



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

DECIZIE

Nr. 03D-585-20 Data 17.08.2020

privind soluționarea contestației formulate de către „Polisano Prim” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/713/20 la data de 30.07.2020, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. 20/00093 din 25.08.2020

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/713/20 din data de 30.07.2020, depusă de către „Polisano Prim” SRL, adresa: număr de identificare (IDNO): 1005600003425, tel.: e-mail: directorcomercial@polisanoprim.md, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. 20/00093 din 25.08.2020, privind achiziționarea „Consumabilelor medicale în scopul realizării Programului Național de prevenire și control al diabetului zaharat, pentru anul 2020 (adulți)”, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate (în continuare CAPCS), adresa: mun. Chișinău, str. Korolenko 2/1, număr de identificare (IDNO): 1016601000212, tel.: 022884325, e-mail.: office@capcs.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat ședință deschisă la data de 11.08.2020, ora 09:30, la care au participat doar reprezentanții contestatorului.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. 20/00093 din 25.08.2020 „Polisano Prim” SRL formulează următoarele pretenții:

„În calitate de persoană interesantă, în cadrul licitației nr.20/00093 din 07.07.2020, Vă informăm că la data de 28.07.2020, am luat cunoștință cu scrisoarea nr. RG02-2162 din 28.07.2020, expediată prin poșta electronică a întreprinderii „Polisano Prim” SRL și am identificat că specificațiile tehnice indicate pentru achiziționarea „de consumabile medicale în scopul realizării Programului Național de prevenire și control a diabetului zaharat, pentru anul 2020 (adulți)” contravin cadrului legal și principiilor fundamentale stabilite pentru buna desfășurare a achizițiilor publice.

Potrivit prevederilor legale specificațiile tehnice trebuie sa 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.

Mai exact, la poziția 1.1 „Glucometru”, prin solicitarea parametrului de timp de

măsurare stabilit pentru glucometre de 5 secunde și volumul picăturii de sânge <0,6 microlitri este încălcat art. 37 din Legea nr.131 din 03.07.2015, punctul (9) „Specificația tehnică 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”, relatăm că din 5 producători de glucometre prezenți pe piața Republicii Moldova doar 1 producător se încadrează în acești parametri (vedeți Anexa nr. 1 cu specificațiile tehnice).

Inițial licitația publică în data de 07.07.2020 indică volumul probei de sânge mai mic de 4 microlitri, iar timpul de măsurare era până la 10 secunde, aceste valori permit încadrarea la toți 5 producători prezenți pe piață. Parametrii în cauză sunt neesențiali în funcționalitatea și destinația dispozitivului, ne influențând în nici un mod utilitatea sa pentru pacient, limitând doar numărul agenților economici ce pot participa. Solicităm revenirea la parametri de măsurare inițiali la timp de măsurare până la 10 secunde și volumul picăturii de sânge mai mic de 4 microlitri.

Termenul de livrare

Solicităm clarificări referitor la termenul de livrare a bunurilor, așa cum acesta a fost omis din publicația din 28.07.2020. Ținem să menționăm că în cadrul licitației din 30.11.2018 „În scopul realizării Programului Național de profilaxie și combatere a diabetului zaharat și a diabetului insipid” pentru anul 2019, nr. procedurii 18/03958 termenul de livrare solicitat constituia 60 zile. În condițiile actuale de pandemie, în care termenii de producere și livrare a mărfurilor este tergiversate, solicităm oferirea unui termen de livrare de 90 zile, făcând referință și la faptul că autoritatea contractantă în acest an solicită ca agentul economic, de sine stătător, să livreze marfa în 41 puncte din republică, ceea ce presupune timp adăugător pentru semnarea tuturor contractelor și actelor aferente livrărilor.

Modalitatea de livrare

Referitor la modalitatea de livrare solicităm clarificări, astfel încât în anunțul de participare este indicată livrarea într-o singură tranșă conform listei de distribuție iar în contract la specificația nr.3 (graficul de livrări), este indicată livrarea mărfii în 12 tranșe pe parcursul anului 2021. Solicităm clarificarea acestui aspect precum și unificarea acestei condiții, astfel încât să corespundă condițiile reflectate în licitație cu contractul care urmează a fi semnat între autoritatea contractantă, CAPCS și agentul economic.

Centrul Pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate este obligat prin lege ca să asigure o concurență cât mai loială și să ofere accesibilitatea participării a mai multor operatori economici.

Ca urmare a celor menționate solicităm:

1. Modificarea caietului de sarcini la poziția 1.1 „Glucometru”, astfel încât timpul de măsurare să fie până la 10 secunde și volumul picăturii de sânge mai mic de 4

microlitri, ceea ce permite participarea tuturor agenților economici prezenți pe piața produselor destinate diabeticilor din Republica Moldova;

2. Indicarea unui termen de livrare, în speță de 90 zile, fapt condiționat de situația de pandemie din lume ce tergiversează procesele de producere și livrarea, precum și cerința autorității contractante de livrare în 41 de puncte pe teritoriul republicii, fapt ce necesită timp suplimentar;

Clarificarea modalității de livrare (în o tranșă sau în 12 tranșe) prin unificare acestei condiții în actele licitației și contract”.

Argumentele autorității contractante:

Centrul Pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate prin punctul său de vedere expus în scrisoarea Rg02-2252 din 06.08.2020, comunică următoarele:

„Prin prezenta, Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate (CAPCS), Vă comunică punctul de vedere asupra contestației depuse în cadrul procedurii de achiziție publică LP nr. 20/00093 privind „Achiziționarea de consumabile medicale în scopul realizării Programului Național de prevenire și control a diabetului zaharat, pentru anul 2020 (adulți)”, de către „Polisano Prim” SRL cu nr. de înregistrare la ANSC 02/713/20 din 30.07.2020.

În fapt, examinând argumentele invocate în contestația „Polisano Prim” SRL considerăm contestația parțial întemeiată, iar unele cerințe înaintate de către contestatar urmează a fi acceptate.

Contestatarul a făcut trimitere la prevederile art. 37 alin (6) din Legea nr. 131 din 03 iulie 2015 privind achizițiile publice, solicitând să nu se facă obstacole nejustificate prin specificațiile tehnice solicitate:

Poziția 1.1 Glucometru: Timp de măsurare - 5 s; Volumul picăturii de sânge <0,6 ul;

Totodată contestatarul a solicitat clarificarea termenului și modalității de livrare. Astfel, CAPCS consideră oportun de a revizui specificațiile tehnice față de bunurile expuse în lista de bunuri și specificații tehnice din cadrul procedurii de achiziție publică LP nr. 20/00093, după cum urmează:

Poziția 1.1 Glucometru:

Din „Timp de măsurare - 5 si” în „Timp de măsurare - 10 si”;

Din „Volumul picăturii de sânge <0,6 ul” în „Volumul picăturii de sânge <0,6 ul”;

Termenul de livrare/prestare/executare:

Din „într-o singură tranșă, conform listei de distribuție” în termen de 45 zile de la înregistrarea contractului, într-o singură tranșă, conform listei de distribuție”;

Lista de distribuție a fost actualizată, unde cantitatea de teste a fost indicată fără cutii. Modificările propuse vor fi operate după examinarea contestației în cauză conform

demersului reprezentanților Comisiei de specialitate a Ministerului Sănătății, Muncii și Protecției Sociale în domeniul endocrinologiei nr. 26 din 03.08.2020.

În drept, Conform prevederilor pct. 20, pct. (5) al Hotărârii Guvernului nr. 667 din 27.05.2016 pentru aprobarea Regulamentului cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, una din funcțiile grupului de lucru constă în elaborarea documentației de atribuire și altor documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică.

Conform aii. 37 alin. (4) al Legii nr. 131 din 03.07.2015 privind achizițiile publice - 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.

Reieșind din cele expuse mai sus, autoritatea contractantă în temeiul art. 86 alin. (2) a Legii nr. 131 din 03.07.2015 solicită contestatarului retragerea contestației pentru a evita tergiversarea procedurii de achiziție”.

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, 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 examinarea în fond a contestației, Agenția reține că contestatorul își manifestă dezacordul în raport cu cerințele documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică din speță, și anume:

- „Timpul de măsurare : 5 sec”, și „Volumul picăturii de sânge- $\leq 0,6 \mu\text{l}$ ”, solicitând în acest sens modificarea acestora în: „Timpul de măsurare: 10 sec”, și „Volumul picăturii de sânge - $\leq 0,4 \mu\text{l}$ ”;

- Termenul de livrare - a fost omis, solicitând în acest sens ca în anunțul de participare să fie indicat 90 de zile;

- Modalitatea de livrare - în anunțul de participare este indicat într-o singură tranșă, iar în contract (graficul livrării)- 12 tranșe pe parcursul anului 2021, se solicită uniformizarea cerinței date, prin indicarea și în clauzele contractuale - într-o singură tranșă.

Analizând documentele dosarului achiziției publice, Agenția reține că CAPCS a publicat în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 41 din 07.07.2020, un anunț de participare la licitația deschisă nr. 20/00093 din 25.08.2020, privind achiziționarea de „Consumabile medicale în scopul realizării Programului Național de prevenire și control al diabetului zaharat, pentru anul 2020 (adulti)”.

Totodată, se atestă că în contextul contestației înaintate de către „Polisano Prim” SRL, prin scrisoarea nr. Rg02-2252 din 06.08.2020, autoritatea contractantă a informat operatorii economici și Agenția despre acceptarea efectuării modificărilor la documentația de atribuire a procedurii de achiziție publică din speță, după cum urmează:

- din „Timpul de măsurare: 5 sec”, în: „Timpul de măsurare : 10 sec”.
- Modalitatea de livrare – „într-o singură tranșă, conform listei de distribuție”.

În context, Agenția reține că potrivit art. 41 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, până la expirarea termenului de depunere a ofertelor, autoritatea contractantă are dreptul să modifice documentația de atribuire fie din proprie inițiativă, fie ca răspuns la solicitarea de clarificare a unui operator economic conform art.35, prelungind, după caz, termenul de depunere a ofertelor, astfel încât de la data aducerii la cunoștință a modificărilor operate până la noul termen de depunere a ofertelor să rămână cel puțin 50% din termenul stabilit inițial. Avizul de prelungire a termenului de depunere a ofertelor, cu indicarea motivului care a stat la baza acestei decizii, este adus la cunoștință prin intermediul mijloacelor de informare care au fost utilizate la solicitarea depunerii ofertelor, precum și este comunicat imediat tuturor operatorilor economici care au depus o cerere de participare.

Astfel, prin prisma pretențiilor înaintate de către „Polisano Prim” SRL, se constată că autoritatea contractantă a acceptat tacit criticile contestatorului drept întemeiate pe aspectele menționate, respectiv urmează să modifice cerințele date astfel cum a menționat în punctul de vedere. La caz, însă nu este clar raționamentul autorității contractante de a opera modificări în documentația de atribuire doar după emiterea deciziei de către Agenție, or, reieșind din faptul că permanent se invocă tergiversarea procedurilor de achiziție publică din cauza multiplelor contestații, în speță, CAPCS acceptând criticile contestatorului, urma să opereze modificările menționate imediat ce a fost sesizată, obținând astfel un avans de timp în acest sens.

Referitor la pretenția contestatorului „Polisano Prim” SRL privind solicitarea de către autoritatea contractantă a „Volumului picăturii de sânge- $\leq 0,6 \mu\text{l}$ ”, Agenția va avea în vedere prevederile pct. 20 subpct. 1) și 5) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016, conform cărora grupul de lucru examinează și concretizează necesitățile autorității contractante de bunuri, lucrări și servicii, precum și elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică, precum și prevederile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit cărora specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor 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. La fel, alin. (2) din articolul menționat stipulează că 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 documentației de atribuire, respectiv și documentele obligatorii care atestă calitatea bunurilor. Subsecvent, se reține că potrivit alin. (6) din același articol 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, de lucrări și de servicii.

Având în vedere prevederile normative menționate, Agenția apreciază că oportunitatea achiziționării de bunuri de o anumită performanță și calitate, precum și specificațiile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte în funcție de necesitățile obiective ale acesteia, însă această decizie nu trebuie să creeze obstacole nejustificate de natură să limiteze concurența în cadrul procedurii de achiziție or, potrivit dispozițiilor art. 37 alin. (9) din Legea nr. 131/2015, 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, iar la caz, operatorul economic contestator invocă faptul că *„din 5 producători de glucometre prezenți pe piața din RM, doar 1 producător se încadrează în acești parametri”*.

În acest sens, Agenția constată că autoritatea contractantă nu a argumentat necesitatea și corectitudinea perfectării documentației de atribuire, în speță „volumul picăturii de sânge” și respectiv decizia de a nu modifica această specificație tehnică, or, la caz, se impunea expunerea pe marginea pretențiilor înaintate cu argumente concludente, respectiv, dreptul autorităților contractante de a-și identifica și stabili necesitățile proprii nu trebuie interpretat și aplicat în mod abuziv, iar necesitățile obiective ale instituției, în cazul în care impun cerințe restrictive, trebuie argumentate în vederea demonstrării caracterului imperativ al acestora.

Astfel, generalizând cele expuse, Agenția va admite pretențiile „Polisano Prim” SRL înaintate pe marginea aspectului menționat supra, în măsura în care necesitatea indicării volumului picăturii de sânge de $\leq 0,6 \mu\text{l}$, nu a fost argumentat de autoritatea contractantă.

Cât privește pretenția contestatorului privind termenul de livrare, Agenția reține că la stabilirea cerințelor din documentația de atribuire, autoritatea contractantă urmează să țină cont de prevederile art. 7 lit. c) din legea menționată, potrivit căruia unul din principiile de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice constă în asigurarea concurenței și combaterea practicilor anticoncurențiale, ceea ce presupune asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței în așa fel încât orice operator economic cu calificare și ofertă corespunzătoare necesității autorității contractate să poată participa la procedura de atribuire și să dispună de posibilitatea egală de a fi desemnat câștigător. Respectiv, reieșind din principiul nominalizat, autoritatea contractantă urmează să asigure

un cadru concurențial adecvat și să dețină un rol activ în combaterea practicilor anticoncurențiale, prin stabilirea cerințelor documentației de atribuire, astfel încât să nu limiteze nejustificat participarea altor operatori economici la procedura de atribuire, iar la caz, se constată că CAPCS a acceptat includerea cerinței privind termenul de livrare de 45 de zile, fără a se asigura cu privire la posibilitatea reală a operatorilor economici de a îndeplini cerința dată, în condițiile actualei pandemii.

Astfel, în aprecierea Agenției, termenul de livrare trebuie să fie rezonabil și să nu constituie o restrângere excesivă a dreptului operatorilor economici de a participa la procedura de achiziție publică, or termenul de livrare este unul dintre elementele esențiale ale unui contract, la stabilirea căruia autoritatea contractantă trebuie să țină cont atât de nevoile sale cât și de timpul real necesar producerii acestor bunuri, transportul, și alte circumstanțe.

De asemenea, Agenția atestă că într-adevăr, raportat la nevoile sale, autoritatea contractantă este singura în măsură să decidă asupra termenului de livrare, însă această decizie nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate, de natură a restrânge concurența între operatorii economici, întrucât prin aceasta s-ar aduce atingere principiilor care stau la baza relațiilor privind achizițiile publice, respectiv principiul tratamentului egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici statuat la art. 7 lit. h) din Legea nr.131/2015.

Prin urmare, reieșind din faptul că CAPCS nu a prezentat careva argumente plauzibile pe marginea indicării termenului de livrare de 45 de zile, Agenția va admite pretenția contestatorului pe aspectul dat, această cerință în modul în care a fost formulată fiind una restrictivă ce vine în contradicție cu principiul concurenței, inclusiv principiul proporționalității statuate la art. 7 din Legea nr. 131/2015, or, ultimul presupune asigurarea unei relații de corespondență cantitativă și calitativă între: necesitatea autorității contractante, obiectul, natura, valoarea viitorului contract și cerințele care trebuie îndeplinite de ofertanți pentru satisfacerea obiectivă a necesităților, respectiv, autoritatea contractantă urmează să țină cont de faptul că potențialii contractanți vor avea posibilitatea reală de executare conformă a contractului de achiziție, însă nu va solicita cerințe și condiții împovărătoare, excesive, care ar duce la eliminarea eventualilor ofertanți.

Generalizând, Agenția ajunge la concluzia că autoritatea contractantă, în cadrul procedurii de achiziție publică contestată, este obligată să asigure respectarea principiului concurenței și respectiv, să efectueze modificări în documentația de atribuire prin substituirea/modificarea cerinței „Volumul picăturii de sânge – $\leq 0,6 \mu$ ”, și „Termenul de livrare - 45 de zile” să fie modificat/mărit astfel încât să se asigure o concurență reală între potențialii ofertanți, dar nu mai mic de 60 zile.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 84 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite contestația nr. 02/713/20 din 30.07.2020, depusă de către „Polisano Prim” SRL, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. 20/00093 din 25.08.2020, privind achiziționarea „Consumabilelor medicale în scopul realizării Programului Național de prevenire și control al diabetului zaharat, pentru anul 2020 (adulți)”, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate;

2. Se obligă Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate, ca măsură de remediere, în termen de până la 7 zile de la primirea prezentei decizii, să modifice cerințele documentației de atribuire, cu referire la „Timpul de măsurare”, „Volumul picăturii de sânge”, „Modalitatea de livrare” și „Termenul de livrare”, cu luarea în considerare a constatărilor din partea motivată a prezentei decizii;

3. Se obligă Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate ca în termen de 3 zile din data adoptării măsurilor de remediere dispuse prin prezenta decizie, să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea acestora.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Irina GUTNIC

Membru

Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru

Alexandru CIUȘ