



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-979-20 Data: 28.12.2020

privind soluționarea contestației formulate de către „DAC-SPECTROMED” SRL, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/1224/20 la data de 11.12.2020, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1606812169144

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/1224/20 din 11.12.2020, depusă de către „DAC-SPECTROMED” SRL, adresa: mun. _____, nr. de identificare (IDNO): _____,

pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1606812169144, privind achiziția de „Reactivi, consumabile și articole de ustensilă pentru laborator, pentru anul 2021”, inițiată de către IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”, adresa: mun. Chișinău, str. Arhanghel Mihail 38, număr de identificare (IDNO): 1003600152558, tel.: 067113371, 022243698, e-mail: inessa.ursachi@gmail.com, arhanghel_mihail@yahoo.com.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 22.12.2020, ora 13:30, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorului și ai autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1606812169144, „DAC-SPECTROMED” SRL formulează următoarele pretenții:
„Contestăm documentația de atribuire pentru procedura de achiziție publică nr. ocds-b3wdp1-MD-1606812169144 plasată în data de 01.12.2020 privind achiziționarea de „Reactivi, consumabile și articole de ustensilă pentru laborator, pentru anul 2021”, inițiată de IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”. În urma studierii pachetului de documente plasat în SIA „RSAP” (M-Tender) am observat că în Lotul nr. 2 „Reagenți pentru analizatorul biochimic Selectra ProM (sistem închis)” au fost incluse produse care nu se referă la reagenți, ci sunt consumabile și chituri pentru mentenanță. Ca urmare am aplicat art. 35 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, „Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări privind documentația de atribuire...” și am înaintat o clarificare în privința excluderii din acest lot a pozițiilor care nu se referă la reagenți precum este stipulat și în Ordinul Ministerului Sănătății nr. 374 din 05.05.2014. Drept răspuns la clarificările noastre

autoritatea contractantă a susținut: În conformitate cu art. 39 a Legii 131 privind achizițiile publice, autoritatea contractantă are dreptul de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor pe baze calitative, pentru a adapta obiectul de achiziție la cerințele și necesitățile sale.

Considerăm că la întocmirea documentației de atribuire nu au fost respectate prevederile art. 37 alin. (9) din Legea nr. 131/2015 care stipulează „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” și că documentația de atribuire în redacția publicată de autoritatea contractantă încalcă principiile de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice: „utilizarea eficientă a banilor publici și minimizarea riscurilor autorității contractante”, „transparența achizițiilor publice”, „asigurarea concurenței și combaterea concurenței neloiale în domeniul achizițiilor publice” și „tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici” prevăzute la art. 7 lit. a), lit. b), lit. c) și lit. h) din Legea nr. 131/2015.

Ca urmare celor menționate, „DAC-SPECTROMED” SRL solicită:

- Admiterea integrală a contestației;
- Obligarea autorității contractante să ajusteze documentația de atribuire la standardele prevăzute în ordinul Ministerului Sănătății nr. 374 din 05.05.2014.”

Argumentele autorității contractante:

IMSP SCM „Sfântul Arhangel Mihail”, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 01/10-636 din 21.12.2020, pe marginea contestației depuse comunică următoarele:

„La întocmirea documentației de atribuire, grupul de lucru pentru achiziții a acționat în concordanță cu legislația în vigoare, și anume s-a bazat pe art. 39. alin. (2) din Legea privind achizițiile publice „autoritatea contractantă stabilește obiectul fiecărui lot pe baze cantitative ... sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate”.

Grupul de lucru pentru achiziții din cadrul IMSP SCM „Sfântul Arhangel Mihail” consideră subiectivă afirmația că a fost restricționat accesul operatorilor economici sau create obstacole pentru participarea acestora la licitație. Instituția a decis achiziționarea într-un set comun a reactivilor împreună cu soluțiile și consumabilele necesare pentru funcționarea analizatorului de tip închis „Selectra ProM”, pentru a avea garanția compatibilității reactivilor cu soluțiile solicitate și a bunei funcționări a analizatorului.

Specificațiile tehnice au fost bazate pe principiile de transparență, tratament egal și asigurarea liberei concurențe, atât timp cât nu a fost menționat un anumit producător, țara de origine sau alt un alt criteriu care ar restricționa sau discrimina vreun participant la procedura de achiziție.

Mai mult ca atât, din anul 2017 la licitațiile publice de achiziționare a reactivilor și consumabilelor de laborator, grupul de lucru pentru achiziții din cadrul IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail” utilizează același caiet de sarcini, fără a fi înaintate careva pretenții.

În activitatea sa, membrii grupului de lucru pentru achiziții sunt autonomi, imparțiali și se supun numai legii. Considerăm că contestația în cauză a fost depusă pentru a tergiversa procedura de achiziție publică și de a induce în eroare grupul de lucru cu afirmația din cadrul clarificărilor „acest model de analizor nu reprezintă sistem închis de reagenți”, pe când deținem răspunsul Agenției Medicamentului și Dispozitivelor Medicale că analizatorul este de tip închis. Acuzațiile aduse de către operatorul economic „DAC-SPECTROMED” SRL sunt neîntemeiate și nefondate.

Rugăm respectuos examinarea în termeni cât mai restrânși a cazului dat, pentru a nu periclita activitatea Laboratorului clinico-biochimic și imunologic din cadrul instituției.”

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 3 al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudiciu, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Analizând pretențiile înaintate de către contestator, Agenția constată că „DAC-SPECTROMED” SRL critică documentația de atribuire, în partea ce ține de lotul nr. 2 „Reagenți pentru analizatorul biochimic Selectra ProM (sistem închis)”, invocând faptul că autoritatea contractantă a inclus într-un singur lot atât reagenții, cât și consumabilele (soluțiile și chiturile pentru mentenanță), fapt ce, în opinia acestuia, restrânge concurența, respectiv încălcă principiile de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice prevăzute la art. 7 lit. a), lit. b), lit. c) și lit. h) din Legea nr. 131/2015.

Procedând la examinarea în fond a contestației, Agenția reține că IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”, a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 01.12.2020, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1606812169144, privind achiziția de „Reactivi, consumabile și articole de ustensilă pentru laborator, pentru anul 2021”, care a fost divizată în 72 de loturi, iar lotul nr. 2 (lotul contestat) cuprinde 32 de poziții.

Concomitent, se reține că potrivit pct. 5.2 din FDA a documentației de atribuire a fost stabilită modalitatea de evaluare a ofertelor – „**Evaluarea va fi efectuată pe loturi**”, iar la pct. 6.1 din același document s-a indicat că, criteriul de evaluare aplicat pentru adjudecarea contractului va fi „**Cel mai mic preț și îndeplinirea tuturor cerințelor de calificare**”.

Cu referire la pretențiile operatorului economic contestator privind decizia autorității contractante de a include într-un singur lot (lotul nr. 2) atât reactivi (pozițiile nr. 2.1 – 2.23), cât și consumabile (pozițiile nr. 2.24 – 2.32), Agenția reține că potrivit art. 39 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, autoritatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziții publice și a acordurilor-cadru și, în acest caz, de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor, cu condiția includerii acestor informații în documentația de atribuire.

Totodată, conform prevederilor art. 39 alin. (2) din legea nominalizată, autoritatea contractantă stabilește obiectul fiecărui lot pe baze cantitative, adaptând dimensiunea contractelor individuale astfel încât să corespundă mai bine capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale întreprinderilor mici și mijlocii, sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului, iar potrivit alin. (3) din același articol, dacă nu recurge la atribuirea contractului pe loturi, autoritatea contractantă are obligația de a justifica decizia de a nu atribui contractul pe loturi.

La acest aspect, Agenția reține că art. 1 din legea menționată supra, reglementează expres noțiunea de „lot”, care reprezintă fiecare parte în care a fost separat obiectul achiziției publice pentru a adapta dimensiunea obiectului contractelor individuale rezultate, astfel încât să corespundă mai bine necesităților autorității contractante, precum și capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale întreprinderilor mici și mijlocii sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului”.

Subsecvent, Agenția va lua în considerare și prevederile pct. 21 subpct. 2) din Regulamentului cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016, conform cărora grupul de lucru este obligat să asigure participarea pe scară largă a operatorilor economici la procedurile de achiziție, în scopul asigurării concurenței și combaterii concurenței nelocale în domeniul achizițiilor publice, cât și dispozițiile art. 7 lit. c) din Legea nr. 131/2015 care prevede expres că unul dintre principiile fundamentale a relațiilor privind achizițiile publice este principiul concurenței, care presupune asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței în așa fel încât orice operator economic, cu calificare și oferta corespunzătoare necesității reale a autorității, să poată participa la procedura de atribuire și să dispună de posibilitatea egală de a fi desemnat câștigător.

Astfel, reieșind din prevederile legale enunțate, Agenția apreciază că autoritatea contractantă este în drept de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziții publice, însă gruparea bunurilor în loturi trebuie să fie realizată astfel încât să nu creeze obstacole nejustificate de natură să limiteze concurența în cadrul procedurilor de achiziție publică, ci să ofere posibilitatea reală operatorilor economici care reprezintă

întreprinderile mici și mijlocii să poată participa la procedura de achiziție publică în cauză.

În acest context, examinând anunțul de participare publicat prin intermediul SIA „RSAP” în partea ce ține de bunurile solicitate pentru lotul nr. 2, cât și explicațiile expuse de către părți în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației, Agenția apreciază că autoritatea contractantă nu a argumentat legătura cauzală/interdependența bunurilor incluse în lotul nominalizat, precum și nu a justificat necesitatea obiectivă ca bunurile enunțate supra să fie grupate într-un singur lot, or argumentele acesteia că *„a inclus toate pozițiile într-un singur lot pentru a avea garanția compatibilității reactivilor cu soluțiile solicitate și a bunei funcționări a analizatorului”* au un caracter declarativ nefiind probate corespunzător, sarcina probațiunii în cazul dat, în conformitate cu prevederile enunțate supra, îi revine exclusiv acesteia. Totodată, cu referire la explicațiile citate supra ale autorității contractante este de menționat că, necesitatea asigurării compatibilității cu analizatorul existent în cadrul instituției – „Selectra ProM (sistem închis)”, poate fi specificată expres ca o condiție obligatorie în cadrul documentației de atribuire, însă acest fapt nu justifică includerea reagenților și a consumabilelor (soluțiile și chiturile pentru mentenanță) într-un singur lot, în măsura în care nu se argumentează interdependența acestora, fapt ce nu a putut fi clarificat/demonstrat în cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestației.

Prin urmare, la caz, Agenția apreciază că autoritatea contractantă nu a stabilit obiectul lotului nr. 2, astfel încât acesta să permită accesul tuturor operatorilor economici, care nu dispun de toate bunurile solicitate în cadrul lotului contestat, să participe la procedura de achiziție publică în cauză și să dispună de posibilitatea egală de a fi desemnat câștigător, or, având în vedere explicațiile contestatorului din cadrul ședinței deschise menționate, consumabilele pentru analizatorul „Selectra ProM” pot fi oferite doar de către distribuitorul oficial al producătorului, fapt ce nu a fost infirmat de către reprezentantul IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”.

Astfel, având în vedere cele menționate, Agenția va admite pretențiile contestatorului, iar autoritatea contractantă urmează să efectueze modificările corespunzătoare, în scopul asigurării unei concurențe efective și de a nu limita participarea operatorilor economici care pot livra doar reagenți pentru analizatoarele existente în cadrul instituției.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 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. 02/1224/20 din 11.12.2020, depusă de către „DAC-SPECTROMED” SRL, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de

achiziție publică nr. MD-1606812169144, privind achiziția de „Reactivi, consumabile și articole de ustensilă pentru laborator, pentru anul 2021”, inițiată de către IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”;

2. Se obligă IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”, ca măsură de remediere, în termen de 5 zile de la primirea prezentei decizii, să modifice documentația de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1606812169144 în partea ce ține de lotul nr. 2, prin divizarea în două loturi separate a bunurilor solicitate la lotul contestat: „Reactive” și „Consumabile”, în scopul asigurării unei concurențe efective;

3. Se obligă IMSP SCM „Sfântul Arhanghel Mihail”, 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

Eugenia ENI

Membru

Irina GUTNIC

Membru

Petru OPREA