul subcontractării fiind cel al disimulării originii ilicite a acesteia.

Prin contribuția la înființarea firmelor offshore Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, și la încheierea contractelor fictive de prestări servicii dintre Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, respectiv dintre Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, inculpații au contribuit la/au dispus realizarea transferurilor bancare menționate, care nu s-ar fi putut realiza în lipsa acestor elemente.

Societatea Profinet AG cu sediul în Lichtenstein a fost preluată prin demersurile societății (...) de către compania fiduciară (...) și a servit exclusiv drept vehicul pentru primirea și transmiterea plăților provenite de la FSC, în scopul disimulării originii ilicite a acesteia.

Societatea a fost însărcinată de către Fujitsu Siemens Computers GmbH printr-un Contract de servicii de consultanță din 29.12.2003 și printr-un Act adițional nr.2 la Contractul de servicii de consultanță din 09.04.2004 cu prestarea unor servicii tehnice nespecificate în amănunt pentru Secretariatul General al Guvernului României.

Conform rezultatului unor cercetări interne ale Fujitsu Siemens Computers GmbH nu s-au găsit probe pentru serviciile înregistrate de Profinet AG, aparenta documentație de proiect s-a dovedit a fi o compilație a unor documente standard accesibile liber în internet.

Din analiza rulajului contului bancar nr.(...), deschis pe numele Profinet AG la Bank Leu Ltd (actualmente (...) Leu AG), pentru perioada de la deschiderea contului și până la data de 31.12.2011, a rezultat fără nici un dubiu că atât Profinet AG cât și Slytherin Marketing Ltd au fost înființate exclusiv în scopul transferării sumelor de bani din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH și al disimulării originii ilicite a acestora.

În timp ce societatea Profinet AG a fost reprezentată la încheierea contractelor cu Fujitsu Siemens Computers GmbH prin directorul (...), acesta nu avea nici măcar drept de semnătură pentru contul nr.(...) al societății Profinet AG de la Bank Leu. ***Ca și beneficiari efectivi figurau inculpatul Pescariu Dinu Mihail, suspectul S.D.Ș. și (...).***

Societatea Slytherin Marketing Ltd cu sediul în Insulele Virgine Britanice, în contul căreia a fost ulterior transferată suma de bani din contul societății Profinet AG, are aceiași beneficiari efectivi, și anume inculpatul ***Pescariu Dinu Mihail, suspectul S.D.Ș. și (...).***

Faptul că atât Profinet AG cât și Slytherin Marketing Ltd au fost înființate exclusiv în scopul transferării sumelor de bani din contul FSC și al disimulării originii ilicite a acestora, rezultă și din aceea că de fiecare dată după încasarea de către Slytherin Marketing Ltd a sumelor de bani din contul Profinet AG, o parte din acestea au fost transferate în contul personal al inculpatului Pescariu

Dinu Mihail și al societății Zonko Overseas Ltd (societate controlată de suspectul S.D.Ș.), iar din contul celei din urmă societăți în contul personal al suspectului S.D.Ș., de unde mai departe a fost transferat în contul inculpatului Florică Claudiu Ionuț.

(...)

În data de 28.04.2004 Profinet a emis către FSC o factură în valoare de 15.553.938 USD, aceasta fiind achitată în data de 11.05.2004 în contul Profinet din Elveția.

În data de 29.10.2004 Profinet a transmis către FSC o ofertă de preț pentru proiectul de extindere pentru Secretariatul General al Guvernului României.

Conform Anexei A „Consultanța și serviciile asociate acesteia pe care Compania le va furniza beneficiarului (Secretariatul General al Guvernului României) pe toată durata contractelor prevăzute la art. 1.1., prin personalul său specializat ce va fi disponibil la cererea Contractorului, sunt următoarele:

1. Auditul infrastructurii HW și SW a beneficiarului;
2. Consultanță în vederea îmbunătățirii sistemului de securitate IT prin livrarea către Beneficiar a unor patch-uri de securitate;
3. Design-ul procedurilor și politicilor de securitate;
4. Consultanță pentru implementarea unui Help Desk capabil să ofere asistență tehnică utilizatorilor Beneficiarului;
5. Consultanță, asistență tehnică și training pentru managementul operațiunilor IT;
6. Consultanță privind transferul de know-how pentru platforme HW și SW.”

(...)

Față de cele de mai sus, rezultă fără nici un dubiu că inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail au cunoscut faptul că suma de 22.787.515 USD, reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr. 0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft.

Prin transferarea acesteia în contul societăților offshore Profinet AG, Slytehrin Marketing Ltd, Zonko Overseas Ltd, prin simularea unor contracte de prestări servicii fictive, *inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail* au urmărit ascunderea originii ilicite a respectivei sume, iar inculpatul Pescariu Dinu Mihail a și deținut o parte din această sumă cunoscând caracterul ilicit al acesteia.

După cum rezultă din declarațiile martorilor audiați în cauză, inculpații *Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail* au fost implicați activ în încheierea în mod abuziv a contractului comercial de închiriere de licențe nr.0115RO/15.04.2004, referitor la produsele Microsoft, respectiv actul adițional nr.1 la acesta, din care a provenit și suma de **22.787.515 USD a cărei origine ilicită a fost disimulată de cei doi inculpați**, inculpatul Florică Claudiu Ionuț având chiar calitatea de complice la fapta de abuz în serviciu.

Relevant este și faptul că inculpatul Pescariu Dinu Mihail a fost chiar beneficiarul direct al unei părți din această sumă, a cărei origine ilicită a fost disimulată prin operațiuni fictive succesive, respectiv suma de **3.200.000 USD**.

De asemenea, și inculpatul Florică Claudiu Ionuț a fost beneficiarul direct al unei părți din această sumă, a cărei origine ilicită a fost disimulată prin operațiuni fictive succesive, iar în final a fost transferată din contul personal al suspectului S.D. (...) No (...)Gauss, în contul său personal, respectiv **suma de 1.800.000 USD la data de**

17 mai 2004, respectiv suma de 1.030.000 la data de 02 decembrie 2004 (...).

WWW.JURI.RO

În privința suspectului S.D.Ș. din probele administrate în cauză rezultă că acesta nu a cunoscut caracterul ilicit al sumei de **22.787.515 USD**, sumă transferată succesiv prin conturile societăților Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, *motiv pentru care urmează a se dispune clasarea față de acesta deoarece fapta nu a fost săvârșită cu vinovăția prevăzută de lege.*

I.4.4. Aspecte privind descrierea răspunderii penale în cazul

infrațiunii de spălare a banilor prevăzută de art. 29 alin. 1, lit. a și c din

Legea 656/2002.

La data de 02.12.2010, FUJITSU TECHNOLOGY SOLUTIONS GesmbH, prin reprezentanții săi legali a sesizat organele de urmărire penală cu privire la împrejurările ulterioare încheierii contractelor de revânzare licențe Microsoft de către Fujitsu Technology Solutions GesmbH (FTS Austria) și FTS Fujitsu Technology Solutions România (FTS România) către Guvernul României – Secretariatul General al Guvernului (Ministerul Comunicațiilor și Societății Informaționale) în cadrul unor contracte derulate din aprilie 2004 până în februarie 2009.

În cuprinsul sesizării se arată că în urma unei investigații interne a societății, au fost identificate *două contracte fictive de prestări servicii, aferente contractelor susmenționate, încheiate de Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria cu Profinet Aktiengesellschaft AG (cu sediul în (...), Liechtenstein) și (...) LLC (cu sediul în (...), Washington D.C), contracte în baza cărora au fost transferate importante sume de bani în contul celor doi subcontractori fără ca serviciile să fi fost prestate.*

Astfel, subcontractorul Profinet AG a fost contractat de Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria pentru a asigura prestarea unor servicii tehnice aferente Contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/

15.04.2004 încheiat între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Guvernul României.

În baza respectivului contract, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a plătit către Profinet AG într-un cont deschis la Bank Leu Ltd din Zurich, Elveția (cont nr.(...)), întreaga sumă prevăzută în acesta, respectiv 15,6 milioane USD.

În data de 30 noiembrie 2004, având în vedere Actul adițional nr.1 la Contractul comercial de închiriere licențe nr. 0115RO/15.04.2004 încheiat între Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria și Guvernul României, Fujitsu Technology Solutions GesmbH Austria a plătit către Profinet AG, în același cont bancar, suma de 7,2 milioane USD.

(...)

Din materialul probator administrat în cauză a rezultat că manoperele frauduloase desfășurate de inculpatul FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ și suspectul S.D.Ș. în vederea încheierii contractului de consultanță dintre Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet Aktiengesellschaft (Profinet AG), a avut drept scop disimularea originii ilicite a sumei de 22.787.515 USD, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft.

Pe de altă parte, nu se poate vorbi de o acțiune de inducere în eroare a societății Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria, **atâta timp cât la momentul încheierii cu Profinet AG a contractului de consultanță, reprezentanții Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria au avut reprezentarea caracterului fictiv al acestuia**, dat fiind că serviciile care urmau a fi prestate de către Profinet AG pentru Guvernul României nici măcar nu erau prevăzute în Contractual de furnizare de produse nr. 0115RO/15.04.2004 și nici

în Actul adițional nr.1/03.11.2004 la Contractul de furnizare de produse nr.0115RO/15.04.2004, încheiate între Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Guvernul României.

Scopul clar al contractului de consultanță încheiat între Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG a fost acela al disimulării originii ilicite a folosului patrimonial necuvenit obținut de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a Contractului de furnizare de produse nr.0115RO/15.04.2004 și a Actului adițional nr.1/03.11.2004 la Contractul de furnizare de produse nr.0115RO/15.04.2004.

În baza contractului de consultanță fictiv încheiat între Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut de Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria a fost transferat în contul Profinet AG nr. (...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (suma de 15.553.878,86 USD la data de 11.05.2004 și suma de 7.233.510,86 USD la data de 30.11.2004).

Pentru aceste motive, prin ordonanța nr.448/P/2010 din data de 18 decembrie 2017 s-a dispus schimbarea încadrării juri de ce a faptei față de inculpatul Florică Claudiu Ionuț și suspectul S.D.Ș., din infracțiunea de înșelăciune, prev. de art.215 alin.1,2,3 și 5 din vechiul Cod penal, în infracțiunea de spălarea banilor prevăzută de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002 cu aplicarea art.5 C.p.

Potrivit art.154 alin.2 teza a I-a Cod penal (art.122 alin.2 teza a I-a din vechiul Cod penal), termenul de prescripție a răspunderii penale începe să curgă de la data săvârșirii infracțiunii.

În cazul infracțiunii de spălarea banilor prevăzută de art. 29 alin. 1, lit. a, și c din Legea 656/2002, reținută în prezenta cauză, **termenul de prescripție a**

răspunderii penale începe să curgă de la data de 02.12.2004, data la care a

WWW.JURI.RO

avut loc ultimul transfer al sumei de 22.787.515 USD din contul Slytherin Marketing Ltd în contul mai multor societăți și persoane, în scopul disimulării originii ilicite a acesteia, printre care și în contul personal al inculpatului Pescariu Dinu Mihail.

Potrivit art.155 alin.1, 2 și 3 din Codul penal (art.123 din vechiul Cod penal),

(1) Cursul termenului prescripției răspunderii penale se întrerupe prin îndeplinirea oricărui act de procedură în cauză.

(2) După fiecare întrerupere începe să curgă un nou termen de prescripție.

(3) Întreruperea cursului prescripției produce efecte față de toți participanții la infracțiune, chiar dacă actul de întrerupere privește numai pe unii dintre ei.

Prin rezoluția nr.448/P/2010 din data de 05.07.2012, prin care s-a dispus începerea urmăririi penale față de FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ, (...), S.D.Ș. și (...), pentru săvârșirea infracțiunii de înșelăciune prevăzută de art. 215 alin. 1, 2, 3 și 5 din vechiul Cod pen, s-a întrerupt termenul de prescripție a răspunderii penale cu privire la fapta (indiferent de încadrarea juridică a acesteia).

(...)

II. MIJLOACELE DE PROBĂ

Probațiunea administrată în cauză se compune din:

(...)

III. ÎN DREPT

1. Fapta inculpatului Florică Claudiu Ionuț care, în calitatea de reprezentant în fapt al societăților Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd,

a) în perioada aprilie - decembrie 2004, **în scopul de a disimula originea ilicită a sumei de 22.787.515 USD**, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, **a dispus transferul respectivei sume de bani**, prin subcontractarea succesivă în mod fictiv a unor servicii de consultanță, după cum urmează:

- **din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în contul Profinet AG** nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (suma de 15.553.878,86 USD la data de 11.05.2004 și suma de 7.233.510,86 USD la data de 30.11.2004),

- **din contul Profinet AG** nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția **în contul Slytehrin Marketing Ltd** nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (suma de 15.525.000 USD la data de 13.05.2004, și suma de 7.201.577 USD la data de 01.12.2004),

- **din contul Slytehrin Marketing Ltd** nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția:

-**în contul Zonko Overseas Ltd** nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (suma de 3.970.000 USD la data de 14.05.2004, și suma de 1.880.057 USD la data de 02.12.2004),

-**în contul personal al lui Pescariu Dinu Mihail** nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu, Zurich, Elveția (suma de 1.900.000 USD la data de 14.05.2004, și suma de 1.300.000 USD la data de 02.12.2004),

- **din contul Zonko Overseas Ltd în contul personal al suspectului S.D.Ș. No(...)** Gauss (sume de 2.550.000 USD la data de 14.05.2004, suma de 16.000 USD la data de 22.07.2004, și suma de 1.334.557 la data de 02.12.2004= suma totală de 3.900.557 USD),

cunoscând faptul că respectiva sumă de bani reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria,

întrunește elementele constitutive ale infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002.

Prin contribuția la înființarea firmelor offshore Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, și la încheierea contractelor fictive de prestări servicii dintre Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, respectiv dintre Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, inculpatul a contribuit la a dispus realizarea transferurilor bancare menționate, care nu s-ar fi putut realiza în lipsa acestor elemente.

2. Fapta inculpatului Pescariu Dinu Mihail care, în calitatea de reprezentant în drept al societăților Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd,

a) în perioada aprilie - decembrie 2004, *în scopul de a disimula originea ilicită a sumei de 22.787.515 USD*, reprezentând o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, *a dispus transferul respectivei sume de bani*, prin subcontractarea succesivă în mod fictiv a unor servicii de consultanță, după cum urmează:

- *din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în contul Profinet AG nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (suma de 15.553.878,86 USD la data de 11.05.2004 și suma de 7.233.510,86 USD la data de 30.11.2004),*

- *din contul Profinet AG nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția în contul Slytehrin Marketing Ltd nr.(...) (USD) cu IBAN (...)*

deschis la Banca Leu Elveția (suma de 15.525.000 USD la data de 13.05.2004, și suma de 7.201.577 USD la data de 01.12.2004),

- *din contul Slytehrin Marketing Ltd nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția:*

-în contul Zonko Overseas Ltd nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu Elveția (suma de 3.970.000 USD la data de 14.05.2004, și suma de 1.880.057 USD la data de 02.12.2004),

-în contul său personal nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu, Zurich, Elveția (suma de 1.900.000 USD la data de 14.05.2004, și suma de 1.300.000 USD la data de 02.12.2004),

b) în perioada aprilie - decembrie 2004, a deținut în contul personal nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu (actuala Banca (...) Leu), Zurich, Elveția, suma de 3.200.000 USD, sumă a cărei proveniență ilicită a fost disimulată anterior prin transferuri succesive, după cum urmează:

- din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în contul Profinet AG

-din contul Profinet AG, în contul Slytehrin Marketing Ltd,

-din contul Slytehrin Marketing Ltd, în contul său personal,

cunoscând faptul că respectiva sumă de bani reprezenta o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria,

întrunește elementele constitutive ale infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002.

Prin contribuția la înființarea firmelor offshore Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, și la încheierea contractelor fictive de prestări servicii dintre Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria și Profinet AG, respectiv dintre Profinet AG și Slytehrin Marketing Ltd, inculpatul a contribuit la/a dispus

realizarea transferurilor bancare menționate, care nu s-ar fi putut realiza în lipsa acestor elemente.

IV. DATE REFERITOARE LA INCULPAȚI

(...)

V. DATE REFERITOARE LA URMĂRIREA PENALĂ

-La data de 02.12.2010, FUJITSU TECHNOLOGY SOLUTIONS GesmbH, prin reprezentanții săi legali a sesizat organele de urmărire penală cu privire la împrejurările ulterioare încheierii contractelor de revânzare licențe Microsoft de către Fujitsu Technology Solutions GesmbH (FTS Austria) și FTS Fujitsu Technology Solutions România (FTS România) către Guvernul României – Secretariatul General al Guvernului (Ministerul Comunicațiilor și Societății Informaționale) în cadrul unor contracte derulate din aprilie 2004 până în februarie 2009.

(...)

Dosarul a fost înregistrat la nivelul Direcției Naționale Anticorupție – Secția de combatere a infracțiunilor asimilate infracțiunilor de corupție sub nr. 448/P/2010 (...).

(...)

-Prin ordonanța nr.448/P/2010 din data de 18.12.2017 (...), s-a dispus:

Schimbarea încadrării juridice a faptei săvârșită de suspectul.

Florică Claudiu Ionuț, (...), din infracțiunea de înșelăciune prev. de art.215 alin.1,2,3 și 5 din vechiul Cod Penal în infracțiunea de spălare a banilor prevăzută de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002 cu

aplicarea art.5C.p.

WWW.JURI.RO

Extinderea urmărilor penale față de suspectul Florică Claudiu Ionuț, pentru întreaga activitate infracțională descrisă în cuprinsul ordonanței, *ce intră în conținutul infracțiunii de spălare a banilor prevăzută de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002 cu aplicarea art.5 C.p.*

(...)

Extinderea urmărilor pena le față de Pesca riu Di nu Mi ha il, (...), pentru săvârșirea *infracțiunii de spălare a banilor prevăzută de art. 29 alin. 1, lit.a și c din Legea 656/2002 cu aplic. art.5 C.p.*

(...)

- Pr i n ord o na n ț a nr .4 48/ P/2 010 di n da ta d e 18 .01 .201 8

(...), s-a dispus extinderea acțiunii penale față de:

FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ, cu privire la săvârșirea infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002, constând în stare de fapt mai sus-indicată;

PESCARIU DINU MIHAIL, cu privire la săvârșirea infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002, constând în stare de fapt mai sus -indicată.

VI. ASPECTE PRIVIND CONFISCAREA SPECIALĂ

Potrivit dispozițiilor art.32 și 33 din Legea nr.656/2002 pentru prevenirea și sancționarea spălării banilor, precum și pentru instituirea unor măsuri de prevenire și combatere a finanțării terorismului, în cazul în care s-a săvârșit o infracțiune de spălare a banilor sau de finanțare a terorismului, luarea măsurilor asigurătorii este obligatorie, urmând a se aplica dispozițiile din Codul penal privind confiscarea bunurilor.

Potrivit dispozițiilor art.112 alin.1 lit.e Cod penal (fost art.118 alin.1 lit.e din vechiul Cod penal), *sunt supuse confiscării speciale bunurile dobândite prin*

săvârșirea faptei prevăzute de legea penală, dacă nu sunt restituite persoanei vătămate și în măsura în care nu servesc la despăgubirea acesteia.

După cum s-a arătat în cuprinsul rechizitoriului, o parte din folosul patrimonial necuvenit obținut din infracțiunea de abuz în serviciu de către Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în urma încheierii cu Guvernul României a contractului comercial de închiriere licențe nr.0115RO/15.04.2004 și a actului adițional nr.1 privind extinderea acestuia pentru produsele educaționale Microsoft, respectiv suma de 22.787.515 USD, a cărei origine ilicită a fost disimulată prin transferuri succesive din contul Fujitsu Siemens Computers GmbH Austria în contul Profinet AG, Slytehrin Marketing Ltd, Zonko Overseas Ltd , ***au ajuns în final în contul personal al inculpatului Pescariu Dinu Mihail nr.(...) (USD) cu IBAN (...) deschis la Banca Leu, Zurich, Elveția, respectiv în contul suspectului S.D.Ș. nr. (...), No (...) Gauss, având IBAN (USD): (...), deschis la aceeași bancă.***

Pentru aceste motive se impune confiscarea special a sumelor de bani existente în conturile bancare menționate aparținând atât inculpatului Pescariu Dinu Mihail cât și suspectului S.D.Ș., sume care provin din săvârșirea infracțiunii de spălare a banilor.

Sunt supuse confiscării speciale și sumele de bani existente în contul bancar menționat aparținând suspectului S.D.Ș., indiferent dacă acesta a cunoscut sau nu caracterul ilicit al faptei din care a provenit respectiva sumă, atâta timp cât art.112 Cod penal nu face vreo referire cu privire la persoana de la care se confiscă (inculpat sau orice altă persoană) și nici cu privire la cunoașterea sau nu, de către persoana la care se găsește bunul, a caracterului ilicit al faptei din care provine respectivul bun.

Cuantumul sumelor provenind din infracțiunea de spălare a banilor a cărei proveniență ilicită a fost disimulată în urma transferurilor succesive menționate, și care urmează a fi confiscate de la inculpații Pescariu Dinu Mihail și Florică Claudiu Ionuț, respectiv suspectul S.D.Ș., este următorul:

- de la suspectul S.D.Ș. suma de 1.070.557 USD,
- de la inculpatul Florică Claudiu Ionuț suma de 10.858.479 USD,
- de la inculpatul Pescariu Dinu Mihail suma de 10.858.479 USD.

De la inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail urmează a se confisca diferența dintre suma totală a cărei origine ilicită a fost disimulată prin transferuri succesive și suma rămasă în contul suspectului S.D.Ș. (22.787.515 USD – 1.070.557 USD = 21.716.958 USD), dat fiind că cei doi inculpați au dispus cu privire la întreaga sumă spălată.

VII. MĂSURI ASIGURĂTORII

Prin ordonanța nr.448/P/2010 din data de 30.01.2018 (...), s-a dispus instituirea sechestrului asigurator,

-până la concurența sumei de 22.787.515 USD, *asupra sumelor de bani, existente în contul bancar nr. (...) (USD) cu IBAN (...), deschis pe numele inculpatului Pescariu Dinu Mihail la Banca Leu Elveția (successor cu titlu universal Banca (...) Leu – în prezent Credit Suisse AG), în vederea confiscării speciale, sumă ce a făcut obiectul infracțiunii de spălare a banilor, prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002,*

- până la concurența sumei de 22.787.515 USD, *asupra sumelor de bani existente în contul bancar (...), No (...) Gauss, având IBAN (USD): (...), deschis pe numele suspectului S.D.Ș. la Banca Leu Elveția (successor cu titlu universal Banca (...) Leu – în prezent Credit Suisse AG), în vederea confiscării speciale, sumă ce a făcut obiectul infracțiunii de spălare a banilor, prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002.*

Prin procesele verbale încheiate în data de 30.01.2018 a fost pusă în aplicare măsura asiguratorie (...).

În temeiul art. 330 C.pr.pen, propunem men ț i ner ea măsu ri i a sig ur
ăto ri i

l ua tă în ca uz ă asu pra su melor d e b ani ind is pon ibi li zat e,
apa r ți n â nd

in cul pa tu lui PESCARIU DINU MIHAIL ș i sus p ect ul ui S .D.Ș .

Constatând că au fost respectate dispozițiile legale care garantează aflarea adevărului, că urmărirea penală este completă și că există probele necesare și legal administrate, precum și că fapta reținută în sarcina inculpaților FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ și PESCARIU DINU MIHAIL, există, a fost săvârșită de aceștia, iar aceștia răspund penal,

În temeiul art. 327 lit. a C.pr.pen, și art. 315 alin. 1 lit. b rap. la art. 16 alin. 1 lit.b și f C.pr.pen.

DISPUN :

I.Trimiterea în judecată a inculpaților:

FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a din Legea 656/2002, cu aplicarea art.5 C.p.

PESCARIU DINU MIHAIL, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002, cu aplicarea art.5 C.p.

Menținerea sechestrului asigurator asupra sumelor de bani indisponibilizate care au făcut obiectul infracțiunii de spălare a banilor, aparținând inculpatului PESCARIU DINU MIHAIL, în vederea confiscării speciale.

III. Clasarea cauzei față de:

- inculpații:

-**NICA DAN**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p., deoarece fapta este prescrisă.

-**ȚICĂU SILVIA ADRIANA**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu prev. de art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p., deoarece fapta este prescrisă.

-**ATHANASIU ALEXANDRU**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de abuz în serviciu, prev. de art. 297 alin. 1 Cp. rap. la art.309 C.p., cu aplicarea art.5C.p., deoarece fapta este prescrisă.

-**FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p., deoarece fapta este prescrisă.

- **H.S.**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p., deoarece fapta este prescrisă.

- **A.O.P.**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de complicitate la abuz în serviciu, prev. de art.48C.p. rap. la art. 297 alin. 1 Cp. și art.309 C.p., cu aplicarea art.35 alin.1 C.p. și art.5C.p., deoarece fapta este prescrisă.

-și față de suspectul

-**S.D.Ș.**, (...), pentru săvârșirea infracțiunii de spălare a banilor prev. de art. 29 alin. 1, lit. a și c din Legea 656/2002, cu aplicarea art.5 C.p., deoarece fapta nu a fost săvârșită cu vinovăția prevăzută de lege.

Menținerea sechestrului asigurator asupra sumelor de bani indisponibilizate care au făcut obiectul infracțiunii de spălare a banilor, aparținând numitului S.D.Ș., în vederea confiscării speciale.

În temeiul art. 329 din C. proc. pen., prezentul rechizitoriu însoțit de două copii certificate și de dosarul cauzei se transmite TRIBUNALULUI BUCUREȘTI, instanță competentă să judece cauza în fond, potrivit art. 36 alin. 1 lit.c C.p.p., urmând a fi citate următoarele persoane:

INculpAȚI

FLORICĂ CLAUDIU IONUȚ – (...).

PESCARIU DINU MIHAIL - (...),

MARTORI:

(...)

Se stabilesc cheltuielile judiciare în quantum total de 200.000 lei care, în conformitate cu disp. art. 272 C. pr. pen., urmează a fi suportate de către inculpații Florică Claudiu Ionuț și Pescariu Dinu Mihail (fiecare câte 100.000 lei).

PROCUROR,

(...)

(...)