

**ỦY BAN NHÂN DÂN
TỈNH BÌNH ĐỊNH**

**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
Độc lập - Tự do - Hạnh phúc**

Số: /UBND-KT
V/v hướng dẫn một số vấn đề
liên quan đến thủ tục đấu thầu lựa
chọn nhà đầu tư thực hiện các dự
án trên địa bàn các Khu công
nghiệp và Khu kinh tế Nhơn Hội

Bình Định, ngày tháng năm 2021

Kính gửi: Bộ Kế hoạch và Đầu tư

Hiện nay, tỉnh Bình Định đang tổ chức lựa chọn nhà đầu tư thực hiện dự án đầu tư theo phương thức đối tác công tư (PPP) và dự án đầu tư có sử dụng đất. Tuy nhiên, đối với các dự án trong phạm vi địa giới của Ban Quản lý Khu kinh tế có một số vấn đề chưa được các văn bản quy phạm pháp luật quy định rõ ràng, thống nhất, đó là việc giao Ban Quản lý Khu kinh tế làm Bên mời thầu, ủy quyền cho Trưởng Ban Quản lý Khu kinh tế ký kết hợp đồng và quản lý, theo dõi việc thực hiện hợp đồng đối với dự án đầu tư theo phương thức đối tác công tư (PPP) và dự án đầu tư có sử dụng đất. Do vậy, UBND tỉnh Bình Định kính đề nghị Bộ Kế hoạch và Đầu tư xem xét hướng dẫn một số vấn đề có liên quan như sau:

1. Giao Ban Quản lý Khu kinh tế làm bên mời thầu đối với các dự án áp dụng hình thức đấu thầu lựa chọn nhà đầu tư thực hiện trên địa bàn các Khu công nghiệp và Khu kinh tế Nhơn Hội mà Chủ tịch UBND tỉnh là người có thẩm quyền.

1.1. Theo quy định tại điểm a khoản 8 Điều 73 và khoản 6 Điều 84 Luật Đấu thầu; điểm c khoản 1 và điểm d khoản 2 Điều 77 Nghị định số 25/2020/NĐ-CP ngày 28/02/2020 của Chính phủ quy định chi tiết thi hành một số điều của Luật Đấu thầu về lựa chọn nhà đầu tư; thì đối với dự án PPP thuộc phạm vi quản lý của mình và đối với dự án đầu tư có sử dụng đất, Chủ tịch UBND cấp tỉnh chịu trách nhiệm quyết định lựa chọn bên mời thầu. Theo đó, bên mời thầu được quy định tại các văn bản quy phạm pháp luật có liên quan như sau:

- Điểm d khoản 3 Điều 4 Luật Đấu thầu quy định: “*Bên mời thầu là cơ quan, tổ chức có chuyên môn và năng lực để thực hiện hoạt động đấu thầu, bao gồm:*

d) Cơ quan nhà nước có thẩm quyền hoặc tổ chức trực thuộc do cơ quan nhà nước có thẩm quyền lựa chọn”

- Khoản 6 Điều 3 Luật Đầu tư theo phương thức đối tác công tư quy định: “*Bên mời thầu là đơn vị có chuyên môn và năng lực được cơ quan có thẩm quyền giao nhiệm vụ tổ chức lựa chọn nhà đầu tư.*”

- Điểm a khoản 3 Điều 13 Nghị định số 25/2020/NĐ-CP quy định: “*Căn cứ kết quả đánh giá, Sở Kế hoạch và Đầu tư trình Chủ tịch Ủy ban nhân dân cấp tỉnh quyết định việc tổ chức thực hiện theo một trong hai trường hợp sau:*

a) Trường hợp có từ hai nhà đầu tư trở lên đáp ứng yêu cầu, Chủ tịch Ủy ban nhân cấp tỉnh ra quyết định áp dụng hình thức đấu thầu rộng rãi theo quy định tại khoản 1 hoặc khoản 2 Điều 10 Nghị định này; giao Sở Kế hoạch và Đầu tư đăng tải danh sách nhà đầu tư đáp ứng yêu cầu theo quy định tại điểm c khoản 1 Điều 4 Nghị định này; giao cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cấp tỉnh hoặc Ủy ban nhân dân cấp huyện là bên mời thầu;”

- Khoản 1 Điều 78 Nghị định số 25/2020/NĐ-CP quy định trách nhiệm của cơ quan chuyên môn thuộc UBND cấp tỉnh như sau: *“Thực hiện công việc thuộc trách nhiệm của bên mời thầu theo quy định tại Điều 75 của Luật Đấu thầu”*

1.2. Theo các quy định nêu trên, bên mời thầu là cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cấp tỉnh; tại Điều 1 Nghị định số 24/2014/NĐ-CP ngày 24/4/2014 của Chính phủ quy định tổ chức các cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân tỉnh, thành phố trực thuộc Trung ương quy định: *Ban Quản lý Khu kinh tế không phải cơ quan chuyên môn thuộc UBND tỉnh.*

1.3. Trong khi đó, Nghị định số 82/2018/NĐ-CP ngày 22/5/2018 của Chính phủ quy định về quản lý Khu công nghiệp và Khu kinh tế quy định chức năng, nhiệm vụ, quyền hạn của Ban quản lý khu công nghiệp, khu kinh tế như sau:

- Khoản 1 Điều 61 quy định:

“1. Ban quản lý khu công nghiệp, khu kinh tế là cơ quan trực thuộc Ủy ban nhân dân cấp tỉnh...”

- Điểm d khoản 3 Điều 64 quy định:

“3. Ban quản lý khu kinh tế chỉ đạo hoặc tổ chức thực hiện các nhiệm vụ

d) Đề xuất danh mục dự án, tổ chức lựa chọn nhà đầu tư, ký hợp đồng BOT, BTO, BT, các hình thức hợp đồng khác theo pháp luật về đối tác công tư, các dự án nhóm B, C theo ủy quyền của Ủy ban nhân dân cấp tỉnh; trực tiếp tiếp nhận, quản lý và sử dụng vốn ODA”

1.4. Do chưa có sự thống nhất trong các văn bản quy phạm pháp luật hiện hành về việc giao cơ quan, đơn vị làm bên mời thầu lựa chọn nhà đầu tư (cơ quan chuyên môn thuộc UBND tỉnh hay cơ quan, đơn vị thuộc UBND tỉnh); vì vậy, UBND tỉnh Bình Định kính đề nghị Bộ Kế hoạch và Đầu tư hướng dẫn cụ thể về việc Chủ tịch UBND tỉnh Bình Định có thẩm quyền giao cho Ban Quản lý Khu kinh tế làm bên mời thầu đối với các dự án đầu tư theo phương thức đối tác công tư (dự án PPP) và các dự án đầu tư có sử dụng đất áp dụng hình thức đấu thầu rộng rãi (theo điểm a khoản 3 Điều 13 Nghị định số 25/2020/NĐ-CP ngày 28/02/2020) và chỉ định thầu (theo quy định tại điểm b khoản 4 Điều 22 của Luật Đấu thầu) hay không?

2. Ủy quyền cho Trưởng ban Ban Quản lý Khu kinh tế là đại diện cơ quan nhà nước có thẩm quyền đàm phán, ký kết hợp đồng và quản lý, theo dõi việc thực hiện hợp đồng đối với các dự án áp dụng hình thức đấu thầu lựa chọn nhà đầu tư trên địa

bản các Khu công nghiệp và Khu kinh tế Nhơn Hội mà Chủ tịch UBND tỉnh là người có thẩm quyền.

2.1. Về thẩm quyền đàm phán hợp đồng thì bên mời thầu thực hiện theo điểm đ khoản 3 Điều 75 Luật Đấu thầu. Tuy nhiên, giai đoạn ký kết, quản lý, theo dõi thực hiện hợp đồng thì chưa rõ ràng bên mời thầu hay cơ quan nhà nước có thẩm quyền, cụ thể như sau:

- Khoản 1 Điều 71 Luật Đấu thầu quy định: *“Sau khi lựa chọn được nhà đầu tư, cơ quan nhà nước có thẩm quyền ký kết hợp đồng với nhà đầu tư được lựa chọn hoặc với nhà đầu tư được lựa chọn và doanh nghiệp dự án...”*.

- Khoản 8 Điều 73 Luật Đấu thầu quy định: *“Người có thẩm quyền có trách nhiệm ký kết và quản lý việc thực hiện hợp đồng”*.

Trong thực tế để tạo điều kiện thuận lợi, thống nhất, chặt chẽ từ bước đàm phán hợp đồng đến bước ký kết, theo dõi thực hiện hợp đồng trong quá trình lựa chọn nhà đầu tư thì nhiệm vụ này nên giao cho bên mời thầu. Rất khó thực hiện nếu bên mời thầu đàm phán hợp đồng, sau đó cơ quan nhà nước có thẩm quyền ký kết, quản lý hợp đồng với nhà đầu tư được lựa chọn; do vậy, kính đề nghị Bộ Kế hoạch và Đầu tư hướng dẫn cụ thể về vấn đề này để địa phương có cơ sở thực hiện, bảo đảm phù hợp với quy định của pháp luật hiện hành cũng như phù hợp với tình hình thực tế tại địa phương.

2.2. Theo quy định tại điểm d khoản 3 Điều 64 Nghị định số 82/2018/NĐ-CP quy định, Ban Quản lý khu kinh tế có nhiệm vụ ký hợp đồng BOT, BTO, BT, các hình thức hợp đồng khác theo pháp luật về đối tác công tư, các dự án nhóm B, C theo ủy quyền của Ủy ban nhân dân cấp tỉnh. Tuy nhiên, theo quy định tại khoản 7 Điều 2 Luật Sửa đổi, bổ sung một số điều của Luật Tổ chức Chính phủ và Luật Tổ chức chính quyền địa phương số 47/2019/QH14 ngày 22/11/2019 quy định về ủy quyền cho chính quyền địa phương như sau:

“1. Trong trường hợp cần thiết, trừ trường hợp quy định tại khoản 1 Điều 12 của Luật này, cơ quan hành chính nhà nước cấp trên có thể ủy quyền cho Ủy ban nhân dân cấp dưới trực tiếp, Ủy ban nhân dân có thể ủy quyền cho cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cùng cấp hoặc đơn vị sự nghiệp công lập trực thuộc, Chủ tịch Ủy ban nhân dân có thể ủy quyền cho Phó Chủ tịch Ủy ban nhân dân cùng cấp, người đứng đầu cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cùng cấp, Chủ tịch Ủy ban nhân dân cấp dưới trực tiếp thực hiện một hoặc một số nhiệm vụ, quyền hạn của mình trong khoảng thời gian xác định kèm theo các điều kiện cụ thể. Việc ủy quyền phải được thể hiện bằng văn bản.”

Theo quy định này của Luật Tổ chức chính quyền địa phương thì Ủy ban nhân dân có thể ủy quyền cho cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cùng cấp hoặc đơn vị sự nghiệp công lập trực thuộc, Chủ tịch Ủy ban nhân dân có thể ủy quyền cho Phó Chủ tịch Ủy ban nhân dân cùng cấp, người đứng đầu cơ quan chuyên môn thuộc

Ủy ban nhân dân cùng cấp thực hiện một hoặc một số nhiệm vụ, quyền hạn của mình; theo đó, Điều 1 Nghị định số 24/2014/NĐ-CP quy định cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cấp tỉnh không bao gồm Ban Quản lý khu kinh tế. Như vậy, chưa có quy định rõ ràng về việc Ủy ban nhân dân cấp tỉnh ủy quyền cho Ban Quản lý khu kinh tế và Chủ tịch Ủy ban nhân dân cấp tỉnh ủy quyền cho Trưởng ban Ban Quản lý Khu kinh tế thực hiện một số nhiệm vụ, quyền hạn.

Liên quan đến vấn đề này, tại khoản 2 Điều 78 Nghị định số 25/2020/NĐ-CP quy định trách nhiệm của người đứng đầu cơ quan chuyên môn thuộc Ủy ban nhân dân cấp tỉnh như sau: *“Thực hiện các công việc khác về lựa chọn nhà đầu tư theo ủy quyền của cấp trên.”* và tại Phần 3 Dự thảo hợp đồng và biểu mẫu hợp đồng của Phụ lục IV Mẫu Hồ sơ mời thầu lựa chọn nhà đầu tư thực hiện dự án đầu tư có sử dụng đất ban hành kèm theo Thông tư số 06/2020/TT-BKHĐT ngày 18/9/2020 của Bộ Kế hoạch và Đầu tư hướng dẫn thực hiện Nghị định số 25/2020/NĐ-CP: tại Mục II Các bên ký kết hợp đồng dự án có nội dung *“Văn bản ủy quyền ký kết và thực hiện hợp đồng dự án (nếu có)”*

Theo quy định của pháp luật hiện hành về vấn đề này chưa rõ ràng, do vậy UBND tỉnh Bình Định kính đề nghị Bộ Kế hoạch và Đầu tư xem xét hướng dẫn cụ thể về việc Chủ tịch UBND tỉnh ủy quyền cho Trưởng ban Ban Quản lý khu kinh tế tỉnh thực hiện việc ký kết, theo dõi thực hiện hợp đồng đối với các dự án áp dụng hình thức đấu thầu, chỉ định thầu lựa chọn nhà đầu tư trên địa bàn các Khu công nghiệp và Khu kinh tế Nhơn Hội; đảm bảo phù hợp với nguyên tắc áp dụng văn bản quy phạm pháp luật tại Điều 156 Luật Ban hành văn bản quy phạm pháp luật.

Ủy ban nhân dân tỉnh Bình Định kính đề nghị Bộ Kế hoạch và Đầu tư quan tâm, sớm hướng dẫn để địa phương có cơ sở triển khai thực hiện./.

TM. ỦY BAN NHÂN DÂN
KT. CHỦ TỊCH
PHÓ CHỦ TỊCH

Nơi nhận:

- Như trên;
- CT, các PCT UBND tỉnh;
- Các Sở: Tư pháp; Tài chính; Xây dựng;
- BQL KKT tỉnh;
- CVP, PVPKT;
- Lưu: VT, K6 (06b).

Nguyễn Tuấn Thanh