



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfint 124, et.4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

DECIZIE

Nr. 03D-109-14 Data: 18.12.17

privind soluționarea contestației formulate de către „Moldan Service” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02-115/17 la data de 20.11.2017 pe marginea procedurii de achiziție nr. 17/04107 din 22.11.2017, inițiată de către IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1 privind achiziția pieselor de schimb, consumabile, materiale necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 43-17 din 20.11.2017, depusă de către „Moldan Service” SRL, cu sediul în mun. , număr de identificare (IDNO) 1002600043026, tel.

, e-mail: romedcom@gmail.com, privind documentația de atribuire a procedurii de achiziție nr. 17/04107 din 22.11.2017, inițiată de către IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1, cu sediul în or. Chișinău, str. Melestiu 20, tel. 022-354790, e-mail: achizitiipublice.scm@gmail.com.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 01.12.2017 ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului și ai autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată, în baza art. 76 alin. (1) din Legea nr. 131 din 03 iulie 2015 privind achizițiile publice, contestatorul solicită, pentru procedura de achiziție menționată, excluderea sintagmei „autorizare de la producător”, din documentația de atribuire, poz. 6 din capitolul „documente/cerințe de calificare pentru operatorii economici”.

„Moldan Service” SRL consideră această cerință ca fiind una dezavantajoasă, discriminatorie în raport cu alți operatori economici, deoarece se încalcă grav atât Legea 131/15 privind achizițiile publice, cât și Legea 183/12 a concurenței.

Contestatorul precizează că astfel se încalcă art. 6 din Legea 131/15 privind achizițiile publice și anume:

- utilizarea eficientă a banilor publici și minimizarea riscurilor autorităților contractante;
- transparența achizițiilor publice;

- asigurarea concurenței și combaterea concurenței neloiale în domeniul achizițiilor publice.

Avantajul în cazul participării mai multor ofertanți, este că se va diminua prețul, se va asigura o largă concurență, iar autoritatea contractantă va avea doar de câștigat primind oferte cu un preț mai redus.

Totodată contestatorul susține că conform Legii nr. 183 din 11.07.2012, concurența prezintă - rivalitate economică, existentă sau potențială, între două sau mai multe întreprinderi independente pe o piață relevantă, când acțiunile lor limitează efectiv posibilitățile fiecăreia dintre ele de a influența unilateral condițiile generale de circulație a produselor de pe piața respectivă, stimulează progresul tehnico-științific și creșterea bunăstării consumatorilor, astfel, prin introducerea documentului de calificare obligatoriu „autorizare de la producător” se limitează concurența.

Ca urmare a celor menționate contestatorul solicită excluderea din documentația de atribuire a documentului de calificare obligatoriu „autorizare de la producător”.

Argumentele autorității contractante:

Prin punctul său de vedere nr. 05-4/841 din 27.11.17, IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1 menționează, că conform prevederilor pct. 2 din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din data de 27.05.2016, grupul de lucru reprezintă un grup de specialiști în cadrul autorității contractante care inițiază și desfășoară proceduri de achiziții publice pentru satisfacerea necesităților autorității contractante sau asociației de autorități contractante. Totodată, conform prevederilor art. 16 alin. (1) din Legea nr. 131/15 privind achizițiile publice, pentru constatarea datelor de calificare în cadrul procedurilor de achiziție publică, operatorul economic va prezenta documentele eliberate de autoritățile competente stabilite de autoritatea contractantă. În funcție de obiectul achiziției publice, în sensul art. 1 și de tipul procedurii alese conform art. 44 alin. (1) legea menționată, autoritatea contractantă are obligația de a stabili pentru fiecare procedură în parte criteriile de calificare și selecție, precum și documentele-suport, prevăzute de legislația în vigoare, necesare pentru a fi prezentate de către operatorii economici.

Drept urmare, grupul de lucru pentru achiziții din cadrul IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1, consideră strict necesar solicitarea „autorizare de la producător” drept document obligatoriu pentru procedura dată, din motiv că piesele de schimb, consumabilele și materialele necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical trebuie să fie compatibile cu stația de oxigen existentă, adică de la același producător. Stația de oxigen existentă în cadrul instituției este o subdiviziune de importanță majoră care asigură în regim non stop secțiile spitalului cu oxigen și aer comprimat - remedii

importante în prestarea actului medical. Mai mult ca atât utilajul care funcționează în această unitate și produce autonom oxigen din aerul atmosferic este costisitor, necesită o deservire minuțioasă, iar incompatibilitatea pieselor de schimb, consumabilelor și materialelor necesare, ar putea duce la defectarea utilajului, stoparea funcționării stației. Din aceste considerente grupul de lucru nu își poate asuma responsabilitatea de a ignora cerințele tehnice, care prevăd utilizarea pieselor originale pentru buna funcționare a utilajului sus menționat.

Totodată, autoritatea contractantă informează, că la data de 22.11.2017 a avut loc deschiderea ofertelor pentru procedura nr. 17/04107 privind achiziționarea pieselor de schimb, consumabilelor, materialelor necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical. Drept urmare a desfășurării procedurii menționate a fost depusă o singură ofertă din partea operatorului economic „Data Control” SRL. Din aceste considerente, grupul de lucru a decis respingerea ofertei propuse, reexaminarea cerințelor de calificare și selecție, cu ulterioară publicare a unei noi proceduri de achiziție.

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 76 alin. (1) din Legea nr. 131/15 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Procedând la analiza în fond a contestației, Agenția constată că IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1 a publicat în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 91 din 14.11.2017 un anunț de participare la procedura de achiziție prin cererea ofertelor de prețuri nr. 17/04107 din 22.11.2017 privind achiziționarea pieselor de schimb, consumabile, materiale necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical. Conform pct. 6 din rubrica „Documentele/cerințele de calificare pentru operatorii economici”, a fost solicitat ca document obligatoriu – autorizare de la producător – copie confirmată prin semnătura și ștampila participantului.

În susținere, prin punctul său de vedere nr. 05-4/841 din 27.11.2017, autoritatea contractantă menționează, că consideră strict necesar solicitarea autorizare de la producător drept document obligatoriu pentru procedura dată, din motiv că piesele de schimb, consumabilele și materialele necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical trebuie să fie compatibile cu stația de oxigen existentă, adică de la același producător.

Totodată, autoritatea contractantă susține că potrivit art. 16 alin. (1) din Legea nr. 131/15 pentru constatarea datelor de calificare în cadrul procedurilor de achiziție publică, operatorul economic va prezenta documentele eliberate de autoritățile competente stabilite de autoritatea contractantă, iar în funcție de obiectul achiziției publice, în sensul art. 1 și de tipul procedurii alese conform art. 44 alin. (1) din legea menționată, autoritatea contractantă are obligația de a stabili pentru fiecare procedură în parte criteriile de calificare și selecție, precum și documentele-suport, prevăzute de legislația în vigoare, necesare pentru a fi prezentate de către operatorii economici.

În analiza solicitării formulate în cadrul contestației, raportat la cerințele mai sus citate, Agenția va avea în vedere dispozițiile Legii 131/15, unde art. 16 - Datele de calificare ale operatorilor economici - prevede la alin. (1) - pentru constatarea datelor de calificare în cadrul procedurilor de achiziție publică, operatorul economic va prezenta documentele eliberate de **autoritățile competente** stabilite de autoritatea contractantă în cadrul procedurilor de achiziție publică.

Totodată, conform prevederilor art. 17 din Legea 131/15 autoritatea contractantă va aplica criteriile proporționale de calificare și selecție raportate la obiectul contractului referitoare numai la:

- a) situația personală a ofertantului sau candidatului;
- b) capacitatea de exercitare a activității profesionale;
- c) capacitatea economică și financiară;
- d) capacitatea tehnică și/sau profesională;
- e) standarde de asigurare a calității;
- f) standarde de protecție a mediului.

Examinând documentele aferente procedurii de achiziție nr. 17/04107 din 22.11.2017, în speță „autorizarea de la producător” prezentată în cadrul procedurii de achiziție de către unicul ofertant „Data Control” SRL, se constată că SC „Atlas Copco Romania” SRL „*prin prezenta, se autorizează compania „Data Control” SRL să depună ofertă în cadrul procedurii nr. 17/04107 din 22.11.2017, iar ulterior să negocieze și să semneze contractul cu autoritatea contractantă, referitor la produsele medicale fabricate de noi*”.

Astfel, Agenția constată că, contrar prevederilor legale enumerate mai sus, documentul pe care autoritatea contractantă însăși l-a solicitat în documentația de atribuire și care face obiectul contestației de față, în speță, autorizare de la producător, nu se referă la specificațiile tehnice ale produselor pe care dorește să le achiziționeze și/sau la standarde de referință relevante, ci, în mod exclusiv, la producătorul acestora.

Respectiv, se constată că documentul de calificare solicitat a fi prezentat obligatoriu „autorizare de la producător”, nu este de natură a face dovada capacității tehnice și/sau profesionale a operatorului economic, în sensul art. 21 din Legea

131/15, capacitate care trebuie să reflecte posibilitatea concretă a acestuia de a îndeplini contractul și de a rezolva eventualele dificultăți legate de îndeplinirea acestuia. Pe cale de consecință, această cerință are un caracter restrictiv, care împiedică participarea operatorilor economici la procedura de atribuire în cauză. O astfel de cerință determină restrângerea liberei concurențe și constituie un obstacol, neprevăzut de lege, în ceea ce privește accesul operatorilor economici interesați la procedura de atribuire în cauză.

Totuși, Agenția reține argumentele autorității contractante prin care se comunică că stația de oxigen existentă în cadrul instituției este o subdiviziune de importanță majoră, care asigură în regim non stop secțiile spitalului cu oxigen și aer comprimat - remedii importante în prestarea actului medical, mai mult ca atât utilajul care funcționează în această unitate și produce autonom oxigen din aerul atmosferic este costisitor, necesită o deservire minuțioasă, iar incompatibilitatea pieselor de schimb, consumabilelor și materialelor necesare, ar putea duce la defectarea utilajului, stoparea funcționării stației. Din aceste considerente grupul de lucru nu î-și poate asuma responsabilitatea de a ignora cerințele tehnice, care prevăd utilizarea pieselor originale pentru buna funcționare a utilajului sus menționat.

În acest sens, Agenția va avea în vedere dispozițiile art. 37 din Legea 131/15 care prevăd:

(1) Specificațiile tehnice ale bunurilor, solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite;

(2) Specificațiile tehnice ale obiectului achiziției trebuie să corespundă cerințelor autorității contractante privind calitatea, eficiența, testarea, securitatea, dimensiunile, simbolurile, terminologia, ambalajul, modul de transportare, marcarea, etichetarea, procesele și metodele de producere, precum și procedeele de determinare a conformității lui cu cerințele din documentația de atribuire;

(4) Specificațiile tehnice nu vor face referință la o anumită marcă comercială sau la un anumit agent economic, la un brevet, o schiță sau un tip de bunuri, nu vor indica o origine concretă, un producător sau un operator economic concret. În cazul în care nu există un mod suficient de exact de expunere a cerințelor față de achiziție, iar o astfel de referință este inevitabilă, caracteristicile vor include cuvintele „sau echivalentul”.

(5) Specificațiile tehnice se vor baza pe standardele naționale și internaționale, pe reglementările tehnice și normativele naționale, după caz;

(7) Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

Astfel, se constată că autoritatea contractantă a indicat în anunțul de participare,

doar denumirea bunurilor ce urmează a fi livrate, fără însă, a indica expres specificarea tehnică deplină solicitată, standarde de referință (după caz), inclusiv nu a specificat documentele necesare a fi prezentate întru atestarea conformității bunurilor oferite cu cerințele din documentația de atribuire. Or, conform art. 37 alin. (2) din Legea 131/15 specificațiile tehnice ale obiectului achiziției trebuie să corespundă cerințelor autorității contractante privind calitatea, eficiența, testarea, securitatea, dimensiunile, simbolurile, terminologia, ambalajul, modul de transportare, marcarea, etichetarea, procesele și metodele de producere, precum și procedeele de determinare a conformității lui cu cerințele din documentația de atribuire. În acest sens, fără a prejudicia drepturile ofertanților la procedura de achiziție publică, autoritatea contractantă urma să se conformeze prevederilor art. 21 alin. (1) din Legea 131/15, conform căruia, în cazul aplicării unei proceduri pentru atribuirea unui contract de achiziții publice de bunuri, în scopul verificării capacității tehnice și/sau profesionale a ofertanților, autoritatea contractantă are dreptul de a le solicita acestora, în funcție de specificul, de cantitatea și de complexitatea produselor ce urmează să fie furnizate și numai în măsura în care aceste informații sînt relevante pentru îndeplinirea contractului, următoarele:

a) lista principalelor livrări de produse similare efectuate în ultimii 3 ani, conținînd valori, perioade de livrare, beneficiari, indiferent dacă aceștia din urmă sînt autorități contractante sau clienți privați. Livrările de produse se confirmă prin prezentarea unor certificate/documente emise sau contrasemnate de o autoritate ori de către clientul privat beneficiar. În cazul în care beneficiarul este un client privat și, din motive obiective, operatorul economic nu are posibilitatea obținerii unei certificări/confirmări din partea acestuia, demonstrarea livrărilor de produse se realizează printr-o declarație a operatorului economic;

b) declarația referitoare la echipamentele tehnice și la măsurile aplicate în vederea asigurării calității, precum și, dacă este cazul, la resursele de studiu și cercetare;

c) informații referitoare la personalul/organismul tehnic de specialitate de care dispune sau al cărui angajament de participare a fost obținut de către ofertant/candidat, în special pentru asigurarea controlului calității;

d) certificate sau alte documente emise de organisme abilitate în acest sens, care să ateste conformitatea produselor, identificată clar prin referire la specificații sau standarde relevante;

e) mostre (în măsura în care necesitatea prezentării este justificată), descrieri și/sau fotografii a căror autenticitate trebuie să poată fi demonstrată în cazul în care autoritatea contractantă solicită acest lucru.

Totodată, Agenția a luat act de informația publicată în Sistemul Informațional Automatizat „Registrul de Stat al Achizițiilor Publice” referitor la procedura de

achiziție nr. 17/04107 din 22.11.2017, privind decizia grupului de lucru de anulare a procedurii respective.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 16, art. 17, art. 21, art. 75 alin. (1), art. 76 alin. (1), art. 80 alin. (2), alin. (3) și alin. (5) din Legea 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite parțial contestația nr. 43-17 din data de 20.11.2017, depusă de către „Moldan Service” SRL pe marginea procedurii de achiziție nr. 17/04107 din 22.11.2017, inițiată de către IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1 privind achiziția pieselor de schimb, consumabile, materiale necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical.

2. Se obligă IMSP Spitalul Clinic Municipal nr.1, la stabilirea datelor de calificare ale operatorilor economici, în cadrul procedurii de achiziție a pieselor de schimb, consumabile, materiale necesare pentru întreținerea instalației producătoare de oxigen medical și a stației de producere a aerului comprimat medical, să respecte prevederile art.16, 17 și 21 din Legea 131/2015.

Președintele completului



Alexandru CIUȘ

Membru



Eugenia ENI

Membru



Iacob PLĂMĂDEALĂ