|  |  |
| --- | --- |
| CÔNG TY CỔ PHẦN GIÁ XÂY DỰNG  Số: /CV-ĐTh  *V/v: góp ý cho dự thảo Luật Đấu thầu* | CỘNG HOÀ XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM  Độc lập – Tự do – Hạnh phúc  Hà Nội, ngày 11 tháng 04 năm 2023 |

Kính gửi: - Liên đoàn Thương mại và Công nghiệp Việt Nam (VCCI)

- Cục Quản lý đấu thầu (Bộ Kế hoạch và Đầu tư)

- Hiệp hội các nhà thầu xây dựng Việt Nam (VACE)

Công ty CP Giá Xây Dựng là hội viên của Hiệp hội các nhà thầu xây dựng Việt Nam, Hội Kinh tế xây dựng Việt Nam, chúng tôi nhận được bản Dự thảo Luật Đấu thầu ngày 06/04/2023, sau khi nghiên cứu, chúng tôi xin có một số nội dung góp ý như dưới đây.

Có thể nói, Luật Đấu thầu 43/2013/QH13 đã tạo cơ sở pháp lý quan trọng điều chỉnh hoạt động mua sắm, quản lý sử dụng vốn, tài sản của Nhà nước, góp phần nâng cao hiệu quả đầu tư, mua sắm bằng nguồn ngân sách nhà nước. Luật Đấu thầu cũng đã tạo hành lang pháp lý cho hoạt động đấu thầu, nhất là đấu thầu qua mạng, tạo sự công khai, minh bạch, cạnh tranh và hiệu quả kinh tế trong hoạt động đấu thầu.

Tuy nhiên, thực tiễn thi hành Luật Đấu thầu trong thời gian qua đã bộc lộ nhiều hạn chế, khó khăn, vướng mắc. Vì vậy, việc sửa đổi Luật Đấu thầu là cần thiết nhằm kịp thời khắc phục những hạn chế, bất cập của Luật hiện hành; bảo đảm tính thống nhất, đồng bộ của hệ thống pháp luật; góp phần nâng cao hiệu lực, hiệu quả trong đấu thấu, lựa chọn nhà thầu và quản lý, sử dụng vốn, tài sản nhà nước.

Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi) gồm 9 Chương, 99 Điều được xây dựng trên cơ sở 5 nhóm chính sách, bao gồm các Nhóm quy định; Về phạm vi điều chỉnh và nguyên tắc áp dụng Luật Đấu thầu; sửa đổi, bổ sung nhằm nâng cao hiệu lực, hiệu quả công tác đấu thầu; sửa đổi, bổ sung nhằm đơn giản hóa quy trình, thủ tục thực hiện hoạt động đấu; sửa đổi, bổ sung nhằm hoàn thiện chính sách đấu thầu mua sắm hàng hóa trong nước; sửa đổi, bổ sung nhằm nâng cao hiệu lực, hiệu quả của công tác quản lý nhà nước về đấu thầu.

Trên cơ sở bản dự thảo này, **Công ty cổ phần Giá xây dựng** có một số ý kiến đóng góp như sau:

### Về đối tượng áp dụng của Luật

Căn cứ Điều 1, 2 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), đối tượng áp dụng:

1. Hoạt động lựa chọn nhà thầu có sử dụng vốn ngân sách nhà nước theo quy định của Luật Ngân sách nhà nước, vốn từ nguồn thu hợp pháp của các cơ quan nhà nước, đơn vị sự nghiệp công lập để:

a) Thực hiện dự án đầu tư, dự toán mua sắm của cơ quan nhà nước, tổ chức chính trị, tổ chức chính trị - xã hội, tổ chức chính trị xã hội - nghề nghiệp, tổ chức xã hội - nghề nghiệp, tổ chức xã hội, đơn vị thuộc lực lượng vũ trang nhân dân, đơn vị sự nghiệp công lập và các tổ chức, cá nhân khác;

b) Cung cấp sản phẩm, dịch vụ công; mua thuốc, hóa chất, trang thiết bị y tế; mua hàng dự trữ quốc gia, thuê bảo quản hàng dự trữ quốc gia, trừ hoạt động mua trực tiếp rộng rãi của mọi đối tượng theo quy định của pháp luật về dự trữ quốc gia;

**Đề xuất**: Nên thống nhất tên gọi theo quy định tại khoản 22 Điều 3 Luật Đầu tư công 2019 , gọi là vốn đầu tư công.

2. **PA1:** Hoạt động lựa chọn nhà thầu để thực hiện:

a) Các gói thầu thuộc dự án đầu tư của doanh nghiệp nhà nước theo quy định của Luật Doanh nghiệp;

b) Gói thầu trang bị cơ sở vật chất - kỹ thuật cho hoạt động khoa học và công nghệ từ quỹ phát triển khoa học và công nghệ của doanh nghiệp nhà nước;

**PA2:** Hoạt động lựa chọn nhà thầu để thực hiện:

a) Các gói thầu thuộc dự án đầu tư của doanh nghiệp nhà nước theo quy định của Luật Doanh nghiệp và doanh nghiệp có vốn của doanh nghiệp nhà nước trên 50% vốn điều lệ;

b) Gói thầu trang bị cơ sở vật chất - kỹ thuật cho hoạt động khoa học và công nghệ từ quỹ phát triển khoa học và công nghệ của doanh nghiệp nhà nước;

**Ý kiến của đơn vị**: Luật áp dụng đối với việc sử dụng vốn đầu tư công và ngoài đầu tư công trong đầu tư, dù các doanh nghiệp có vốn của doanh nghiệp nhà nước dưới 50% vốn điều lệ hay kể cả doanh nghiệp có vốn điều lệ của nhà nước dưới 50% nhưng sử dụng vốn đầu tư công, ngoài đầu tư công để đầu tư, do Nhà nước giao nhiệm vụ đầu tư thì cũng thuộc phạm vi điều chỉnh của Luật Đấu thầu.

Một trường hợp khác: các Doanh nghiệp nhà nước có quy chế riêng cho hoạt động mua sắm thường xuyên, và các hoạt động sử dụng nguồn vốn khác. Khi triển khai mua sắm lượng thiết bị không đủ hình thành tài sản cố định đơn vị thành viên sẽ sử dụng nguồn khác mua sắm, hoặc sử dụng nguồn khác để mua sắm vật tư/ thiết bị (sử dụng cho dự án đầu tư , hạch toán chuyển nguồn sau này), họ sẽ lựa chọn hình thức chỉ định thầu để không phải thực hiện các hình thức khác cạnh tranh và minh bạch hơn. Đây chính là một cách lách luật để không bị tính vào phạm vi điều chỉnh của Luật đấu thầu. Việc này ảnh hưởng trực tiếp đến lợi nhuận và chênh lệch thu chi của Doanh nghiệp nhà nước, gián tiếp ảnh hưởng đến khoản nộp ngân sách nhà nước.

**Đề xuất:**

*Hoạt động lựa chọn nhà thầu để thực hiện:*

a) Các gói thầu thuộc dự án đầu tư của doanh nghiệp có vốn của nhà nước theo quy định của Luật Doanh nghiệp và doanh nghiệp có vốn của doanh nghiệp nhà nước;

b) Gói thầu trang bị cơ sở vật chất - kỹ thuật cho hoạt động khoa học và công nghệ từ quỹ phát triển khoa học và công nghệ của doanh nghiệp có vốn của nhà nước, gói thầu mua sắm thường xuyên phục vụ hoạt động sản xuất kinh doanh của doanh nghiệp nhà nước ;

### 2. Về giải thích từ ngữ

#### 2.1 Bên mời thầu

Căn cứ khoản 1 điều 4 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), định nghĩa:

Bên mời thầu là cơ quan, tổ chức thực hiện các hoạt động đấu thầu, bao gồm:

a) Chủ đầu tư hoặc tổ chức do chủ đầu tư quyết định thành lập hoặc lựa chọn;

b) Cơ quan có thẩm quyền chấp thuận chủ trương đầu tư hoặc cơ quan có thẩm quyền quyết định tổ chức đấu thầu lựa chọn nhà đầu tư; đơn vị được cơ quan có thẩm quyền giao nhiệm vụ tổ chức lựa chọn nhà đầu tư.

Tuy nhiên, trong thực tế có những đơn vị không thuộc các trường hợp trên nhưng muốn tham gia công tác đấu thầu để đảm bảo tính cạnh tranh, công bằng, mình bạch. Ví dụ: trường hợp Ban quản trị nhà chung cư, *căn cứ Khoản 3*[*Điều 103 Luật Nhà ở 2014*](https://luatvietnam.vn/dat-dai/luat-nha-o-2014-91352-d1.html)*quy định:*

“Ban quản trị nhà chung cư có một chủ sở hữu được tổ chức theo mô hình tự quản. Ban quản trị nhà chung cư có nhiều chủ sở hữu được tổ chức và hoạt động theo mô hình Hội đồng quản trị của công ty cổ phần hoặc mô hình Ban chủ nhiệm của hợp tác xã, có tư cách pháp nhân, có con dấu và thực hiện các quyền, trách nhiệm quy định tại khoản 1 Điều 104 của Luật này.”

Vì vậy, Ban quản trị toà nhà không phải là Chủ đầu tư, cũng không phải là tổ chức do chủ đầu tư quyết định thành lập hoặc lựa chọn. Khi Ban quản trị muốn thực hiện đấu thầu để lựa chọn đơn vị vận hành toà nhà, họ có thể thuê đơn vị tư vấn độc lập để thực hiện công tác lựa chọn nhà thầu.

Để định nghĩa bên mời thầu được chính xác và bao trùm hơn, đề xuất quy định lại định nghĩa này như sau:

Bên mời thầu là tổ chức mời thầu bao gồm:

a) Chủ đầu tư hoặc tổ chức do chủ đầu tư, cơ quan, tổ chức có thẩm quyền quyết định hoặc lựa chọn;

b) Cơ quan có thẩm quyền chấp thuận chủ trương đầu tư hoặc cơ quan có thẩm quyền quyết định tổ chức đấu thầu lựa chọn nhà đầu tư; đơn vị được cơ quan có thẩm quyền giao nhiệm vụ tổ chức lựa chọn nhà đầu tư.

#### 2.2 Đấu thầu

Căn cứ khoản 8 điều 4 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), định nghĩa:

Đấu thầu là quá trình lựa chọn nhà thầu để ký kết, thực hiện và quản lý hợp đồng cung cấp dịch vụ tư vấn, dịch vụ phi tư vấn, mua sắm hàng hóa, xây lắp; lựa chọn nhà đầu tư để ký kết, thực hiện và quản lý hợp đồng dự án đầu tư kinh doanh trên cơ sở bảo đảm cạnh tranh, công bằng, minh bạch và hiệu quả kinh tế.

Việc lựa chọn nhà thầu mục tiêu cuối cùng là thực hiện theo yêu cầu của Bên mời thầu (được quy định đầy đủ trong Hồ sơ mời thầu/ Hồ sơ yêu cầu). Việc lựa chọn nhà thầu còn phải tính đến yếu tố chất lượng và tiến độ của dự án. Vì vậy, đề xuất nên quy định ngắn gọn:

*Đấu thầu là quá trình lựa chọn nhà thầu để thực hiện gói thầu theo yêu cầu của Bên mời thầu trên cơ sở bảo đảm cạnh tranh, công bằng, minh bạch, đảm bảo chất lượng, tiến độ, hiệu quả kinh tế.*

### 3. Về tư cách hợp lệ

Căn cứ điểm d, khoản 1, điều 5 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), một trong những nội dung về tư cách hợp lệ của nhà thầu, nhà đầu tư là:

d) Có tên trên Hệ thống mạng đấu thầu quốc gia trước khi phê duyệt kết quả lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư;

Trong thực tế trường hợp nhà thầu nhỏ, không có nhu cầu đấu thầu, đã đăng ký và có tên trên hệ thống mạng đấu thầu nhưng lại không thể chọn họ vì họ không nộp phí duy trì hệ thống (Căn cứ điểm d khoản 3, Điều 7, Thông tư 08/2022/TT-BKHĐT). Nhà thầu giải thích: họ không có nhu cầu đấu thầu qua mạng sao phải bắt đóng. Luật không quy định, tuy nhiên khi chỉ định thầu những gói nhỏ xong không thể đăng tải kết quả nếu nhà thầu không nộp phí.

Vì vậy, chỉ cần quy định đã đăng ký trên hệ thống mạng đấu thầu quốc gia trước khi phê duyệt kết quả lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư, đồng thời không yêu cầu nhà thầu phải đóng phí duy trì tài khoản mới đăng tải được thông tin kết quả lựa chọn nhà thầu.

### 4. Về bảo đảm cạnh tranh

Tại khoản 2 Điều 6 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi) có quy định:

2. Nhà thầu tham dự thầu phải độc lập về pháp lý và độc lập về tài chính với các bên sau đây:

a) Chủ đầu tư, bên mời thầu, trừ trường hợp nhà thầulà đơn vị sự nghiệp công lập thuộc cơ quan quản lý nhà nước có chức năng, nhiệm vụ được giao phù hợp với tính chất gói thầu của cơ quan quản lý nhà nước đó, hoặc là công ty thành viên, công ty con của tập đoàn, tổng công ty nhà nước có ngành nghề sản xuất kinh doanh chính phù hợp với tính chất gói thầu của tập đoàn, tổng công ty nhà nước đó.

b) Các nhà thầu tư vấn quản lý dự án; nhà thầu tư vấn lập, thẩm tra, thẩm định hồ sơ thiết kế, dự toán; lập, thẩm định nhiệm vụ khảo sát, thiết kế; lập, thẩm định hồ sơ mời thầu, hồ sơ yêu cầu; đánh giá hồ sơ dự thầu, hồ sơ đề xuất; thẩm định kết quả lựa chọn nhà thầu gói thầu đó;

c) Các nhà thầu khác cùng tham dự thầu trong một gói thầu đối với đấu thầu hạn chế.

Vậy các nhà thầu tư vấn có được tham gia gói thầu tư vấn khác quy định như thế nào? Ví dụ: tư vấn quản lý dự án tham gia thẩm định kết quả lựa chọn nhà thầu gói thầu xây lắp.

**Đề nghị**: Quy định rõ trường hợp nhà thầu đã thực hiện tư vấn được tiếp tục tham gia gói thầu tư vấn khác.

### 5. Về xử lý và lưu trữ hồ sơ trong quá trình lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư

Căn cứ Điều 9 và Điều 50 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi): Hiện nay số hoá là xu hướng chung của toàn xã hội.

**Đề xuất**: Quy định cụ thể về việc in ấn, lưu trữ, xử lý hồ sơ khi thực hiện lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư qua hệ thống mạng đấu thầu quốc gia.

### 6. Về chi phí trong lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư

Căn cứ Điều 15 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), không có chi phí trúng thầu như quy định tại Thông tư số 06/2021/TT-BKHĐT.

**Đề xuất**: Bỏ chi phí này. Vì khi dự thầu nhà thầu đã nộp phí dự thầu, phí duy trì hệ thống hàng năm.

### 7. Về các hành vi bị cấm trong hoạt động đấu thầu

Căn cứ khoản 6 Điều 16 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), một trong các hành vi không đảm bảo cạnh tranh, công bằng, minh bạch là:

h) Áp dụng hình thức lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư không phải là hình thức đấu thầu rộng rãi khi không đủ điều kiện theo quy định của Luật này;

**Đề xuất**: Sửa quy định thành "*Áp dụng hình thức lựa chọn nhà thầu, nhà đầu tư không phải là hình thức đấu thầu rộng rãi, chào hàng cạnh tranh khi không đủ điều kiện theo quy định của Luật này;*"

i) Nêu yêu cầu cụ thể về nhãn hiệu, xuất xứ hàng hóa trong hồ sơ mời thầu đối với gói thầu mua sắm hàng hoá, xây lắp hoặc gói thầu hỗn hợp khi áp dụng hình thức đấu thầu rộng rãi, đấu thầu hạn chế, chào hàng cạnh tranh, trừ trường hợp quy định tại khoản 2 Điều 45 của Luật này;

**Đề xuất**: Sửa quy định thành "*Nêu yêu cầu cụ thể về nhãn hiệu, xuất xứ hàng hóa trong hồ sơ mời thầu kể cả trường hợp ghi “nhãn hiệu hoặc tương đương” khi đã mô tả được chi tiết cụ thể thông số kỹ thuật của hàng hóa đối với gói thầu mua sắm hàng hoá, xây lắp hoặc gói thầu hỗn hợp khi áp dụng hình thức đấu thầu rộng rãi, đấu thầu hạn chế, chào hàng cạnh tranh, trừ trường hợp quy định tại khoản 2 Điều 45 của Luật này;*"

### 8. Về chỉ định thầu

Điểm h khoản 1 Điều 23 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi) quy định Chỉ định thầu đối với nhà thầu được áp dụng trong các trường hợp sau đây:

h) Gói thầu tư vấn, thi công di dời các công trình hạ tầng kỹ thuật, rà phá bom, mìn, vật nổ để phục vụ công tác giải phóng mặt bằng;

**Đề xuất**: Cần cụ thể khoảng thời gian phải triển khai thực hiện dự án. Tránh trường hợp khi có văn bản thông báo của chính quyền nhưng không tổ chức triển khai, mà 2-3-4 năm sau mới làm thủ tục và chỉ định thầu. Với một khoảng thời gian dài như vậy có thể áp dụng nhiều hình thức khác công bằng và minh bạch hơn.

m) Gói thầu cung cấp dịch vụ tư vấn thuộc dự án đầu tư có giá gói thầu trong hạn mức không quá 500 triệu đồng; gói thầu phi tư vấn, hàng hóa, xây lắp, hỗn hợp thuộc dự án đầu tư có giá gói thầu trong hạn mức không quá 01 tỷ đồng; gói thầu thuộc dự toán mua sắm có giá gói thầu không quá 100 triệu đồng;

**Đề xuất**: Nên điều chỉnh hạn mức chỉ định thầu gói thầu mua sắm hàng hóa thuộc dự án đầu tư xuống dưới 500 triệu. Xét cho cùng dự án đầu tư phát triển hay dự án chi thường xuyên đối với nguồn vốn đầu tư công và ngoài đầu tư công đều vẫn phải tiết kiệm và minh bạch.

### 9. Về mua sắm trực tiếp

Điểm d khoản 2, Điều 25 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi) quy định Mua sắm trực tiếp được thực hiện khi đáp ứng đủ các điều kiện sau đây:

d) Thời hạn từ khi ký hợp đồng của gói thầu trước đó đến ngày phê duyệt kết quả mua sắm trực tiếp không quá 12 tháng.

**Đề xuất**: Nên điều chỉnh không quá 3 tháng. Vì hiện tại theo quy định của Thông tư 68/2022/TT-BTC, một trong những căn cứ xây dựng giá gói thầu là giá trúng thầu của gói thầu mua sắm loại hàng hóa tương tự trong thời gian trước đó gần nhất, tối đa không quá 90 ngày. Với quy định 12 tháng nhiều bên mời thầu sẽ căn cứ vào đó lựa chọn mua sắm trực tiếp để được mua với giá cao trong trường hợp giá thị trường biến động xuống, gây thất thoát, lãng phí...

### 10. Về nội dung hồ sơ mời thầu đối với lựa chọn nhà thầu

Căn cứ mục đ khoản 1 Điều 44 của Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi), hồ sơ mời thầu bổ sung điều khoản tham chiếu (đối với gói thầu tư vấn).

### 11. Về mẫu hợp đồng

Nội dung về hợp đồng có thể chồng chéo với nhiều luật khác. Cụ thể: Hiện tại khi Đấu thầu thực hiện theo mẫu hợp đồng tại Thông tư số 08/2022/TT-BKHĐT của Bộ Kế hoạch đầu tư, đối với xây lắp lại có mẫu hợp đồng theo Thông tư số 02/2023/TT-BXD của Bộ Xây dựng. Trong thực tế, dưới cơ sở thực hiện rất bối rối không biết nên sử dụng mẫu nào cho phù hợp, đáp ứng được cả 2 quy định của 2 Thông tư nói trên.

**Đề xuất**: Gộp mẫu Hợp đồng của Luật Đấu thầu với mẫu Hợp đồng xây dựng của Luật Xây dựng.

### 12. Về chứng chỉ hành nghề đấu thầu

Trong Dự thảo Luật Đấu thầu (sửa đổi) không đề cập vấn đề CCHN đấu thầu. Vừa qua các cuộc thi lấy chứng chỉ hành nghề đấu thầu được tổ chức rất nghiêm túc, người lấy được chứng chỉ hành nghề phải học tập, nghiên cứu tích lũy nhiều kiến thức về đấu thầu và lựa chọn nhà thầu, bắt buộc phải đọc phải học để nâng cao trình độ, hiểu biết về pháp luật mà trong thực tế vẫn còn nhiều sai phạm, nếu bỏ quy định CCHN đấu thầu, e rằng thời gian tới sẽ có nhiều sai phạm hơn nữa.

**Kiến nghị**: Nên quy định CCHN đấu thầu, không nên bỏ.

### 13. Các nội dung khác

Đề nghị quy định có tính định lượng hơn các khái niệm này, cụ thể:

* + Gói thầu có “quy mô lớn, phức tạp”
  + Gói thầu dịch vụ tư vấn “đơn giản”
  + Gói thầu quy mô nhỏ
  + Gói thầu có tính chất đơn giản
  + Gói thầu cung cấp dịch vụ phi tư vấn, mua sắm hàng hóa, xây lắp, hỗn hợp đòi hỏi kỹ thuật cao theo quy định của pháp luật về khoa học, công nghệ
  + Làm rõ khái niệm đặc thù: hàng hoá đặc thù, xây lắp đặc thù

Trên đây là một số góp ý, kiến nghị và đề xuất của Công ty Cổ phần Giá xây dựng, kính đề nghị quý cơ quan xem xét tổng hợp, đề nghị Bộ Kế hoạch đầu tư xem xét, sửa đổi, bổ sung. Trân trọng cảm ơn sự quan tâm!

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| ***Nơi nhận***:  - Như kính gửi;  - Lưu VP. | **CHỦ TRÌ SOẠN THẢO**    **NGUYỄN QUỲNH LAN** | **GIÁM ĐỐC**  **NGUYỄN THỊ THẮNG** |