Către: **dnei Veronica SIREȚEANU, Ministra Finanțelor**

Nr. 09/23-EC din 06 martie 2023

Ref: modificare a Legii nr. 74/2020 privind achizițiile în sectoarele energeticii, apei, transporturilor și serviciilor poștale

Stimată Doamna Ministru,

Asociația Businessului European (EBA Moldova), urmare a consultărilor publice demarate și promovării modificărilor la Legea nr. 74/2020 privind achizițiile în sectoarele energeticii, apei, transporturilor și serviciilor poștale și comunică următoarele.

Legea 74/2020 privind achiziţiile în sectoarele energeticii, apei, transporturilor şi serviciilor poştale (în continuare Legea 74/2020), în articolul 19 prevede serviciile care sunt exceptate de la aplicarea Legii 74/2020. Însă spre deosebire de Directiva 2014/25/UE aplicabilă achizițiilor sectoriale, reglementează restrictiv serviciile exceptate de la aplicarea legii în special cele ce țin de contractarea serviciilor juridice, și nu includ serviciile prestate de executorii judecătorești.

Astfel în art. 19 alin. 3 lit. a), sunt prevăzute serviciile de reprezentare legală a entităților contractante de către avocat în cadrul unei proceduri de arbitraj sau de conciliere, desfășurată într-un alt stat ori în cadrul unor proceduri judiciare în faţa instanțelor de judecată, ale unui alt stat, **dar nu sunt prevăzute serviciile de reprezentare legală de către avocat în cadrul unei proceduri de arbitraj și conciliere, din Republica Moldova**, și totodată **nu sunt prevăzute serviciile de reprezentare de către avocați în fața instanțelor de judecată din Republica Moldova**.

În corespundere cu principiile enunțate de Directiva 2014/25/UE și practica judiciară a UE, serviciile juridice sunt excluse de la aplicarea Directivei din mai multe considerente, printre care:

1. Elementul determinant al contractării unor serviciilor juridice îl constituie aptitudinile, calităţile şi pregătirea profesională a persoanei ce va executa serviciul. In acelaşi timp factorul determinant pentru alegerea şi desemnarea unei anumite persoane pentru executarea unei obligaţii, sau a avea calitatea de reprezentant îl are reputaţia profesională a acesteia, experienţa de activitate în domeniu profesional, iar datorită domeniului care presupune accesul la informaţie confidenţială pentru întreprinderi de importanţă majoră sunt şi credibilitatea, regulile deontologice, secretul profesional precum şi independenţa prestatorului.
2. Datorita caracteristicilor specifice, este dificilă determinarea în prealabil şi cu exactitate a întinderii acţiunilor/activităţilor ce urmează să fie executate, sau a misiunii şi împuternicirilor ce pot fi stabilite pentru exercitarea în concret a obligaţiilor.
3. Datorita acestor caracteristici, genurile de servicii menţionate sunt contractate de toate întreprinderile cu luare în considerare a calităţilor proprii ale prestatorului intuitu personae (acestea nu pot fi executate prin reprezentare si nici nu sunt transmisibile), cu alte cuvinte însuşirile şi calităţile proprii acestora este motivul esenţial al contractării serviciului, fapt ce împiedică atribuirea contractelor prin oricare din procedurile de achiziție reglementate de Legea 74/2020.

Reieșind din caracteristicile specifice serviciilor juridice acestea urmează să fie excluse de la aplicarea Legii 74/2020 indiferent de locul prestării acestora în Republica Moldova sau pe teritoriul altui stat.

Formularea prevederilor art. 19 alin. 3 lit. a) nu include medierea în înțelesul prevăzut de Legea cu privire la mediere nr. 137 din 03.07.2015, de aceea prevederile articolului 19 urmează a fi completate în acest sens sau alte servicii de soluționare extrajudiciara, forme alternative de soluționare a litigiilor.

În același timp considerăm că Legea 74/2020 urmează să includă ca excepție și serviciile de audit și serviciile prestate de executorii judecătorești. Acestora din urmă fiindu-le caracteristice același trăsături menționate mai sus pentru serviciile juridice, și astfel că, reieșind din caracteristicile naturii acestora urmează să fie și acestea exceptate de la aplicarea Legii 74/2020.

Articolul 19. Excepţii specifice pentru contractele de achiziţii de servicii

Prezenta lege nu se aplică contractelor de achiziţii de servicii care au ca obiect:

3) oricare dintre următoarele servicii juridice:

a) reprezentarea legală a entităţii contractante de către un avocat în cadrul unei proceduri de arbitraj sau de conciliere, desfăşurată într-un alt stat sau în faţa unei instanţe internaţionale de arbitraj sau de conciliere, ori în cadrul unor proceduri judiciare în faţa instanţelor, a tribunalelor sau a autorităţilor publice ale unui alt stat sau în faţa instanţelor judecătoreşti sau a instituţiilor internaţionale;

b) consilierea juridică oferită anticipat sau în vederea pregătirii oricăreia dintre procedurile menţionate la lit.a) ori în cazul în care există un indiciu tangibil şi o mare probabilitate ca respectiva cauză la care face referire consilierea să devină obiectul unor astfel de proceduri, cu condiţia ca respectiva consiliere să fie acordată de un avocat;

c) serviciile de certificare şi autentificare a documentelor, care trebuie să fie furnizate de notari;

d) serviciile juridice prestate de mandatari sau tutori desemnaţi ori alte servicii juridice ai căror furnizori sunt numiţi de o instanţă judecătorească sau sunt desemnaţi prin lege să execute sarcini specifice sub supravegherea acestor instanţe judecătoreşti sau tribunale;

e) alte servicii juridice care au legătură, chiar şi ocazional, cu exercitarea autorităţii publice;

Rămânem la dispoziția Dumneavoastră pentru clarificări necesare și mizăm pe abordarea obiectivă în suportul agenților economici din Republica Moldova.

Directiva 2014/25/EU
Articolul 21 Excluderi specifice pentru contractele de servicii

Prezenta directivă nu se aplică contractelor de servicii pentru: (a) cumpărarea sau închirierea, prin orice mijloace financiare, de terenuri, clădiri existente sau alte bunuri imobile sau a drepturilor asupra acestora; (b) servicii de arbitraj și de conciliere; (c) oricare dintre următoarele servicii juridice:

(i) reprezentarea legală a unui client de către un avocat în sensul articolului 1 din Directiva 77/249/CEE a Consiliului (1): — în cadrul unei proceduri de arbitraj sau de conciliere desfășurate într-un stat membru, într-o țară terță sau în fața unei instanțe internaționale de arbitraj sau de conciliere; sau — în cadrul procedurilor judiciare în fața instanțelor judecătorești sau autorităților publice ale unui stat membru, sau ale unei țări terțe sau în fața instanțelor judecătorești sau instituțiilor internaționale;

(ii) consilierea juridică oferită anticipat sau în vederea pregătirii oricăreia din procedurile menționate la punctul (i) de la prezenta literă sau în cazul în care există un indiciu tangibil și o mare probabilitate ca respectiva cauză la care face referire consilierea să devină obiectul unor astfel de proceduri, cu condiția ca respectiva consiliere să fie acordată de un jurist în înțelesul articolului 1 din Directiva 77/249/CEE;

(iii) serviciile de certificare și autentificare a documentelor care trebuie să fie furnizate de notari; (iv) serviciile juridice prestate de mandatari, sau tutori desemnați ori alte servicii juridice ai căror furnizori sunt numiți de o instanță judecătorească din statul membru în cauză sau sunt desemnați prin lege să execute sarcini specifice sub supravegherea acestor instanțe judecătorești; (v) alte servicii juridice care au legătură, chiar și ocazional, cu exercitarea autorității publice în statul membru în cauză;

LEGEA nr. 99 din 19 mai 2016 privind achiziţiile sectoriale (ROMANIA)
Paragraful 4 Exceptări specifice pentru contractele sectoriale de servicii / Articolul 37
(1)Prezenta lege nu este aplicabilă pentru atribuirea contractelor sectoriale de servicii care au ca obiect:

a) cumpărarea sau închirierea, prin orice mijloace financiare, de terenuri, clădiri existente, alte bunuri imobile ori a drepturilor asupra acestora;
b) contracte pentru spaţiu de emisie sau furnizarea de programe care sunt atribuite furnizorilor de servicii media;
c) servicii de arbitraj, mediere şi alte forme de soluţionare alternativă a disputelor;
d) oricare dintre serviciile juridice prevăzute la alin. (3);

(3) Serviciile juridice care fac obiectul alin. (1) lit. d) sunt următoarele:

a) asistenţa şi reprezentarea unui client de către un avocat în sensul prevederilor Legii nr. 51/1995 pentru organizarea şi exercitarea profesiei de avocat, republicată, cu modificările ulterioare, în cadrul unei proceduri de arbitraj sau de mediere ori al altei forme de soluţionare alternativă a disputelor desfăşurate în faţa unei instanţe sau altui organism naţional de arbitraj sau de mediere ori de soluţionare alternativă a disputelor în altă formă din România ori din alt stat sau în faţa unei instanţe internaţionale de arbitraj sau de mediere ori de soluţionare alternativă a disputelor în altă formă;

b) asistenţa şi reprezentarea unui client de către un avocat în sensul prevederilor Legii nr. 51/1995, republicată, cu modificările ulterioare, în cadrul unor proceduri judiciare în faţa instanţelor de judecată sau a autorităţilor publice naţionale din România ori din alt stat sau în faţa instanţelor de judecată ori a instituţiilor internaţionale;

c) asistenţă şi consultanţă juridică acordată de un avocat, anticipat sau în vederea pregătirii oricăreia dintre procedurile prevăzute la lit. a) şi b) sau în cazul în care există indicii concrete şi o probabilitate ridicată ca speţa în legătură cu care sunt acordate asistenţa şi consultanţa juridică să facă obiectul unor astfel de proceduri;

d) servicii juridice furnizate de fiduciari sau administratori-sechestru ori alte servicii juridice furnizate de entităţi desemnate de o instanţă judecătorească naţională sau care sunt desemnaţi potrivit legislaţiei în vigoare să îndeplinească sarcini specifice sub supravegherea şi controlul instanţelor judecătoreşti;

e) servicii prestate de executorii judecătoreşti.

f) servicii de certificare şi autentificare a documentelor care sunt prestate de notari publici potrivit dispoziţiilor legale.

În corespundere cu principiile enunțate de Directiva 2014/25/EU și a practicilor din UE, propunem operarea modificărilor necesare în vederea extinderii excepțiilor de aplicare a procedurilor de achiziție din L 74/2020 la toate serviciile juridice si activitățile conexe acestora, alte servicii cu caracter profesional specific (audit etc).

Cu respect,

Mariana RUFA,
Director Executiv

Document semnat electronic. Pentru verificarea semnăturii a se accesa: https://msign.gov.md

Ex: eugen.cozmulici@eba.md
Tel: 079188919