



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-74-23 Data: 28.01.2023

privind contestația formulată de către „M-INTER-FARMA”, înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/34/23 la data de 18.01.2023, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1660134456813

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a recepționat spre examinare contestația nr. 02/34/23 din 18.01.2023, depusă de către „M-INTER-FARMA” SA, adresa: mun., număr de identificare (IDNO):, e-mail: pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1660134456813, privind „Achiziția Dispozitivelor medicale, conform necesităților instituțiilor medico-sanitare publice pentru anul 2022 (listă suplimentară 14)”, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate, adresa: mun. Chișinău, bd. Grigore Vieru 22/2, număr de identificare (IDNO): 1016601000212, tel.: 022222364, e-mail: office@capcs.gov.md; dispozitive@capcs.gov.md.

În cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1660134456813 „M-INTER-FARMA” SA își manifestă dezacordul cu decizia autorității contractante de a desemna câștigătoare oferta operatorului economic „Medexcom-Teh” SRL.

Analizând preliminar pretențiile formulate de către contestator, Agenția reține că „M-INTER-FARMA” SA își exprimă dezacordul cu decizia grupului de lucru pentru achiziții prin care a fost atribuit contractul „Medexcom-Teh” SRL, însă prin contestația depusă „M-INTER-FARMA” SA nu înaintează pretenții asupra motivelor pentru care a fost respinsă propria ofertă, motive comunicate prin scrisoarea nr. Rg02-5030 din 05.12.2022.

Astfel, potrivit scrisorii prenotate, privind rezultatele aplicării procedurii de atribuire contestată, autoritatea contractantă a înștiințat operatorul economic „M-INTER-FARMA” SA despre ofertele desemnate câștigătoare pentru toate loturile, precum și despre ofertele care au fost respinse, inclusiv motivele care au stat la baza acestei decizii.

Astfel, autoritatea contractantă a înștiințat operatorul economic „M-INTER-FARMA” SA despre următoarele: „Oferta operatorului economic M-Interfarma SRL se respinge în conformitate cu art. art. 69 alin (6) lit b) a Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice, deoarece nu corespunde cerințelor tehnice: 1. S-a solicitat Mișcarea longitudinală a mesei, s-a oferit miscarea cap cu tub de raze X în loc de masă”.

La acest aspect, prin demersul nr. 05/139/23 din 20.01.2023, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a solicitat contestatorului expunerea: *„pe excepția lipsei de interes în cadrul procedurii în cauză, respectiv în promovarea căii de atac, în sensul prevederilor art. 82 alin. (1), având în vedere că nu sunt contestate în termenul legal toate motivele de respingere a ofertei contestatorului expuse în scrisoarea nr. Rg02-5030 din 05.12.2022”*.

Drept răspuns, contestatorul a informat Agenția privind faptul că: *„în procesul evaluării a ofertelor, grupul de lucru nu a asigurat principiul proporționalității față de oferta noastră. În cazul în care în Decizia din Nr. Rg02-5030 CAPCS ar desemna învingătoare expres oferta Medexcom - Teh SRL, cu sigurantă „M-INTER-FARMA” SA își apara dreptul pretins. Dar, dat fiind faptul că, pentru lotul în cauză s-a decis inițierea a unei noi proceduri de achiziție publică numai după reconfirmarea necesității, specificațiilor tehnice și disponibilității mijloacelor financiare pentru anul bugetar 2023 de către instituțiile beneficiare, solicitarea apărării dreptului pretins la acel moment era lipsit de sens”*.

În acest sens, relevante speței sunt prevederile art. 86 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice conform căroră Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor se pronunță mai întâi asupra cazurilor de restituire a contestației, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se mai procedează la examinarea în fond a cauzei.

În același timp, conform 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. Reieșind din prevederile indicate supra, în vederea înaintării unei căi de atac contestatorul trebuie să întrunească, în mod cumulativ, cele 2 condiții impuse de art. 82 alin. (1) din legea menționată, și anume:

1. să aibă sau să fi avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică;
2. 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.

Astfel, persoana care formulează o contestație, deci, care se consideră vătămată, trebuie să aibă un interes legitim în obținerea unui contract de achiziții publice, în măsura în care interesul este folosul practic pe care-l are o parte pentru a justifica inițierea procedurii de soluționare a contestației.

În acest context, interesul în obținerea unui contract de achiziții publice, trebuie să fie direct, personal și imediat, să fie de natură să producă efecte directe, actuale și cuantificabile, pentru a justifica inițierea procedurii de soluționare a contestației, or calea de atac, prin rezultatul său, trebuie să aducă un beneficiu părții care a formulat-o.

Interesul contestatorului de a exercita calea de atac, trebuie să existe la momentul formulării contestației, sub sancțiunea inadmisibilității, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor fiind ținută de art. 86 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, ca din oficiu să analizeze toate situațiile ce împiedică examinarea fondului, în condițiile în care acesta prevede expres că, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor se pronunță mai întâi asupra cazurilor de restituire a contestației, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu se mai procedează la examinarea în fond a cauzei.

Totodată, conform prevederilor art. 82 alin. (2) din Legea nr. 131/2015, în sensul prevederilor alin. (1), prin act al autorității contractante se înțelege orice act administrativ, orice altă acțiune sau inacțiune care produce sau poate produce efecte juridice în legătură cu procedura de achiziție publică.

În acest sens, prin reglementarea interesului în obținerea unui contract de achiziții publice, legiuitorul a reglementat expres că dreptul de a contesta nu este un drept absolut, acest fapt servind intereselor de finalitate și securitate juridică ale autorităților contractante și, totodată, acesta stabilește, de asemenea, limitele competenței Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor.

În context, urmează a fi reținut că interesul în obținerea contractului de achiziție nu poate fi condiționat de rezultatele procedurii de achiziție, după cum încearcă să argumenteze contestatorul în demersul nr. 21 din 23.01.2023.

La caz, oricare ar fi soluția Agenției cu referire la pretenția contestatorului privind oferta „Medexcom-Teh” SRL pentru lotul nr. 8, oferta contestatorului nu ar putea fi declarată câștigătoare la procedura de achiziție publică nominalizată, în condițiile în care „M-INTER-FARMA” SA, chiar dacă a urmărit un interes în obținerea contractului de achiziții publice, prin depunerea unei ofertei, acesta a pierdut interesul dat ca rezultat al necontestării motivelor de respingere a ofertei sale și, respectiv, în condițiile în care termenul de prescripție pentru expunerea și argumentarea unui drept pretins încălcat în legătură cu respectivele motive de respingere a ofertei a expirat, oricare ar fi soluția pe marginea pretenției invocate în contestație, aceasta nu poate conduce la anularea deciziei emise a grupului de lucru din care rezultă neconformitatea ofertei „M-INTER-FARMA” SA, or în scrisoarea de înștiințare nr. Rg-02-5030 din 05.12.2022 autoritatea contractantă a informat „M-INTER-FARMA” SA despre neconformitatea ofertei sale, termen din care curge termenul de prescripție în vederea revendicării drepturilor eventual încălcate.

În concluzie, având în vedere cele expuse supra, Agenția apreciază că este obligatorie condiția existenței unui interes actual și direct și, totodată, a cauzării unui prejudiciu ca urmare a unui act al autorității contractante, iar la caz, pretensele ilegalități ale deciziei de atribuire, invocate în textul contestației depuse de „M-INTER-FARMA” SA, în contextul în care contestatorul nu a înaintat pretenții pe marginea motivelor de respingere a ofertei sale, nu îi asigură contestatorului șansa reală de a-i fi atribuit contractul de achiziții publice, motiv pentru care nu îi servește niciunui interes personal,

direct și actual aplicarea unor măsuri de remediere pentru acțiunile grupului de lucru pentru achiziții, care ar putea duce la anularea deciziei grupului de lucru de atribuire a contractului, astfel ca într-un final să aibă șansa reală de a-i fi atribuit contractul de achiziții publice ca urmare a desfășurării procedurii din litigiu.

Suplimentar urmează a fi reținut că Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor examinează contestația doar prin prisma pretențiilor contestatorului, or, imparțialitatea consilierilor responsabili de procesul de examinare și soluționare a contestațiilor, condiție impusă prin imperativele art. 81 alin. (9) lit. a) din Legea nr. 131/2015, conturează limitele de acțiune ale Agenției care, pe de o parte, nu va identifica în locul contestatorului pretenții și argumente suplimentare în vederea argumentării și/sau atacării actelor autorităților contractante, iar pe de altă parte, caracterul imparțial al consilierilor nu le permite acestora să se substituie în atribuții.

Mai mult, chiar dacă eventualul drept încălcat ar fi fost cunoscut după atribuirea contractului operatorului economic de pe primul loc în clasamentul de preț conform criteriului de atribuire, contestatorul și l-a revendicat prin demersul nr. 21 din 23.01.2023 peste termenul legal, prin contestația depusă fiind aduse critici doar pe marginea ofertei desemnate câștigătoare.

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

d e c i d e:

Se respinge ca fiind lipsită de interes contestația nr. 02/34/23 din 18.01.2023, depusă de către „M-INTER-FARMA” SA, pe marginea rezultatelor procedurii de achiziție publică nr. MD-1660134456813, privind „Achiziția Dispozitivelor medicale, conform necesităților instituțiilor medico-sanitare publice pentru anul 2022 (listă suplimentară 14)”, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate.

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

Angela NANI

Membru

Gheorghe GHIDORA

Membru

Eugenia ENI