



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

Nr. 05/336/19 din 01.03.2019

La nr. _____ din _____

IMSP Spitalul raional Dondușeni
or. Dondușeni, str. M. Eminescu 26/1

„Pharmony” SRL
mun. Chișinău, str. Studenților 7/7, ap. 85

Prin prezenta, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor remite copia deciziei nr. 03D-93-19 din 01.03.2019, privind soluționarea contestației depusă de către „Pharmony” SRL, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019, privind achiziționarea reactivilor și consumabilelor de laborator, inițiată de către IMSP Spitalul raional Dondușeni.

Anexă: 6 file.

Director general

Anatolie ZAGORODNÎI



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. 030-93-19 Data: 01.03.19

*privind soluționarea contestației formulate de către „Pharmony” SRL,
înregistrată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/63/19 la data de
06.02.2019, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019*

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/63/19 din 14.02.2019, depusă de către „Pharmony” SRL, cu sediul în mun. Chișinău, str. Studenților 7/7, ap. 85, nr. de identificare (IDNO): 1015600025123, tel. (022) 944958, e-mail: alexandru.sarco@pharmony.md, pe marginea documentației de atribuire la procedura de achiziție publică prin cererea ofertelor de prețuri nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019, privind achiziționarea reactivilor și consumabilelor de laborator, inițiată de către IMSP Spitalul raional Dondușeni, cu sediul în or. Dondușeni, str. M. Eminescu 26/1, tel. 0251 21445, e-mail: lilianascortescu@mail.ru

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 20.02.2019, ora 10:30, ședință deschisă la care au participat reprezentantul contestatorului și al autorității contractante.

Pretențiile contestatorului:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019, „Pharmony” SRL informează că la data de 04.02.2019, a luat cunoștință cu anunțul de participare, publicat în mod electronic pe pagina web: www.achizitii.md, și contestă specificațiile tehnice solicitate pentru achiziționarea consumabilelor medicale - teste pentru glucoză, pentru necesitățile IMSP Spitalul raional Dondușeni.

Contestatorul susține că specificațiile tehnice aprobate conțin semne evidente de încălcare ale dispozițiilor art. 37 alin. (4) din Legea nr. 131/15, care expres prevăd că „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, 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”.

În continuare, „Pharmony” SRL comunică că specificația tehnică pentru lotul nr. 111 „Teste pentru glucoză” face referință la glucometrul „Easy Touch”, iar ca informare acesta face trimitere la pagina web a producătorului: <http://www.easytouch3.ru>.

Ca urmare a celor menționate contestatorul solicită modificarea specificației tehnice din lotul nr. 111 în una generică pentru achiziționarea testelor pentru glucometre în număr de 5000 teste (suma tuturor testelor licitate) și indicarea numărului de dispozitive de măsurare a glicemiei și dispozitivelor de înțepare oferit cu titlul gratuit. Totodată, contestatorul consideră că modificarea specificațiilor tehnice în conformitate cu cele propuse va duce la creșterea competiției în cadrul procedurii de achiziție publică în cauză care în mod inevitabil va duce la o economisirea semnificativă a mijloacelor financiare limitate ale IMSP Spitalul raional Dondușeni, fapt dovedit de rezultatele procedurilor de achiziție publică desfășurate în anul 2018.

Argumentele autorității contractante:

IMSP Spitalul raional Dondușeni, prin punctul său de vedere expus în scrisoarea nr. 01/8-83 din 08.02.2019, comunică faptul că pentru măsurarea glicemiei pacienților, laboratorul instituției folosește dispozitivul Easy Touch. Totodată, autoritatea contractantă informează că pentru acest dispozitiv sunt necesare teste pentru glucoză cu material de control Pozitiv și Negativ. Aceasta remarcă faptul că dispozitivul dat este în stare funcțională și instituția nu are nevoie de alte dispozitive pentru măsurarea glicemiei decât cel existent și nu poate fi stocat în depozit.

Mai mult ca atât, IMSP Spitalul raional Dondușeni informează că testele indicate în anunț au nevoie de material de control de la același producător, ca rezultatul investigației să fie verificat, însă despre acest fapt operatorul economic contestator nu menționează.

Totodată, autoritatea contractantă invocă faptul că potrivit Ordinului Ministrului Sănătății, Muncii și al Protecției Sociale nr. 701 din 18.10.2010 și nr. 374 din 05.05.2014, materialul de control trebuie să corespundă cu setul de reactivi (să fie de la același producător), în cazul dat să corespundă cu setul de teste prezentat.

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 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 vătămât 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 „Pharmony” SRL își exprimă dezacordul față de modalitatea de întocmire a documentației de atribuire la procedura de achiziție publică nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019, privind achiziționarea reactivilor și consumabilelor de laborator, în speță, în partea ce ține de specificațiile tehnice pentru lotul nr. 111, care fac referințe la mărci comerciale și solicită modificarea specificației tehnice pentru lotul menționat în una generică cu indicarea numărului de dispozitive de măsurare a glicemiei și dispozitivelor de înțepare, inclusiv cu acordarea posibilității ca acestea din urmă să poată fi oferite cu titlul gratuit.

Din documentele dosarului achiziției publice, Agenția constată că IMSP Spitalul raional Dondușeni a publicat pe portalul guvernamental unic de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 04.02.2019, un anunț de participare la procedura de achiziție publică prenotată, privind achiziționarea reactivilor și consumabilelor de laborator. Totodată, la pct. 8 subpct. 111 din anunțul de participare, autoritatea indică necesitatea achiziționării testelor pentru glucoză, pentru glucometrul „Easy Touch”.

În vederea soluționării contestației, Agenția va lua în considerare 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, potrivit căruia grupul de lucru examinează și concretizează necesitățile autorității contractante de bunuri, coordonându-le în limita mijloacelor financiare repartizate în acest sens, precum și elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică.

În această ordine de idei, Agenția reține faptul că, potrivit art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/15, 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, totodată alin. (6) al aceluiași articol reglementează că, 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, 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”.

Astfel, în temeiul normelor imperative menționate supra, Agenția reține faptul că autoritatea contractantă este singura în măsură să decidă asupra necesităților obiective ale sale și modalității de satisfacere a lor, însă această decizie nu trebuie să creeze obstacole **nejustificate** de natură să limiteze concurența în cadrul procedurilor de achiziție publică, iar la caz, se constată că autoritatea contractantă prescrie în mod direct și evident necesitatea asigurării compatibilității testelor oferite cu dispozitivul deja avut în dotare, glucometrul „Easy Touch”.

Totodată, este de menționat că pentru situația din speță, soluția indicată de legiuitor la art. 37 alin. (6) din Legea nr. 131/15 nu este aplicabilă, deoarece consumabile „echivalente” nu neapărat pot asigura compatibilitatea cu dispozitivul avut în dotare. Astfel, din considerentele menționate supra, Agenția apreciază că la stabilirea necesităților sale de bunuri, inclusiv a caracteristicilor tehnice ale acestuia, 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, 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. Reieșind din principiul nominalizat autoritatea contractantă trebuie să creeze un mediu competițional și să stabilească cerințele documentației de atribuire, astfel încât să nu limiteze **nejustificat** participarea altor operatori economici.

Mai mult, fiind vorba despre o măsură restrictivă urmează a fi stabilit dacă măsura menționată poate fi considerată justificată dintr-un motiv imperativ de interes general. În acest sens, Agenția apreciază că indicarea condiției ca bunurile oferite să fie compatibile cu dispozitivul avut în dotare este o condiție impusă de satisfacerea efectivă a necesităților autorității contractante. Totuși, această justificare ar urma să fie analizată prin prisma principiilor, statuate la art. 7 din legea prenotată.

De asemenea, este de menționat că prin respectarea principiilor proporționalității, tratamentului egal și al imparțialității, pot fi impuse astfel de restrângeri numai în cazul în care acestea sunt necesare și numai dacă răspund efectiv obiectivelor de interes general sau necesității protejării drepturilor și libertăților celorlalți.

La caz, Agenția apreciază că specificația tehnică întocmită de către autoritatea contractantă cu referire la compatibilitatea cu glucometrul „Easy Touch” este una necesară însă, în același timp, fiind restrictivă, totodată, constată că îngustează posibilitatea participării potențialilor ofertanți la procedura de achiziție publică și, respectiv, o atare modalitate de descriere nu este suficientă în vederea respectării principiilor enunțate mai sus, în măsura în care necesitățile autorității pot fi satisfăcute și prin acceptarea ofertelor alternative.

În această situație, având în vedere tipul și particularitățile contractului ce urmează a fi atribuit, Agenția reține întemeiate criticile contestatorului, care susține că ar putea oferi teste de un alt model decât cel indicat expres în documentația de atribuire, iar odată cu acestea să includă în oferta sa și dispozitive de măsurat compatibile cu testele oferite, inclusiv lanțetele. Astfel, Agenția remarcă faptul că chiar dacă modalitatea de indicare a specificațiilor tehnice este efectuată în vederea asigurării compatibilității cu glucometrul „Easy Touch”, prin acțiunile sale, autoritatea contractantă restricționează participarea la procedură de achiziție publică în cauză a acelor operatori economici care au capacitatea și disponibilitatea de a oferi o soluție

alternativă, dar care să satisfacă necesitățile autorității contractante și în același timp să creeze un mediu competitiv.

Mai mult ca atât, Agenția reține faptul că art. 44 alin. (6) din Legea nr. 131/15, reglementează că autoritatea contractantă are dreptul de a permite sau de a solicita ofertanților să depună oferte alternative numai dacă a precizat explicit în anunțul de participare că permite sau solicită depunerea de oferte alternative, drept de care, în speță IMSP Spitalul raional Dondușeni nu a ținut cont.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, Agenția nu poate reține argumentele autorității contractante precum că nu dorește să facă stocuri de glucometre în instituție, argumente apreciate a fi neîntemeiate dat fiind faptul că acestea nu vor genera costuri suplimentare autorității contractante.

Prin urmare, întru respectarea dispozițiilor legale evocate supra, Agenția ajunge la concluzia că autoritatea contractantă este obligată să asigure principiul concurenței și, respectiv, să efectueze modificări în documentația de atribuire, prin a face uz de dreptul de a permite prezentarea și a ofertelor alternative, ținând cont de prevederile art. 44 alin. (9) din Legea nr. 131/15, potrivit căruia autoritatea contractantă care permite sau solicită depunerea de oferte alternative are obligația de a preciza în documentația de atribuire cerințele minime obligatorii pe care acestea trebuie să le respecte, precum și orice alte cerințe specifice pentru prezentarea ofertelor alternative, în special dacă ofertele alternative pot fi depuse numai în cazul în care a fost depusă și o ofertă care nu este o ofertă alternativă.

În acest sens, specificația tehnică cu referire la compatibilitatea consumabilelor cu dispozitivul aflat în dotare poate fi menținută, iar, în același timp, documentația de atribuire urmează a fi completată în partea ce ține de acceptarea ofertelor alternative, însă fără necesitatea depunerii unei oferte de bază din partea ofertanților care intenționează să depună oferte alternative, iar cerințele față de ofertele alternative să fie formulate astfel încât să fie asigurată efectiv satisfacerea necesităților autorității contractante, în special, ca ofertanții, prin ofertele alternative, să ofere consumabile și glucometre în numărul suficient satisfacerii necesității autorității contractante.

Totuși, în considerarea celor expuse, precum și din considerentul că termenul-limită de depunere al ofertelor a expirat, acestea fiind deschise la data de 14.02.2019, Agenția constată imposibilitatea dispunerii măsurilor de remediere la procedura de achiziție publică în cauză și, în consecință, devin incidente dispozițiile art. 71 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 131/15 în sensul anulării procedurii de achiziție publică în cauză, în speță lotul contestat, care prevăd că există abateri grave de la prevederile legale care afectează rezultatul procedurii de atribuire sau face imposibilă încheierea contractului. Prin abateri grave de la prevederile legale se înțelege faptul că pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, autoritatea contractantă aflându-se în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 7 din aceeași lege.

Reieșind din cele expuse și, luând în considerare existența unor abateri grave de la prevederile legislative ce afectează procedura de atribuire pentru lotul contestat, în conformitate cu prevederile art. 71 alin. (1) lit. g), art. 80 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a) și alin. (5) din Legea nr. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admite parțial contestația nr. 02/63/19 din 06.02.2019, depusă de către „Pharmony” SRL, pe marginea documentației de atribuire la procedura de achiziție publică nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019, privind achiziționarea reactivilor și consumabilelor de laborator pentru 2019, inițiată de către IMSP Spitalul raional Dondușeni;

2. Se anulează parțial procedura de achiziție publică nr. MD-1549273078619 din 14.02.2019, în partea ce ține de lotul nr. 111 „Teste pentru glucoză”, inclusiv actele subsecvente acestora.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în instanța judecătorească competentă.

Președintele completului

Membru

Membru



Petru OPREA

Irina GUTNIC

Angela NANI