



GUVERNUL REPUBLICII MOLDOVA

HOTĂRÂRE nr. ____

din _____ 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

NATALIA GAVRILIȚA

Contrasemnează:

Ministrul finanțelor

Dumitru Budianschi

Ministrul justiției

Sergiu Litvinenco

Aprobat
prin Hotărârea Guvernului nr.

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 prenotat 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.