



PLENUL CONSILIUL CONCURENȚEI
D E C I Z I E

**Nr. DA-42/17-48
din 28.06.2018**

mun. Chișinău

Plenul Consiliului Concurenței,

acționând în temeiul art. 41 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, Hotărârii Parlamentului nr. 179 din 12.07.2013 și Hotărârii Parlamentului nr. 220 din 27.09.2013,

examinând raportul de investigație în privința cazului inițiat prin Dispoziția nr. 42 din 27.12.2017, materialele acumulate în cadrul investigației și observațiile părților în cauză,

A CONSTATAT:

În baza notei executorului nr. DA-07/422 din 26.12.2017, Plenul Consiliului Concurenței prin Dispoziția nr. 42 din 27.12.2017 a dispus inițierea investigației cu privire la semnele încălcării prevederilor art. 5 din Legea Concurenței nr. 183 din 11.07.2012 de către întreprinderile „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL, participante în cadrul următoarelor proceduri de achiziții publice: licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată și desfășurată de către Autoritatea Națională de Integritate, licitațiile publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 și nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizate și desfășurate de către Procuratura Generală a Republicii Moldova.

Obiectul investigației îl constituie:

a. acțiunile întreprinderilor „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, participante la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată și desfășurată de către Autoritatea Națională de Integritate;

b. acțiunile întreprinderilor „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL participante la licitațiile publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 și nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizate și desfășurate de către Procuratura Generală a Republicii Moldova.

Perioada supusă investigației - anul 2017.

I. Părțile implicate

„BTS PRO” SRL (IDNO 1008600061565) – întreprindere, care conform Clasificatorului Activităților din Economia Moldovei, are ca gen de activitate: fabricarea calculatoarelor și altor echipamente electronice pentru prelucrarea informației (cod CAEM 3002), comerțul cu ridicata al calculatoarelor, echipamentelor periferice și software-ului (cod CAEM 5184).

„ESEMPLA SYSTEMS” SRL (IDNO 1009600026622) – întreprindere, care conform Clasificatorului Activităților din Economia Moldovei, are ca gen de activitate: comerțul cu ridicata al calculatoarelor, echipamentelor periferice și software-ului (cod CAEM 5184) și deține licență pentru importul și comercializarea mijloacelor criptografice și/sau tehnice de protecție a informației, prestarea serviciilor în domeniul protecției criptografice și tehnice a informației – AMMII - 052437, valabilă până la 17.07.2021.

„MSA GRUP” SRL (IDNO 1006600002182) – întreprindere, care conform Clasificatorului Activităților din Economia Moldovei are ca gen de activitate: comerțul cu ridicata al calculatoarelor, echipamentelor periferice și software-ului (cod CAEM 5184).

II. Piața relevantă: piață relevantă a produsului și piața geografică

Potrivit art. 4 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, piața relevantă este definită drept piață în cadrul căreia trebuie evaluată o anumită problemă de concurență și care se determină prin raportarea pieței relevante a produsului la piața geografică relevantă.

Piața relevantă a produsului

Conform art. 4 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, piața relevantă a produsului reprezintă piața produselor considerate de consumatori ca interschimbabile sau substituibile datorită utilizării date acestora, caracteristicilor fizice, funcționale și prețului.

Având în vedere, că:

- obiectul licitației publice nr. 239/17 din 19.06.2017 îl constituie achiziționarea serviciilor de digitizare și procesare a declarațiilor de avere și interese personale, depuse pentru anul 2016;
 - obiectul licitației publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 îl constituie achiziționarea tehnicii de calcul;
 - obiectul licitației publice nr. 17/01732 din 22.06.2017 îl constituie achiziționarea programelor licențiate și a programelor antivirus,
- iar concurența se exercită în limita acestor obiecte, în sensul prezentei investigații se definesc drept ***piețe relevante a produsului***:

- achiziționarea serviciilor de digitizare și procesare a declarațiilor de avere și interese personale, depuse pentru anul 2016, expusă la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017;
- achiziționarea tehnicii de calcul, expusă la licitația publică nr. 17/01728 din 22.06.2017;
- achiziționarea programelor licențiate și a programelor antivirus, expusă la licitația publică nr. 17/01732 din 22.06.2017.

Piața geografică relevantă.

Piața geografică este definită ca fiind teritoriul Republicii Moldova, dat fiind faptul, că oferta publică este valabilă pe întreg teritoriu al Republicii Moldova, iar întreprinderilor li se asigură o dimensiune națională de intrare pe piață, precum și în temeiul prevederilor art. 30 alin. (2) lit. d) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 (*în continuare Legea concurenței*),

III. Acte și fapte constatate

În rezultatul examinării materialelor ridicate de la subiecții supuși inspecției „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL la 12.02.2018 și 13.02.2018, precum și a informațiilor acumulate în cadrul investigației s-au constatat următoarele:

La data de 19.06.2017, Autoritatea Națională de Integritate (*în continuare ANI*), în calitate de autoritate contractantă a organizat și desfășurat licitația publică nr. 239/17 privind achiziționarea serviciilor de digitizare și procesare a declarațiilor de avere și interese personale depuse pentru anul 2016.

La licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017 au participat 2 întreprinderi: „BTS PRO” SRL (*valoarea ofertei constituie 940 800,00 lei*) și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL (*valoarea ofertei constituie 921 600,00 lei*).

(...)

Din analiza informațiilor din tabelul nr. 1 se conchide posibilitatea minimă de expunere a datelor identice din coincidență și se conturează cu un grad ridicat de probabilitate perfectarea ofertelor și introducerea datelor în acestea, din același fișier inițial, altul decât cel al autorității contractante.

Conform dării de seamă nr. 5 din 06.07.2017, membrii grupului de lucru au decis respingerea ofertei prezentate de către „BTS PRO” SRL din motivul necorespunderii cerințelor stabilite în caietul de sarcini, în legătură cu lipsa documentelor, care certifică neimplicarea în situații descrise la art.18 alin. (2) lit. b) al Legii privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015 și anume neprezentarea documentului, care atestă situația contribuabilului eliberat de Inspectoratul Fiscal de Stat, precum și neprezentarea confirmării înregistrării ca operator de date cu caracter personal și a Planului calendaristic de realizare a proiectului, fapt ce atestă necorespunderea criteriilor de calificare stabilite la pct. 3 din Caietul de sarcini, unde documentele enunțate sunt cerințe obligatorii de a fi îndeplinite de către ofertant.

Documentul care atestă situația contribuabilului, eliberat de Serviciul Fiscal de Stat, este prezentat de „BTS PRO” SRL la licitația publică nr. 17/01728 din 22.06.2017, organizată și desfășurată de către Procuratura Generală (*în continuare PG*), fiind eliberat la 13.06.2017. Neprezentarea informației privind situația financiară a contribuabilului, în contextul în care această cerință este obligatorie conform caietului de sarcini și întreprinderea dispune de acest certificat, denotă faptul că oferta depusă de „BTS PRO” SRL este una formală.

În rezultatul evaluării ofertelor, grupul de lucru a adjudecat oferta prezentată de către „ESEMPLA SYSTEMS“ SRL, ținând cont de faptul, că este unica ofertă calificată și că a acumulat procentajul maxim, conform criteriilor expuse în documentele de licitație.

La 22.06.2017, PG a organizat și desfășurat 2 proceduri de achiziții publice și anume: licitația publică nr. 17/01728 și licitația publică nr. 17/01732. Întreprinderile „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL au prezentat oferte de participare la ambele proceduri de achiziții publice: licitația publică nr. 17/01728 și nr. 17/01732.

În cadrul licitației publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 au participat 5 întreprinderi pentru lotul nr. 1 și 4 întreprinderi pentru lotul nr.2 cu următoarele prețuri, conform tabelului nr. 2.

Tabelul nr. 2

Prețurile ofertate în cadrul licitației publice nr. 17/01728 din 22.06.2017, lei

Nr. d/o	Participanți	Lotul nr. 1 (computere de	Lotul nr. 2 (aparat
----------------	---------------------	--------------------------------------	--------------------------------

		birou)	multifuncțional MFU format A4 și cartridge compatibil)
1	„ESEMPLA SYSTEMS” SRL	2 790 000,00	386 100,00
2	„BASM” SRL	1 993 650,00	-
3	„BTS PRO” SRL	2 304 000,00	336 000,00
4	„MSA GRUP” SRL	2 520 000,00	354 000,00
5	„ACCENT ELECTRONIC” SRL	1 424 640,00	339 945,00

Sursa: Scrisoarea nr. 36-1d/17-314 din 16.11.2017, prezentată de către Procuratura Generală.

(...)

Conform Procesului-Verbal nr. 31/337 din 21.07.2017 al Grupului de lucru, în rezultatul verificării datelor/documentelor de calificare ale ofertanților, conform cerințelor/modului expus în documentația standard/caietul de sarcini, ofertele de participare ale întreprinderilor „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL au fost respinse, întrucât ambele nu au prezentat copiile declarațiilor vamale. În rezultatul evaluării ofertelor, grupul de lucru a adjudecat oferta prezentată de către „ACCENT ELECTRONIC” SRL pentru lotul nr.1 și oferta prezentată de către „BTS PRO” SRL pentru lotul nr.2.

La licitația publică nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizată și desfășurată de PG, au participat 4 întreprinderi cu oferte pentru lotul nr.1 și 4 întreprinderi cu oferte pentru lotul nr. 2 cu următoarele prețuri, conform tabelului nr. 3.

Tabelul nr. 3

Prețurile ofertate în cadrul licitației publice nr. 17/01732 din 22.06.2017, lei

Nr. d/o	Participanți	Lotul 1 (produse Microsoft)	Lotul 2 (Licența produsului antivirus)
1	”BASS SYSTEMS” SRL	4 251 953,56	-
2	„BTS PRO” SRL	3 874 110,00	768 900,00
3	„ESEMPLA SYSTEMS” SRL	4 302 620,00	827 200,00
4	„MSA GRUP” SRL	4 239 000,00	851 400,00
5	„REȚELE TERESTRE” SRL	-	495 000,00

Sursa: Scrisoarea nr. 36-1d/17-313 din 16.11.2017, prezentată de către Procuratura Generală.

În rezultatul evaluării ofertelor, grupul de lucru a adjudecat oferta prezentată de către „BTS PRO” SRL, pentru lotul nr.1 și oferta prezentată de către „REȚELE TERESTRE” SRL pentru lotul nr.2.

(...)

În rezultatul verificării datelor/documentelor de calificare ale ofertanților, conform cerințelor/modului expus în documentația standard/caietul de sarcini, grupul de achiziții a respins ofertele prezentate de către întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL. Atât din setul de documente al întreprinderii „MSA GRUP” SRL, cât și din setul de documente prezentat de întreprinderea „ESEMPLA SYSTEMS” SRL lipsesc acte necesare pentru calificare. Condițiile obligatorii de calificare, pe care nu le-a respectat „MSA GRUP” SRL la întocmirea ofertei, sunt identice cu cele pentru care a fost respinsă și oferta depusă de către „ESEMPLA SYSTEMS” SRL. Astfel, din 23 documente obligatorii solicitate de autoritatea contractantă, întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL nu au depus 5 documente identice conform tabelului nr. 4:

Tabelul nr. 4

Documentele neprezentate de către „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL participante la licitația publică nr. 17/01732 din 22.06.2017

Nr.	Documentele solicitate și alte condiții, cerințe față de operatorul economic	„ESEMPLA SYSTEMS” SRL	„MSA GRUP” SRL
1	Documente ce atestă experiența similară	Nu corespunde	Nu corespunde
2	Minim ani de experiență specifică în livrarea bunurilor și/sau serviciilor similare	Lipsește	Lipsește
3	Număr minim de specialiști certificați	Lipsește	Lipsește
4	Numărul minim de specialiști certificați în produsul antivirus propus	Lipsește	Lipsește
5	Proiecte asemănătoare realizate pe parcursul ultimului an	Lipsește	Lipsește

Sursa: Darea de seamă privind achiziționarea bunurilor/serviciilor/lucrărilor în cadrul procedurii de achiziție nr. 17/01732/001 din 09.08.2017, aprobată la 09.08.2017.

Spre deosebire de ofertele prezentate de către „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, întreprinderea „BTS PRO” SRL a corespuns tuturor cerințelor înaintate de autoritatea contractantă.

În vederea corespunderii condițiilor „Număr minim de specialiști certificați” și „Numărul minim de specialiști certificați în produsul antivirus propus”, întreprinderea „BTS PRO” SRL a prezentat certificatele următoarelor persoane: (...)

(...) (IDNP (...), prezentat ca specialist „BTS PRO” SRL în perioada desfășurării licitației publice nr. 17/01732 din 22.06.2017 a fost angajat în cadrul

întreprinderii „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, fapt confirmat prin informațiile privind personalul salariat în anul 2017, prezentate de către întreprinderile „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL în cadrul inspecțiilor din 12.02.2018 și 13.02.2018, desfășurate la respectivele întreprinderi.

Din informațiile din registrele de depunere a ofertelor pentru licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată și desfășurată de către ANI și licitațiile publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de către PG, cât și a informațiilor din formularele de oferte prezentate de către întreprinderile „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL se atestă faptul, că angajatul întreprinderii „BTS PRO” SRL - (...) reprezintă întreprinderea „ESEMPLA SYSTEMS” în cadrul licitației publice nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată și desfășurată de către ANI, iar în cadrul celor 2 licitații publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de către PG, a depus ofertele din numele întreprinderii „BTS PRO” SRL.

Rezultatele licitației publice nr. 17/01728, organizate și desfășurate de către PG, au fost contestate parțial de către întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL. În cadrul licitației publice nr. 17/01728 din 22.06.2017, „MSA GRUP” SRL a solicitat anularea deciziei grupului de lucru și revizuirea rezultatelor doar pentru lotul nr. 1, unde a fost desemnată câștigătoare oferta întreprinderii „ACCENT ELECTRONIC” SRL. Întreprinderea „MSA GRUP” SRL nu a contestat câștigul de ofertă al „BTS PRO” SRL în cadrul licitației publice nr. 17/01732 din 22.06.2017.

Întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL de asemenea au contestat parțial și rezultatele licitației publice nr. 17/01732 din 22.06.2017, pentru lotul nr. 2, referitor la desemnarea ofertei câștigătoare a „REȚELE TERESTRE” SRL.

Întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și în cazul licitației publice nr. 17/01732 din 22.06.2017 nu a contestat câștigul de ofertă ale întreprinderii „BTS PRO” SRL pentru lotul nr. 2.

(...)

Urmare a examinării documentelor ridicate în cadrul inspecțiilor desfășurate la sediile întreprinderilor „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL din 12.02.2018 - 13.02.2018, s-a identificat că între „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL există schimb de informații strategice și anume:

(...)

Totodată, s-a stabilit, că domeniile: www.bts.md – deținut de către „BTS PRO” SRL, www.msa.md – deținut de către „MSA GRUP” SRL și www.esempla.md al întreprinderii „ESEMPLA SYSTEMS” SRL sunt înregistrate de către (...) (IDNP (...)) – angajat al întreprinderii „BTS PRO” SRL și sunt stocate pe aceleași servere ((...) și (...)). Informația respectivă a fost confirmată de către Întreprinderea de Stat „MOLDDATA”, prin scrisoarea nr. 51 din 28.02.2018.

Analizând acțiunile descrise mai sus, Consiliul Concurenței reține următoarele:

- (...)
- Analiza informațiilor acumulate denotă participarea „BTS PRO” SRL cu depunerea intenționată a ofertei în varianta incompletă, în scopul oferirii câștigului de ofertă întreprinderii „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, în cadrul licitației publice nr. 239/17 din 19.06.2017 privind achiziționarea serviciilor de digitizare și procesare a declarațiilor de avere și interese personale depuse pentru anul 2016, organizată și desfășurată de către ANI. Aceiași situație se atestă și la licitațiile publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizate și desfășurate de către PG, unde „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL au depus intenționat oferte, în varianta incompletă, în scopul oferirii posibilității câștigului de ofertă întreprinderii „BTS PRO” SRL, în situația când la licitațiile publice numite supra nu vor participa alți concurenți pe piață.
- Astfel, se conchide că întreprinderile „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „BTS PRO” SRL au depus oferte formale, fără să concureze în mod real, în cadrul licitației publice nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată de ANI și că întreprinderile „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, „BTS PRO” SRL și „MSA GRUP” SRL, au depus oferte formale în cadrul licitațiilor publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de către PG.

Ținând cont de faptele constatate mai sus se susține, că au coordonat acțiunile de participare cu oferte truate:

a) întreprinderile „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL - la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017, organizată și desfășurată de către ANI;

b) întreprinderile „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL- la licitațiile publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de PG;

prin prezentarea ofertelor formale la aceste licitații în vederea mimării concurenței în favoarea uneia alteleia, fapt ce constituie încălcare a prevederilor art. 5 alin. (1) din Legea concurenței.

Întru respectarea dreptului la apărare, prevăzut de art. 58 și în conformitate cu prevederile art. 59 din Legea concurenței, la 10.04.2018 Consiliul Concurenței a

remis raportul de investigație aferent cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 42 din 27.12.2017, întreprinderilor „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL, pentru prezentarea observațiilor și propunerilor pe marginea acestuia în termenul stabilit de lege.

Întreprinderile „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL au fost invitate la ședința de audiere stabilită la 18.06.2018, iar acestea nu s-au prezentat.

Observații asupra raportului de investigație au fost prezentate de către întreprinderile „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL.

Observația „BTS PRO” SRL

Urmare a analizei ofertelor prezentate, grupul de lucru pentru achiziții, al autorității publice contractante a decis de a respinge oferta „BTS PRO” SRL. Acum Consiliul Concurenței ajunge la concluzia că oferta „BTS PRO” SRL ar fi fost una de curtoazie că nu ar fi prezentat unele documente, care erau obligatorii pentru calificarea ofertanților.

Constatarea faptului că documentele, care erau obligatorii nu au fost prezentate intenționat în cadrul procedurii licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată și desfășurată de către Autoritatea Națională de Integritate este una nejustificată. Oferta „BTS PRO” SRL era una reală și compania era gata și dispunea de toate posibilitățile pentru executarea contractului de achiziție publică, în cazul în care ar fi fost desemnat câștigător.

În ceea ce se referă la documentele neprezentate, atragem atenția că, certificatul privind situația financiară a contribuabilului are un termen de valabilitate de doar 15 zile. Respectiv „BTS PRO” SRL nu poate fi învinuit că nu a prezentat un document nevalabil.

Poziția Consiliului Concurenței

Certificatul privind situația financiară prezentat în cadrul licitațiilor publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de Procuratura Generală a Republicii Moldova este înregistrat cu nr. A1781714 din 13.06.2017, valabil până la 28.06.2017. Astfel la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017 organizată și desfășurată de către ANI, întreprinderea „BTS PRO” SRL, deținea un certificat valabil, care din motive necunoscute nu a fost prezentat autorității contractante. În textul raportului eronat a fost indicată data de 29.03.2017, în loc de 13.06.2017, data de 29.03.2017 fiind data de prezentare a Situațiilor financiare pentru perioada 01.01-31.12.2016, la Direcția Generală pentru statistică a municipiului Chișinău și nu data eliberării certificatului privind lipsa sau existența

restanțelor față de bugetul public național, care într-adevăr este valabil 15 zile.

Concluzionând asupra obiecției descrise, „BTS PRO” SRL se contrazice în afirmații. Pe deoparte întreprinderea menționează că „Oferta „BTS PRO” SRL era una reală și compania era gata și dispunea de toate posibilitățile pentru executarea contractului de achiziție publică”, ceea ce presupune și îndeplinirea condițiilor obligatorii stabilite de autoritatea contractantă, pe de altă parte menționează că „nu poate fi învinuit că nu a prezentat un document nevalabil. (cu referire la certificatul privind lipsa sau existența restanțelor față de bugetul public național)” și că „statutul de operator personal de date cu caracter personal pe care îl deține este doar în privința sistemului de evidență a departamentului resurse umane, nu este atotvalabil și atotcuprinzătoare”. Astfel, în contextul în care întreprinderea „BTS PRO” SRL cunoștea din start că nu deține accesul la infrastructura/mijloacele indicate de autoritatea contractantă, pe care aceasta le consideră strict necesare pentru îndeplinirea corespunzătoare a Contractului, dar totuși a participat la procedura respectivă cât și faptul că nu a prezentat certificatul eliberat de Serviciul Fiscal, pe care de fapt îl deținea și era valabil, se conturează noi semne privind participarea intenționată la procedură, pentru asigurarea unei concurențe fictive pentru „ESEMPLA SYSTEMS” SRL.

Observația „BTS PRO” SRL

Cu referire la procedura de achiziție publică nr. 17/01732 din 22.06.2017, desfășurată de către PG. În total au fost 5 participanți. „BTS PRO” SRL a fost desemnat câștigător pentru lotul nr. 1 și din câte se observă, nici una din celelalte oferte nu au fost nici pe aproape la fel de avantajoasă precum cea a „BTS PRO” SRL. Cât privește lotul nr. 2 - câștigător a fost desemnat participantul „REȚELE TERESTRE” SRL. În acest context este irelevantă și lipsită de temei afirmația Consiliului precum că „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL intenționat nu ar fi prezentat întreg setul de acte necesare pentru a nu câștiga acest lot. Mai mult ca atât la moment, compania „MSA GRUP” SRL se află în proces de judecată cu Procuratura Generală a RM, tocmai pe marginea rezultatelor acestei achiziții publice.

Poziția Consiliului Concurenței

Una din probe este că în cadrul procedurii de achiziție publică nr. 17/01732 din 22.06.2017 desfășurată de către Procuratura Generală, prețurile ofertate de „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL sunt mai mari decât prețurile ofertate de „BTS PRO” SRL, totodată seturile de documente al întreprinderilor „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL sunt incomplete. Condițiile obligatorii de calificare, pe care nu le-a respectat „MSA GRUP” SRL la întocmirea

ofertei, sunt identice cu cele pentru care a fost respinsă și oferta depusă de către „ESEMPLA SYSTEMS” SRL. Astfel, din 23 documente obligatorii solicitate de autoritatea contractantă, întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL nu au depus 5 categorii identice de documente.

Prin urmare, având în vedere că însăși întreprinderea menționează că „nici una din celelalte oferte nu au fost nici pe aproape la fel de avantajoasă precum cea a „BTS PRO” SRL”, iar pe lângă prețurile mari ofertate, întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL nu au prezentat și un număr identic de documente considerate obligatorii pentru autoritatea contractantă, se conturează tabloul celei mai răspândite practici de trucare a ofertelor, conform liniilor directorii prezentate de OECD și anume că ofertele concurenților conțin prețuri mult prea mari sau conțin termeni speciali despre care se știe ca nu vor fi acceptați.

Existența unui litigiu în instanța de judecată între „MSA GRUP” SRL, în calitate de participant la procedurile de achiziții publice și Procuratura Generală în calitate de autoritate contractantă, nu probează faptul existenței sau inexistenței unui acord anticoncurențial între participanți. Or, conform art. 4 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, acordul orizontal este un acord sau practică concertată ce se realizează între două sau mai multe întreprinderi care funcționează pe piață la același (aceleași) nivel (niveluri).

(...)

Observația „ESEMPLA SYSTEMS” SRL

De fiecare dată când se angajează într-o procedură de achiziție publică „ESEMPLA SYSTEMS” SRL se asigură de existența tuturor premiselor și capacităților pentru executarea contractelor, în cazul desemnării sale în calitate de câștigător. Prin urmare, considerăm ilegală concluzionarea că „ESEMPLA SYSTEMS” SRL ar fi înaintat careva oferte doar cu scopuri de curtoazie.

Aceiași obiecție o ridicăm și în privința pretensei încălcări că „ESEMPLA SYSTEMS” SRL intenționat nu ar fi anexat careva acte care se solicitau de către autoritatea contractantă. Pe de o parte, considerăm un abuziv din partea Consiliului a impune sau a indica obligativitatea prezentării a careva documente (reprezentând un amestec în activitatea agentului economic).

Poziția Consiliului Concurenței

„ESEMPLA SYSTEMS” SRL se asigură de existența tuturor premiselor și capacităților pentru executarea contractelor” corelat cu afirmația „Pe de o parte, considerăm un abuziv din partea Consiliului a impune sau a indica obligativitatea

prezentării a careva documente (reprezentând un amestec în activitatea agentului economic)” sunt contradictorii.

Astfel, în contextul în care întreprinderea „ESEMPLA SYSTEMS” SRL se asigura de existența tuturor premiselor și circumstanțelor pentru executarea unui potențial contract, urma să depună setul întreg de documente considerate obligatorii de către autoritatea contractantă. Or din conținutul observației prezentate deducem că în opinia întreprinderii „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, prezentarea setului complet de documente în cadrul licitației rămâne la latitudinea strictă a participantului la procedură.

Având în vedere că scopul unei participări la licitație este desemnarea câștigătoare a ofertei propuse, iar prezentarea setului complet de documente necesare pentru participare la licitațiile publice ține strict de activitatea întreprinderii, se conturează noi semne privind participarea intenționată la procedură, pentru asigurarea unei concurențe fictive pentru ceilalți participanți, antrenați în cadrul unui acord anticoncurențial, în cadrul procedurii de achiziție publică.

IV. Calificarea legală a acțiunilor constatate conform prevederilor Legii concurenței

Prevederile art. 5 alin. (1) și alin.(3) lit. d) din Legea concurenței, interzic acordurile anticoncurențiale, în special, cele îndreptate spre participarea cu oferte trucate la licitații sau la orice alte forme de concurs de oferte.

Cu considerarea faptului, că:

- (...)
- întreprinderile „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL participante la licitațiile publice nr.17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizate și desfășurate de PG au prezentat incomplet setul de documente;
- întreprinderea „BTS PRO” SRL, participantă la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017, nu a prezentat documentul care atestă situația contribuabilului, fiind o cerință obligatorie conform documentației standard și pe care de fapt îl deținea, fiind eliberat de Serviciul Fiscal de Stat la data de 13.06.2017;
- (...)
- (...)
- domeniile: www.bts.md – deținut de către „BTS PRO” SRL, www.msa.md – deținut de către „MSA GRUP” SRL și www.esemplam.md al întreprinderii „ESEMPLA SYSTEMS” SRL sunt înregistrate de către (...)– angajat al

- întreprinderii „BTS PRO” SRL și sunt stocate pe aceleași servere (...)
- angajatul întreprinderii „BTS PRO” SRL - (...) reprezintă întreprinderea „ESEMPLA SYSTEMS” la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017, organizată și desfășurată de către ANI, iar în cadrul celor 2 licitații publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizate și desfășurate de către PG, (...) a depus ofertele din numele întreprinderii „BTS PRO” SRL;
 - în trecut, Suvorov Alexandr (administrator al „BTS PRO” SRL) a fost administrator al „MSA Grup” SRL iar Nicov Ion (administrator al „MSA GRUP” SRL) a fost angajat al întreprinderii „BTS PRO” SRL.
 - în cadrul întreprinderilor „BTS PRO” SRL și „MSA GRUP” SRL activează același contabil, (...);

(...)se reține că „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL au coordonat acțiunile de participare cu oferte truate la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017, organizată și desfășurată de către ANI și licitațiile publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017 organizate și desfășurate de PG prin prezentarea ofertelor formale la aceste licitații în vederea mării concurenței în favoarea uneia alteia, fapt ce constituie încălcarea prevederilor art. 5 alin. (1) din Legea Concurenței.

Licitația, după natura sa, este o competiție între participanți, care implică asigurarea confidențialității informațiilor care fac obiectul propriu-zis al competiției, respectiv produsele licitate și prețurile acestora, iar acest lucru se poate asigura atunci când ofertele sunt întocmite în mod individual, de fiecare dintre participanții la licitație.

Prin coordonarea acțiunilor de participare cu oferte truate la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017, organizată și desfășurată de către ANI, de către întreprinderile „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și de către „BTS PRO” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL și „MSA GRUP” SRL- la licitațiile publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de PG, acestea au restrâns și denaturat concurența prin obiect.

Acțiunile de trulare a ofertelor de către întreprinderile „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL constituie un acord anticoncurențial orizontal ce îmbracă forma unui cartel dur în sensul art. 7 din Legea concurenței.

Potrivit prevederilor art. 5 alin. (5) din Legea concurenței, dacă s-a stabilit că un acord are ca obiect împiedicarea, restrângerea sau denaturarea concurenței, existența unor efecte anticoncurențiale nu trebuie demonstrată de către Consiliul Concurenței pentru a constata că există o restrângere în sensul Legii concurenței.

Potrivit art. 71 din Legea concurenței, Plenul Consiliului Concurenței este în drept să aplice, prin decizie, întreprinderilor amenzi în cazul în care, în mod intenționat sau din neglijență, acestea încalcă prevederile art. 5 din Legea concurenței.

Conform prevederilor art. 72 alin. (1) al Legii concurenței, nivelul de bază al amenzii pentru încălcarea normelor materiale ale legislației concurențiale se determină în funcție de gravitatea și durata faptei.

Ținând cont de faptul, că acordul anticoncurențial este unul pe orizontală de tip cartel dur, având ca obiect trucarea ofertei, acesta se încadrează în categoria faptelor de gravitate mare, pentru care nivelul de bază al amenzii se stabilește conform art. 72 alin. (3) lit. c) din Legea concurenței, în cuantum de la 2% până la 4%.

Având în vedere, că procedurile de achiziții publice: licitația publică nr. 239/17, la care au participat întreprinderile „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL a fost organizată și desfășurată de către ANI în luna iunie, anul 2017 și licitațiile publice nr. 17/01728 și nr. 17/01732, la care au participat „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, au fost organizate și desfășurate de PG în luna iunie, anul 2017, iar acțiunile de participare cu oferte truate de către întreprinderile menționate, prin prezentarea ofertelor formale la aceste licitații în vederea mimării concurenței în favoarea uneia altele au avut loc în perioada organizării și desfășurării respectivelor licitații, acestea se încadrează la încălcări de scurtă durată (mai puțin de 1 an) – **factor 1**.

Nivelul de bază al amenzii în conformitate cu art. 72 alin. (3) lit. c) al Legii concurenței s-a stabilit la (...) % din cifra totală de afaceri înregistrată în anul 2017 pentru „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL.

Circumstanțe agravante și atenuante, prevăzute la art. 73 din Legea concurenței nu au fost reținute.

În anul 2017, „BTS PRO” SRL a realizat o cifră totală de afaceri în valoare de (...) lei, „ESEMPLA SYSTEMS” SRL o cifră totală de afaceri în valoare de (...) lei, „MSA GRUP” SRL o cifră de: (...) lei.

Potrivit art. 36 alin. (5) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 sumele ce reprezintă amenzi sau alte sancțiuni aplicate de Consiliul Concurenței se fac venit la bugetul de stat, în condițiile legii și urmează a fi transferate la conturile beneficiarului: Ministerul Finanțelor, codul fiscal: 1006601000037, IBAN MD83TRGAAA14311701000000; prestator beneficiar: Ministerul Finanțelor – Trezoreria de Stat.

În conformitate cu art. 43 alin. (2) din Codul de executare nr. 443-XV din 24.12.2004 în cazul în care sumele se încasează în beneficiul statului, calitatea de **creditor** este exercitată de către Ministerul Finanțelor.

Debitorii sunt: „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL.

Tabelul nr. 5

Datele bancare ale debitorilor

Nr. d/o	Întreprinderea	Codul IBAN (MDL)
1	„BTS PRO” SRL	(...)
2	„MSA GRUP” SRL	(...)
3	„ESEMPLA SYSTEMS” SRL	(...)

Ținând cont de cele constatate, Plenul Consiliului Concurenței în temeiul art. 39, art. 41, art. 71, art.72, din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012,

DECIDE:

1. A constata încălcarea prevederilor art. 5 alin. (1) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 de către „BTS PRO” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, prin încheierea unui acord anticoncurențial, care are ca obiect denaturarea și restrângerea concurenței prin participarea cu oferte truate la licitația publică nr. 239/17 din 19.06.2017, organizată și desfășurată de către Autoritatea Națională de Integritate

2. A constata încălcarea prevederilor art. 5 alin. (1) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 de către „BTS PRO” SRL, „MSA GRUP” SRL și „ESEMPLA SYSTEMS” SRL, prin încheierea unui acord anticoncurențial, care are ca obiect denaturarea și restrângerea concurenței prin participarea cu oferte truate la licitațiile publice nr. 17/01728 din 22.06.2017 și nr. 17/01732 din 22.06.2017, organizate și desfășurate de către Procuratura Generală.

3. A aplica „BTS PRO” SRL (IDNO 1008600061565), cu adresa juridică: mun. Chișinău, str. I. Creangă 6/V, o amendă în mărime de **4 480 833,18 lei** (patru milioane patru sute optzeci mii opt sute treizeci și trei, 18 lei), reprezentând (...) % din cifra totală de afaceri realizată în anul 2017.

4. A aplica „MSA GRUP” SRL (IDNO 1006600002182), cu adresa juridică: mun. Chișinău, str. Vasile Alecsandri 47, o amendă în mărime de **478 598,55 lei** (patru sute

șaptezeci și opt mii cinci sute nouăzeci și opt, 55 lei), reprezentând (...) % din cifra totală de afaceri realizată în anul 2017.

5. A aplica „ESEMPLA SYSTEMS” SRL (IDNO 1009600026622), cu adresa juridică: mun. Chișinău, str.Calea Ieșilor 10, o amendă în mărime de **216 252,36 lei** (două sute șaisprezece mii două sute cincizeci și doi, 36 lei), reprezentând (...) % din cifra totală de afaceri realizată în anul 2017.

6. Sumele prevăzute la pct. 3-5 se achită în bugetul de stat în termen de 60 zile lucrătoare de la data comunicării prezentei Decizii, cu mențiune: „amendă aplicată de către Consiliul Concurenței în conformitate cu Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012”. O copie a actului care confirmă plata va fi transmisă Consiliului Concurenței.

7. Decizia intră în vigoare la data adoptării.

**Președintele Plenului
Consiliului Concurenței**

Viorica CĂRARE