



PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI



Republica Moldova, MD- 2068, Chișinău, srt. Alecu Russo, 1

E-mail: office@competition.md; www.competition.md

Nr. DJ-06/92 - 222 din 23 februarie 2024

Nr.18-69-654 din 22.01.2024

Cancelaria de Stat

Plenul Consiliului Concurenței, în cadrul ședinței din 23 februarie 2024, a examinat, în temeiul prevederilor art. 39 lit. c) și art. 41 alin. (1) lit. d) ale Legii concurenței nr.183/2012, *proiectul de hotărâre cu privire la aprobarea proiectului de lege privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii (număr unic 29/MDED/2024)* și, în limitele competențelor sale, comunică următoarele.

1. Potrivit prevederilor pct. 21 din Regulamentul privind armonizarea legislației Republicii Moldova cu legislația Uniunii Europene aprobat prin Hotărârea de Guvern nr. 1171/2018, procesul de armonizare a legislației se realizează prin preluarea fidelă a prevederilor legislației UE. Prin urmare, Consiliul Concurenței consideră necesar utilizarea în conținutul art. 4 și art. 28 al proiectului a termenului „influență decisivă”, dar nu „influență dominantă”.

2. La art. 12 din proiect se menționează că, pragul valoric de 100 000 000 lei stabilit de lege, se revizuieste de către Ministerul Dezvoltării Economice și Digitalizării și se prezintă Guvernului pentru aprobare.

În acest context, este necesar de menționat că norma dată nu asigură previzibilitate și claritate în acord cu cerințele art. 54 din Legea cu privire la actele normative nr. 100/2017, întrucât nu prevede periodicitatea și criteriile obiective ce vor putea determina necesitatea revizuirii pragului valoric. Respectiv, se propune indicarea în actul normativ a periodicității în care va avea loc revizuirea pragului valoric și modalitatea de calculare a pragului revizuit în dependență de criteriile obiective stabilite de lege.

Totodată, conform art. 7 alin. (2) din Legea cu privire la actele normative nr. 100/2017, actul normativ cu forță juridică superioară poate modifica sau abroga un act normativ cu forță juridică inferioară al aceluiași emitent și nu vice versa. Astfel, prevederile art. 12 alin. (1) din proiect, urmează a fi revizuite și corelate cu Legea nr. 100/2017, or, o hotărâre de Guvern cu forță juridică inferioară legii nu poate modifica o prevedere legală.

3. La art. 36 alin. (9) al proiectului se menționează că, în cazul în care numărul de candidați care îndeplinesc criteriile de calificare și selecție este mai mic decât numărul minim indicat în anunțul de concesionare, conform dispozițiilor alin. (3), autoritatea/entitatea contractantă are dreptul de a continua procedura de atribuire numai cu acei candidați care îndeplinesc cerințele solicitate sau de a anula procedura.

Prevederile normei art. 36 alin. (9) nu asigură claritate și previzibilitate în conformitate cu prevederile art. 54 din Legea cu privire la actele normative nr. 100/2017, întrucât nu stabilește condițiile sau criteriile obiective ce pot acorda dreptul autorității/entității contractante să continue procedura și dreptul de a o putea anula. Astfel, în vederea evitării limitării concurenței prin deciziile autorității contractante neprevăzute de lege ce ar putea limita dreptul întreprinderii de comercializare sau procurare, considerăm oportun completarea proiectului cu condițiile/cazurile în care autoritatea/entitatea contractantă poate decide asupra continuării sau anulării procedurii de atribuire a contractelor de concesiune.

4. Ținând cont de prevederile art. 37 alin. (8) – (10) din proiect, anunțurile de concesionare și anunțurile de atribuire a concesiunii de lucrări sau a concesiunii de servicii, se publică în Buletinul Achizițiilor Publice și, după caz, în presa locală sau centrală, la decizia autorității/entității contractante. Consiliul Concurenței consideră oportun de a se prevedea expres în lege pentru care proceduri de concesionare este necesar de publicat în Buletinul Achizițiilor Publice și în care cazuri este necesar de publicat și în publicațiile periodice pentru asigurarea transparenței și concurenței la organizarea procedurii concesiunii.

5. Pentru corelarea cu cadrul normativ național care operează cu noțiunea de hotărâre irevocabilă pentru a conferi sensul juridic de hotărâre judecătorească care nu mai poate fi contestată, iar litigiul considerat de drept soluționat, se propune substituirea noțiunii de „hotărâre definitivă” cu noțiunea „hotărâre irevocabilă”.

6. Reieșind din prevederile art. 27 din proiect, s-a stabilit că legea nu se va aplica în cazul concesiunilor de lucrări sau concesiunilor de servicii atribuite de autoritățile/entitățile contractante dacă, activitatea dată se va expune direct concurenței în conformitate cu prevederile legii privind achizițiile sectoriale.

Prin urmare, autorității de concurență i se atribuie o nouă competență neprevăzută, la moment, de Legea concurenței nr.183/2012, de a-și exprima punctul de vedere dacă activitatea dată se expune direct concurenței sau nu. În acest context, este imperios necesar ca prevederile proiectului să fie corelate cu Legea concurenței nr.183/2012.

Totodată, în contextul prevederilor alin. (13) și alin. (14) al art. 41 din proiect, Consiliul Concurenței ține să semnaleze unele riscuri ce pot surveni la aplicarea acestora. Astfel, competența de a constata existența unui acord

anticoncurențial o deține Plenul Consiliului Concurenței, după finalizarea unei investigații. Respectiv, este necesar de menționat că investigația concurențială se realizează în acord cu normele materiale și procedurale ale Legii concurenței nr. 183/2012, pentru care desfășurare, legea prevede un termen rezonabil, fapt obiectiv ce ar putea determina tergiversarea sau suspendarea procedurii de concesiune.

7. Noțiunea de „concesiune de lucrări” și „concesiune de servicii” ce se reglementează de proiect reprezintă contractul cu titlul oneros, prin care se încredințează executarea de lucrări sau prestarea de servicii de către unul sau mai mulți operatori economici, ce poate avea în calitate de contraprestație, fie dreptul exclusiv de a exploata lucrările sau serviciile, fie acest drept însoțit de o plată.

Având la bază prevederile pct. 223 din Comunicarea Comisiei privind noțiunea de ajutor de stat astfel cum este menționată la art. 107 alin. (7) din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene, Consiliul Concurenței ține să menționeze că, în cazul în care concesionarului i se va acorda concesiunea fără plată sau la un preț mai mic decât în cazul unei infrastructuri comparabile, operatorul economic va beneficia de un avantaj economic pe care nu l-ar fi obținut în condiții normale de piață, fapt care, ar putea prezenta semne ale ajutorului de stat reglementat de Legea cu privire la ajutorul de stat nr. 139/2012.

În acest caz, furnizorul la acordarea concesiunii fără plată sau la un preț mai mic decât în cazul unei infrastructuri comparabile, urmează a asigura respectarea normelor materiale și procedurale stabilite de Legea cu privire la ajutorul de stat nr. 139/2012 și actele normative ale Consiliului Concurenței pentru a asigura compatibilitatea cu mediul concurențial.

Alexei Gherțescu
Președinte