



PR. 131/25.04.18
CEB

CANCELARIA DE STAT A REPUBLICII MOLDOVA

Nr. 31-06-5498

Chișinău

„05” 04.2018

Biroul Permanent al Parlamentului

În temeiul art.58 din Regulamentul Parlamentului, adoptat prin Legea nr.797-XIII din 2 aprilie 1996, se prezintă Avizul asupra proiectului de lege pentru modificarea Legii nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice (inițiativa legislativă nr. 131 din 25 aprilie 2018), aprobat prin Hotărîrea Guvernului nr. 621 din 4 iulie 2018.

Anexe:

1. Hotărîrea Guvernului privind aprobarea Avizului (în limba română – 1 filă și în limba rusă – 1 filă);
2. Avizul asupra proiectului de lege (în limba română – 4 file).

Secretar general adjunct al Guvernului

Roman CAZAN

Ex.: Ina Railean
Tel.: 250 203

SECRETARIATUL PARLAMENTULUI REPUBLICII MOLDOVA		
D.D.P. Nr. <u>1538</u>		
„06”	07	2018
Ora _____		

Casa Guvernului,
MD-2033, Chișinău,
Republica Moldova

Telefon:
+ 373-22-250104

Fax:
+ 373-22-242696



GUVERNUL REPUBLICII MOLDOVA

HOTĂRÎRE nr. 621

din 4 iulie 2018

Chișinău

**Cu privire la aprobarea Avizului asupra proiectului de lege
pentru modificarea și completarea Legii nr. 131 din
3 iulie 2015 privind achizițiile publice**

Guvernul HOTĂRĂȘTE:

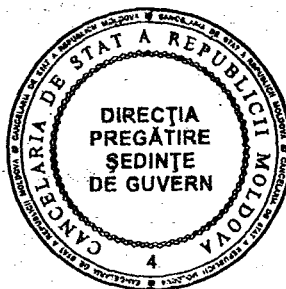
Se aprobă și se prezintă Parlamentului Avizul asupra proiectului de lege pentru modificarea și completarea Legii nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice.

Prim-ministru

Contrasemnează:

Ministrul finanțelor

Ministrul justiției



PAVEL FILIP

Octavian Armașu

Victoria Iftodi

Aprobat
prin Hotărîrea Guvernului
nr.621 din 4 iulie 2018

AVIZ
asupra proiectului de lege pentru modificarea și completarea
Legii nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice

Guvernul a examinat proiectul de lege pentru modificarea și completarea Legii nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice, înaintat cu titlu de inițiativă legislativă (nr. 131 din 25 aprilie 2018) de către un grup de deputați în Parlament, și comunică că acesta nu poate fi susținut din următoarele considerente.

Din punct de vedere conceptual, ținem să menționăm că față de Republica Moldova nu pot fi aplicate prevederile articolului V din Acordul privind achizițiile publice, întocmit la Marrakech la 15 aprilie 1994, la care se face trimitere în nota informativă, întrucât țara noastră nu figurează în lista țărilor în curs de dezvoltare publicată pe pagina web a Organizației Mondiale a Comerțului.

Prin urmare, potrivit prevederilor articolului VIII „Calificarea furnizorilor” din Acordul privind achizițiile publice al Organizației Mondiale a Comerțului, în procesul calificării furnizorilor, entitățile nu vor discrimina furnizorii altor Părți sau furnizorii autohtoni și furnizorii altor Părți, iar procedurile de calificare vor fi în conformitate inclusiv cu următoarele cerințe:

(a) orice condiții de participare la procedurile de licitație urmează a fi limitate la acelea care sînt esențiale pentru asigurarea capacității firmei de a îndeplini contractul în cauză;

(b) orice condiții de participare, solicitate de la furnizori, inclusiv garanțiile financiare, calificările tehnice și informația necesară pentru stabilirea capacității financiare, comerciale și tehnice a furnizorilor, precum și verificarea calificărilor nu vor fi mai puțin favorabile furnizorilor altor Părți decît furnizorilor autohtoni și nu vor discrimina furnizorii altor Părți. Capacitatea financiară, comercială și tehnică a furnizorului va fi analizată în baza activității comerciale globale a furnizorului, precum și a activității pe teritoriul entității care efectuează achiziția, ținînd seama în mod corespunzător de raporturile juridice dintre organizațiile furnizoare.

Mai mult decît atît, potrivit prevederilor art. 271 alin. (8) din Acordul de Asociere RM-UE, ratificat prin Legea nr. 112 din 2 iulie 2014, entitățile contractante nu impun condiții care să conducă la discriminarea directă sau indirectă a operatorilor economici ai celeilalte părți, de exemplu cerința ca operatorii economici interesați în obținerea contractului să fie stabiliți în aceeași țară, regiune sau același teritoriu cu entitatea contractantă.

Prin urmare, luînd în considerare că Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice a fost elaborată și aprobată în scopul transpunerii Directivei

2004/18/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 31 martie 2004 privind coordonarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii, parțial a 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 Consiliului 1989/665/CCE 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, stabilirea oricăror condiții care nu vor asigura ca toți operatorii economici să fie pe picior de egalitate, indiferent dacă sînt rezidenți sau nerezidenți, reprezintă o încălcare a Acordului achizițiilor publice al Organizației Mondiale a Comerțului, a Acordului de Asociere RM-UE, precum și a principiilor de bază ale legislației naționale din domeniul achizițiilor publice.

Într-o altă ordine de idei, se constată că amendamentele propuse nu au fost elaborate prin prisma criteriilor de atribuire a contractelor de achiziții publice care, conform art. 26 alin. (2) din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice, pot fi numai:

- a) fie oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere tehnico-economic;
- b) fie prețul cel mai scăzut.

Astfel, potrivit art. 26 alin. (7) din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice, oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere tehnico-economic este oferta desemnată câștigătoare în temeiul factorilor de evaluare, fără însă a se limita la aceștia, după cum urmează:

- a) prețul, termenele de furnizare, condițiile de plată, calitatea, caracteristicile estetice, funcționale și tehnice, posibilitățile și costurile de deservire tehnică, asistența tehnică, alte elemente considerate semnificative pentru evaluarea ofertelor – în cazul contractelor de achiziții publice de bunuri. Ponderea prețului în totalul evaluării ofertelor nu va fi mai mică de 60%;

- b) calitatea oferită, prețul unitar, prețul total, alte elemente considerate semnificative pentru evaluarea ofertelor – în cazul contractelor de achiziții publice de lucrări. Ponderea prețului în totalul evaluării ofertelor nu va fi mai mică de 80%;

- c) calitatea oferită, prețul unitar, prețul total, alte elemente considerate semnificative pentru evaluarea ofertelor – în cazul contractelor de achiziții publice de servicii. Ponderea prețului în totalul evaluării ofertelor nu va fi mai mică de 40%.

Prin urmare, la evaluarea ofertelor conform criteriului de atribuire a contractului de achiziții publice „oferta cea mai avantajoasă din punct de vedere tehnico-economic”, prețul este doar un factor de evaluare, oferta desemnată câștigătoare fiind oferta care întrunește punctajul cel mai mare rezultat din aplicarea unui sistem de factori de evaluare pentru care se stabilesc ponderi.

Totodată, remarcăm că, potrivit art. 126 alin. (2) lit. b) din Constituția Republicii Moldova statul trebuie să asigure libertatea activității de

întreprinzător, protecția concurenței loiale. Astfel, eliminarea de pe piață a altor concurenți este contrară regulilor de concurență.

Norma propusă la alin. (4²) instituie un tratament diferențiat privilegiat pentru entitățile enumerate.

La acest aspect, Comisia de la Veneția, în opinia sa privind criteriile pentru evaluarea statului de drept („Rule of law checklist”) din 18 martie 2016 (CDL-AD(2016)007), adoptată la cea de-a 106-a sesiune plenară a Comisiei, a statuat că principiul egalității reprezintă unul dintre criteriile esențiale ale statului de drept.

Mai mult decât atât, Curtea Europeană a Drepturilor Omului în jurisprudența sa a statuat că un tratament diferențiat nu poate fi aplicat persoanelor fără o justificare obiectivă și rezonabilă (a se vedea cauza Orșuș and others c. Croatia, §149, cauza Savez crkava „Riječ života” and others c. Croatia, §85).

Astfel, este de menționat că nota informativă nu conține argumente justificative în privința necesității instituirii condițiilor specificate la alin. (4¹) și (4²).

Cît privește marja preferențială propusă, aceasta se consideră nejustificat de mare pentru o achiziție, unde un preț cu 15% sau 20% mai mare poate afecta anumite proiecte a căror realizare s-a bazat pe prețurile medii oferite pe piață. Totodată, amendamentele propuse sînt în dezacord cu principiul selectării ofertei celei mai avantajoase prevăzut la art. 68 lit. b) din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice.

Într-o altă ordine de idei, menționăm că art. 5 alin. (5) din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice deja prevede regim special de atribuire a contractelor de achiziții publice pentru ateliere protejate și întreprinderi sociale de inserție în cazul în care majoritatea angajaților implicați sînt persoane cu dizabilități care, prin natura sau gravitatea deficiențelor lor, nu pot desfășura o activitate profesională în condiții normale. Subliniem că nota informativă nu conține argumente care ar justifica instituirea unor facilități suplimentare pentru entitățile respective.

Alin. (4³) nu corespunde notei informative în partea ce ține de entitățile cărora li se vor aplica prevederile alin. (4¹), în proiect fiind indicate „entitățile micro și medii”, iar în nota informativă „entitățile micro și mici”, motiv pentru care necesită a fi revizuit. Se va ține cont că art. 4 din Legea contabilității și raportării financiare nr. 287 din 15 decembrie 2017 nu prevede o astfel de categorie de entități ca „entități medii”. Entitatea care, nefiind entitate micro sau entitate mică, la data raportării nu depășește limitele a două dintre următoarele criterii:

- a) totalul activelor – 318000000 de lei;
- b) veniturile din vânzări – 636000000 de lei;
- c) numărul mediu al salariaților în perioada de gestiune – 250,

face parte din categoria entităților mijlocii (a se vedea art. 4 alin. (3) din Legea contabilității și raportării financiare nr. 287 din 15 decembrie 2017).

În partea ce ține de redactarea și respectarea regulilor de tehnică legislativă, menționăm următoarele:

1. La titlul proiectului atragem atenția că, potrivit art. 36 alin. (3) din Legea nr. 780-XV din 27 decembrie 2001 privind actele legislative, dacă se modifică sau se completează un singur articol dintr-un singur act legislativ, în titlul actului de modificare sau completare se face referire expresă la articolul modificat sau completat și la actul respectiv. Totodată, deoarece în proiect se propune doar completarea art. 65 din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015, din titlul proiectului urmează a fi exclusă referința la modificare, acesta fiind reformulat după cum urmează: „Cu privire la completarea articolului 65 din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice”.

2. În contextul obiecției expuse în privința titlului proiectului, se va reformula și partea dispozitivă a art. I, după cum urmează: „Articolul 65 din Legea nr. 131 din 3 iulie 2015 privind achizițiile publice (Monitorul Oficial al Republicii Moldova, 2015, nr. 197-205, art. 402) se completează cu alineatele (41)-(43) cu următorul cuprins:”, fiind urmată de conținutul alineatelor respective luat între ghilimele.

Totodată, numerele de ordine „1.” și „2.” se vor exclude ca fiind de prisos.

3. La alin. (43), în vederea corectitudinii redactării, luna adoptării Legii contabilității și raportării financiare nr. 287 din 15 noiembrie 2017 se va indica cu litere.

La art. II se va revedea termenul pentru aducerea actelor normative în concordanță cu legea dată, întrucât, pornind de la procedura de elaborare și avizare a proiectelor de acte normative, considerăm că termenul de 30 de zile este unul scurt.



ПРАВИТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 621

от 4 июля 2018г.

Кишинэу

Об утверждении Заключения по проекту закона о внесении изменений и дополнений в Закон № 131 от 3 июля 2015 года о государственных закупках

Правительство ПОСТАНОВЛЯЕТ:

Утвердить и представить Парламенту Заключение по проекту закона о внесении изменений и дополнений в Закон № 131 от 3 июля 2015 года о государственных закупках.

Премьер-министр

ПАВЕЛ ФИЛИП

Контрасигнуют:

Министр финансов

Октавиан Армашу

Министр юстиции

Виктория Ифтоди