



CANCELARIA DE STAT A REPUBLICII MOLDOVA

Nr. 31-76-4905

Chișinău

18 mai 2022

Biroul Permanent al Parlamentului

În temeiul art.58 din Regulamentul Parlamentului, adoptat prin Legea nr.797/1996, se prezintă Avizul asupra proiectului de lege pentru modificarea Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice (*inițiativa legislativă nr. 202 din 24.08.2021*), aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 335 din 18 mai 2022.

Anexe:

1. Hotărârea Guvernului cu privire la aprobarea Avizului (în limba română – 1 filă și în limba rusă – 1 filă);
2. Avizul proiectului de lege (în limba română – 2 file și în limba rusă – 2 file).

Secretar general
adjunct al Guvernului

Roman CAZAN

Ex.: Teacă Diana
Tel.:022250385

Casa Guvernului,
MD-2033, Chișinău,
Republica Moldova

Telefon:
+ 373 22 250 101

Fax:
+ 373 22 242696

SECRETARIATUL PARLAMENTULUI REPUBLICII MOLDOVA
D.D.P. Nr. <u>187</u>
" <u>18</u> " <u>05</u> 20 <u>22</u>
Ora _____



GUVERNUL REPUBLICII MOLDOVA

HOTĂRÂRE nr. 335

din 18 mai 2022.

Chișinău

**Cu privire la aprobarea Avizului asupra proiectului de lege pentru
modificarea Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice**

Guvernul HOTĂRĂȘTE:

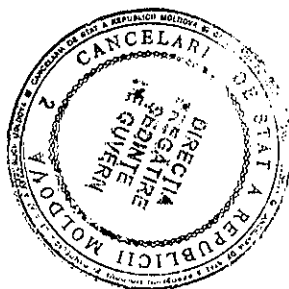
Se aprobă și se prezintă Parlamentului Avizul asupra proiectului de lege pentru modificarea Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice.

Prim-ministru

Contrasemnează:

Ministrul finanțelor

Ministrul justiției



NATALIA GAVRILIȚA

Dumitru Budianschi

Sergiu Litvinenco

Aprobat
prin Hotărârea Guvernului nr. 335/2022

AVIZ
asupra proiectului de lege pentru modificarea
Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice

Guvernul a examinat proiectul de lege pentru modificarea Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice, înaintat cu titlu de inițiativă legislativă (nr. 202 din 24 august 2021) de către un grup de deputați în Parlament, și comunică următoarele.

Proiectul de lege are drept scop completarea art. 83 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, în speță a alin. (4) cu lit. f), prin introducerea în pachetul de acte ce se depun odată cu contestația și a dovezii depunerii garanției pecuniare în mărime de 1% din valoarea lotului contestat, dar nu mai mult de 100 mii lei, virate pe contul Agenției Achiziții Publice, și cu alineatul (4¹), ce stabilește că valoarea garanției achitate aduce venit la bugetul de stat.

De menționat că Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice este un act național armonizat cu legislația UE, care a asigurat transpunerea Directivei 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/CE, precum și a Directivei 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie 1989 privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări (prin Legea nr. 169/2018 pentru modificarea Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice).

Din perspectiva proiectului examinat, prezintă relevanță directă Directiva 89/665/CEE a Consiliului din 21 decembrie 1989 privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări.

Din analiza prevederilor proiectului național prin prisma Directivei 89/665/CEE, constatăm că acesta nu transpune direct norme ale actului UE. Totodată, conform art. 1 alin. (3) și art. 2 alin. (1) din Directiva 89/665/CEE, statele membre asigură accesul la căile de atac, în temeiul unor norme detaliate pe care statele membre pot să le stabilească în acest sens, cel puțin oricărei persoane care are sau a avut vreun interes în obținerea unui anumit contract și care a fost prejudiciată sau riscă să fie prejudiciată printr-o presupusă încălcare.

Dreptul de a depune o contestație în cadrul unei proceduri de achiziție publică este prevăzut la art. 82 din Legea 131/2015 privind achizițiile publice, fiind determinat de două condiții de admisibilitate (interesul în obținerea contractului și existența dreptului vătămat).

Instituirea unor garanții pecuniare cu posibilitatea de reținere a acestora, astfel cum este propus în proiectul inițiativei legislative, va avea un efect negativ asupra posibilității efective de revendicare a drepturilor încălcate, în special, asupra companiilor mici și mijlocii, care nu dispun de surse financiare susceptibile de a fi reținute în bugetul de stat, în cazurile în care eșuează procedura de contestare inițiată de către acestea, iar în acest sens, mecanismul de responsabilizare ar fi o măsură descurajatoare pentru întreprinderile respective și ar deveni o prerogativă a companiilor mari cu potențial financiar sporit.

Totodată, atenționăm că, conform art. 10 din Codul civil al Republicii Moldova nr. 1107/2002 (1) Persoanele fizice și juridice participante la raporturile juridice civile trebuie să își exercite drepturile și să își execute obligațiile cu bună-credință, în acord cu legea, cu contractul, cu ordinea publică și cu bunele moravuri. Buna-credință se prezumă până la proba contrară.

În acest context, din proiectul de lege propus constatăm că autorii proiectului prezumă sau acordă *ab initio* statutul de rea-credință contestatarilor în procesul de achiziții publice, încălcând principiul de bază al dreptului civil conform căruia buna-credință se prezumă. La fel, prin instituirea unei garanții pecuniare în mărime de 1% din valoarea lotului contestat, dar nu mai mult de 100 mii lei, constatăm că această garanție este asemănătoare mai mult unei taxe de stat, iar conform principiilor contenciosului administrativ reclamanții sunt scutiți de taxă de stat.

Conform practicii Curții Europene a Drepturilor Omului, statele ar trebui să se asigure că prin necesitatea de a finanța administrarea actului de justiție nu se refuză exercitarea dreptului de acces la instanță.

Totodată, în cauza *Kreuz vs. Polonia*, nr. 28249/95, 19 iunie 2001, Curtea a constatat că taxele judiciare pot ajuta la administrarea eficientă a actului de justiție, dar pot restricționa în același timp accesul la justiție.

Având în vedere cele expuse, Guvernul comunică faptul că nu susține proiectul de modificare a Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice.



ПРАВИТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 335

от 18 мая 2022 г.

Кишинэу

Об утверждении Заключения по проекту закона о внесении изменений в Закон № 131/2015 о государственных закупках

Правительство **ПОСТАНОВЛЯЕТ:**

Утвердить и представить Парламенту Заключение по проекту закона о внесении изменений в Закон № 131/2015 о государственных закупках.

Премьер-министр

НАТАЛЬЯ ГАВРИЛИЦА

Контрасигнуют:

Министр финансов

Думитру Будиянски

Министр юстиции

Серджиу Литвиненко

Утверждено
Постановлением Правительства № 335/2022

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по проекту закона о внесении изменений в Закон № 131/2015 о
государственных закупках

Правительство рассмотрело проект закона о внесении изменений в Закон № 131/2015 о государственных закупках, представленный в качестве законодательной инициативы (№ 202 от 24 августа 2021 года) группой депутатов Парламента, и сообщает следующее.

Вышеупомянутый проект направлен на дополнение статьи 83 Закона № 131/2015 о государственных закупках, в частности пункта f) части (4), путем внесения в пакет документов, подаваемых вместе с обжалованием и доказательством предоставления денежного обеспечения в размере 1% от стоимости обжалованного лота, но не более 100 тысяч леев, перечисляемых на счет Агентства государственных закупок и частью (4¹), устанавливающей, что стоимость выплаченного обеспечения поступает в государственный бюджет.

Отмечаем, что Закон № 131/2015 о государственных закупках является национальным актом, гармонизированным с законодательством ЕС, который обеспечил транспонирование Директивы 2014/24/UE Европейского Парламента и Совета от 26 февраля 2014 года о государственных закупках и отмену Директивы 2004/18/CE, а также Директивы 89/665/СЕЕ Совета от 21 декабря 1989 года о координации законодательных, регламентарных и административных положений, относящихся к применению процедур в отношении обжалования присуждения договоров о государственных закупках товаров и публичных договоров на выполнение работ (Законом № 169/2018 о внесении изменений в Закон о государственных закупках № 131/2015).

С точки зрения рассмотренного проекта, непосредственно актуальна Директива 89/665/СЕЕ Совета от 21 декабря 1989 года о координации законодательных, регламентарных и административных положений, относящихся к применению процедур в отношении обжалования присуждения договоров о государственных закупках товаров и публичных договоров на выполнение работ.

Из анализа положений национального проекта в свете Директивы 89/665/СЕЕ находим, что она не транспонирует напрямую какие-либо нормы акта ЕС. В то же время в соответствии с частью (3) статьи 1 и частью (1) статьи 2 Директивы 89/665/СЕЕ государства-члены обеспечивают доступ к обжалованию, на основании определенных подробных норм, которые государства-члены могут установить для этой цели, по крайней мере любому лицу, которое имеет или имело какую-либо заинтересованность в получении конкретного договора и которому был

причинен ущерб или может быть причинен ущерб в результате предполагаемого нарушения.

Право на подачу обжалования в рамках процедуры государственной закупки предусмотрено статьей 82 Закона 131/2015 о государственных закупках, будучи определенным двумя условиями допустимости (заинтересованность в получении договора и наличие нарушенного права).

Установление денежных обеспечений с возможностью их удержания, как это предлагается в проекте законодательной инициативы, отрицательно скажется на фактической возможности заявить о нарушении прав, в частности, на малые и средние компании, не располагающие финансовыми источниками, подлежащими удержанию в государственный бюджет, в случаях, когда инициированная ими процедура обжалования не удалась, и в этом смысле механизм подотчетности был бы сдерживающим фактором для соответствующих предприятий и стал бы прерогативой крупных компаний с повышенным финансовым потенциалом.

При этом обращаем внимание, что в соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Республики Молдова № 1107/2002 (1) Физические и юридические лица, участвующие в гражданских правоотношениях, должны осуществлять свои права и исполнять свои обязанности добросовестно, в соответствии с законом, договором, основами правопорядка и нравственности. Добросовестность предполагается до тех пор, пока не будет доказано обратное.

В этом контексте, из предлагаемого проекта закона отмечаем, что авторы проекта исходно предполагают или присваивают статус недобросовестности жалобщикам в процессе государственных закупок, нарушая основной принцип гражданского права, согласно которому добросовестность предполагается. Так же, устанавливая денежное обеспечение в размере 1% от стоимости обжалованного лота, но не более 100 тысяч леев, мы находим, что данное обеспечение больше похоже на государственную пошлину, а согласно принципам административного судопроизводства истцы освобождаются от государственной пошлины.

Согласно практике Европейского суда по правам человека, государства должны обеспечить, чтобы необходимость финансирования управления правосудием не препятствовала реализации права на доступ к суду.

В то же время в деле Кройц против Польши, № 28249/95, 19 июня 2001 года, Суд пришел к выводу, что судебные издержки могут способствовать эффективному управлению правосудием, но в то же время могут ограничивать доступ к правосудию.

На основании вышеизложенного, Правительство доводит до сведения, что не поддерживает проект о внесении изменений в Закон № 131/2015 о государственных закупках.