



PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI

DECIZIE

nr. CN-42/18-33
din 08.05.2019

mun. Chișinău

Plenul Consiliului Concurenței,
acționând în temeiul art. 41 alin. (1) lit. h) al Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012, Hotărârii Parlamentului nr. 331 din 30 noiembrie 2018 privind numirea în funcție a membrilor Plenului Consiliului Concurenței,
analizând raportul de investigație asupra cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 42 din 01 noiembrie 2018, privind presupusa încălcare a prevederilor art. 12 alin. (1) lit. a) și c) din Legea concurenței de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei în raport cu întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L., observațiile părților și materialele acumulate în cadrul investigației,

A CONSTATAT:

La 04.10.2018, Consiliul Concurenței a fost sesizat prin plângerea întreprinderii „Tetis International Co” S.R.L. cu nr. de intrare 3020 (*în continuare plângere*) ce se referă la presupusele acțiuni de restrângere, împiedicare și denaturare a concurenței realizate de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei (*în continuare DPSFPS*), fapt ce indică la semnele încălcării prevederilor art. 12 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012.

Potrivit plângerii, acțiunile anticoncurențiale se manifestă prin introducerea unei restricții ilegale în cadrul anunțului de participare la procedura de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018 organizată repetat pentru procurarea amestecurilor lactate uscate pentru copii pentru a doua jumătate a anului 2018, și anume prin faptul că de către reclamat a fost introdusă, fără nici un suport legal, cu scopul de a favoriza un singur concurent, interdicția uleiului de palmier și a derivaților acestuia din compoziția amestecurilor uscate în specificațiile tehnice ale procedurii menționate.

Urmare a examinării preliminare a plângerii, în conformitate cu prevederile art. 55 alin. (1) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, în temeiul prevederilor art. 41 alin. (1) lit. f) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, Plenul Consiliului Concurenței, prin Dispoziția nr. 42 din 01.11.2018, a dispus inițierea investigației privind presupusa încălcare a prevederilor art. 12 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012 de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei.

1. Părțile implicate.

Reclamant:

Compania „Tetis International Co” S.R.L., adresa juridică: mun. Chișinău, str. Calea Orheiului, nr. 103/3, IDNO 1003600043595, MD-2020.

„Tetis International Co” S.R.L. a fost constituită în anul 1994, având ca ocupație de bază comerțul cu ridicata a produselor farmaceutice, inclusiv, comercializarea amestecurilor lactate uscate pentru copii.

Reclamat:

Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale (IDNO 1007601000322) este un organ al Comitetului Executiv al Găgăuziei ce are drept scop promovarea politicilor în domeniul ocrotirii sănătății și asistenței sociale pe teritoriul Unității Teritoriale Autonome Găgăuzia. Sediul: mun. Comrat, str. Tretiakov, nr. 42, MD-3800.

2. Piața relevantă: piața relevantă a produsului și piața geografică relevantă.

Piața relevantă este piața în cadrul căreia se evaluează o anumită problemă de concurență și care se determină prin raportarea pieței relevante a produsului la piața geografică relevantă.

Piața relevantă a produsului - piață a produselor considerate de către consumatori ca interschimbabile sau substituibile datorită utilizării date acestora, datorită caracteristicilor fizice, funcționale și a prețului.

Ținând cont de faptul că conform anunțului de participare la procedura de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018 au fost solicitate oferte pentru 3 poziții, piața relevantă a produsului se va defini în dependență de tipologia produselor solicitate de autoritatea contractantă pentru fiecare poziție în parte, astfel:

- Pentru poziția nr. 1, piața relevantă se va defini ca fiind piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta până la 6 luni comercializate prin intermediul achizițiilor publice;
- Pentru poziția nr. 2, piața relevantă se va defini ca fiind piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 6 și 12 luni comercializate prin intermediul achizițiilor publice;

- Pentru poziția nr. 3, piața relevantă se va defini ca fiind piața amestecurilor lactate uscate hipoalergenice pentru copii cu vârsta până la 12 luni comercializate prin intermediul achizițiilor publice.

Piața relevantă geografică - zona în care întreprinderile sunt implicate în oferta sau cererea de pe piața relevantă a produsului, în care condițiile de concurență sunt suficient de omogene.

În conformitate cu art. 30 alin. (2) lit. d), teza a II-a, din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, când consumatorii se aprovizionează prin licitații ai căror ofertanți sunt întreprinderi situate pe teritoriul Republicii Moldova, se consideră că piața geografică relevantă este teritoriul Republicii Moldova. *Astfel, piața relevantă geografică o constituie teritoriul Republicii Moldova.*

În acest sens, *piețele relevante pentru pozițiile nr. 1-3 din anunțul de participare la procedura de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018 se definesc ca piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta până la 6 luni (poziția nr. 1), piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 6 și 12 luni (poziția nr. 2) și piața amestecurilor uscate pentru copii cu vârsta până la 12 luni (poziția nr. 3) comercializate prin intermediul procedurilor de achiziții publice pe teritoriul Republicii Moldova.*

Perioada de timp supusă investigației: 01.01.2018-31.12.2018.

3. Acte și fapte constatate.

La 04.10.2018, în cadrul Consiliului Concurenței a parvenit plângerea întreprinderii „Tetis International Co” S.R.L. cu nr. de intrare 3020, ce se referă la presupusele acțiuni anticoncurențiale ale Direcției Principale a Sănătății Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei. Potrivit plângerii, acțiunile ilegale ale DPSFPS constau în introducerea interdicției uleiului de palmier și a derivaților acestuia în specificațiile tehnice a produselor ce sunt obiect al procedurii de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018, publicată în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 71 din 11.09.2018.

Întru argumentarea plângerii sale, reclamanta menționează că interzicerea uleiului de palmier și a derivaților acestuia este o cerință neprevăzută de cadrul legal existent, iar scopul introducerii acestei cerințe în specificațiile tehnice este departe de a fi unul nobil, după cum încearcă să ne convingă și autoritatea contractantă, și constă în crearea condițiilor favorabile pentru un singur operator economic și excluderea din concurs a altor operatori de pe piața amestecurilor uscate pentru copii, cu toate că acești ultimi operatori, care urmează a fi excluși pe criterii nejustificate pot propune oferte mai avantajoase din punct de vedere a raportului preț-calitate.

De asemenea, reclamanta invocă că toate acțiunile autorității contractante denotă caracterul discriminatoriu al licitațiilor petrecute, iar caracterul ilegal al

acestei interdicții este confirmat și de faptul că aceasta a fost formulată contrar prevederilor art. 37 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, și anume:

- Contrar alin. (4), potrivit căruia *“specificațiile tehnice nu vor face referință la o anumită marcă comercială sau la un anumit agent economic”*;
- Contrar alin. (5), care stabilește că *„specificațiile tehnice se vor baza pe standardele naționale și internaționale pe reglementările tehnice și normativele naționale”*;
- Contrar alin. (7), care prevede că *„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 dintre operatorii economici”*.

Cu atât mai mult, menționează reclamanta, anume produsele oferite de aceasta au fost restricționate în cadrul procedurilor de achiziții publice, fiind înaintate cerințe nefondate, astfel încălcând legislația concurențială.

Ca urmare a examinării preliminare a plângerii, s-a constatat că DPSFPS a organizat mai multe proceduri de achiziții publice pentru achiziționarea amestecurilor uscate lactate pentru copii.

Astfel, pentru prima procedură de achiziție publică cu nr. 18/00539 din 13.02.2018, publicată în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 13 din 13.02.2018, DPSFPS a solicitat oferte pentru 3 poziții:

- Formule de început pentru copii până la 6 luni;
- Formule de lapte (amestecuri uscate de lapte) pentru copii între 6 și 12 luni;
- Formule de continuare hipoalergice pentru copii până la 12 luni.

În anunțul de participare a procedurii menționate mai sus, la pct. 1.1 și pct. 2.1, rubrica *„Specificație deplină solicitată, Standarde de referință”*, autoritatea contractantă a introdus ca una din cerințe să fie lipsa uleiului de palmier și a uleiului de rapiță din componența bunurilor solicitate.

La 06.03.2018 a avut loc deschiderea ofertelor operatorilor economici participanți, iar la 12.03.2018 „Tetis International Co” S.R.L. a fost informată de către grupul de lucru al autorității contractante despre faptul că oferta sa nu este câștigătoare, refuzul întemeindu-se pe prezența uleiului de palmier în compoziția amestecurilor lactate uscate oferite de reclamantă. Ca urmare a acestui fapt, „Tetis International Co” S.R.L. a depus contestația nr. 02/102/18 din 13.03.2018 la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor (*în continuare ANSC*).

ANSC, examinând contestația, a respins pretențiile reclamantei prin Decizia nr. 03D-119-18 din 05.04.2018, motivând că reclamanta nu a îndeplinit cerințele autorității contractante referitor la ambalarea produselor, iar aprecierea echivalentă a uleiului de palmier și a acidului palmitic de către autoritatea contractantă este una neargumentată.

Cea de-a doua procedură de achiziție publică a fost inițiată în luna iulie 2018 (nr. 02982 din 05.07.2018, publicată în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 53 din

06.07.2018) și a avut ca obiect același tip de bunuri solicitate de autoritatea contractantă (amestecuri lactate uscate pentru copii). În cadrul anunțului de participare, la pct. 1.1 și 2.1, rubrica “*Specificarea tehnică deplină solicitată, Standarde de referință*”, autoritatea contractantă a indicat repetat ca una din cerințe să fie lipsa uleiului de palmier și a derivaților acestuia din componența produselor oferite. În calitatea lor de persoane interesate, „Tetis International Co” S.R.L. și alți doi operatori economici („Sales House Hendrix Bail” S.R.L. și „Oscan Impex” S.R.L.) au depus contestații la ANSC, aceștia nefiind de acord cu unitatea de măsură indicată în specificațiile tehnice ale produselor, cu cerința lipsei uleiului de palmier din specificațiile tehnice și cu cantitatea minimă de nucleotide din aceleași specificații tehnice. ANSC a admis parțial contestațiile operatorilor economici, obligând autoritatea contractantă să modifice cerințele specificațiilor tehnice doar în ceea ce privește unitatea de măsură prin Decizia nr. 03D-329-18 din 28.07.2018.

Urmare a deciziei emise de ANSC, la 02.08.2018 DPSFPS a publicat din nou un anunț de participare la licitația deschisă nr. 18/02982 cu privire la achiziția produselor alimentare pentru copii – lapte praf, pentru a doua jumătate a anului 2018. Nefiind de acord cu specificațiile tehnice descrise în anunțul de participare, „Tetis International Co” S.R.L. a depus la ANSC contestația cu nr. 02/454/18 din 07.08.2018, solicitând excluderea cerinței lipsei uleiului de palmier și totodată invocând neconformarea autorității contractante cu Decizia nr. 03D-329-18 din 28.07.2018 emisă de ANSC în ceea ce privește modificarea unității de măsură.

ANSC a admis contestația depusă de „Tetis International Co” S.R.L., motivând că va fi imposibil pentru autoritatea contractantă să evalueze ofertele după criteriul cel mai mic preț dacă operatorii economici vor oferta produsele în ambalaje cu greutate diferită și ca consecință a acestui fapt autoritatea contractantă a admis o abatere gravă de la prevederile legislației din domeniul achizițiilor publice și, totodată, a anulat procedura licitației deschise nr. 18/02982 din 02.08.2018.

La 11.09.2018, DPSFPS a publicat în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 71 un nou anunț de participare la procedura de tip licitație publică nr. 18/04015 din 11.09.2018, având ca obiect același tip de produse cu cele solicitate anterior. Și în cadrul anunțului de participare a acestei proceduri a fost indicată, la pct. 1.1 și pct. 2.1, rubrica “*Specificarea tehnică deplină, Standarde de referință*”, cerința lipsei uleiului de palmier și a derivaților acestuia din componența produselor oferite. Ca nemulțumire față de anunțul de participare, „Tetis International Co” S.R.L., la 14.09.2018, a depus contestația nr. 02/507/18 asupra documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. 18/04015 la ANSC, având ca temei mențiunile că:

- Cerințele tehnice exced prevederile Hotărârii Guvernului nr. 338/2011, actul normativ prevăzând doar interdicția uleiului de susan și de bumbac;
- Restricția uleiului de palmier și a derivaților acestuia a fost inserată de către autoritatea contractantă în documentația de atribuire contrar principiilor de

reglementare a achizițiilor publice și contrar art. 37 alin. (7) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice.

- Totodată au fost încălcate prevederile art. 12 a Legii concurenței nr. 183/2012.

Examinând contestația depusă, la 04.10.2018, ANSC a respins pretențiile „Tetis International Co” S.R.L. prin Decizia nr. 03D-442-18, argumentând că contestatorul nu a probat faptul că interdicția uleiului de palmier din cerințele tehnice specificate ar afecta cumva drepturile sale recunoscute de lege.

La 08.10.2018, „Tetis International Co” S.R.L. a mai depus o contestație cu nr. 02/544/18 la ANSC motivând pretențiile sale prin faptul că în calitate de operator economic, „Tetis International Co” S.R.L. a prezentat o ofertă cu cel mai mic preț și în produsele oferite de aceasta nu se conține ulei de palmier, ci derivați ai acestora.

ANSC, examinând contestația, a ajuns la concluzia că aceasta urmează a fi respinsă, deoarece produsul oferit de către „Tetis International Co” S.R.L. conține derivați ai uleiului de palmier, iar documentația de atribuire specifică expres că produsele ce au în componența sa ulei de palmier, fie derivați ai acestora nu sunt eligibile pentru procedura în speță. Prin urmare, conform art. 37 alin. (1) și (2) din Legea 131/2015 privind achizițiile publice și pct. 20, subpct. 1) din Hotărârea Guvernului nr. 667/2016, oportunitatea achiziționării de produse de o anumită calitate, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective ale acesteia și, cu atât mai mult, la rubrica “Ingrediente” de pe eticheta produsului oferit producătorul indică în componența amestecurilor „Ulei de palmier”.

La 10.10.2018, Consiliul Concurenței a expediat scrisoarea cu nr. AAP-02/232-2152 către Ministerul Sănătății, Muncii și Protecției Sociale solicitând prezentarea informațiilor cu privire la utilizarea uleiului de palmier, rapiță și derivaților acestora în formulele de început și de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii mici și prezentarea informațiilor referitor la existența studiilor, metodologiilor, regulamentelor aferente subiectului utilizării uleiului de palmier, rapiță și a derivaților acestora în preparatele pentru sugari și copii mici. Concomitent, aceeași informație a fost solicitată și de la Institutul de Standardizare din Moldova și de la Agenția Națională pentru Siguranța Alimentelor, prin scrisoarea cu nr. AAP-02/233-2153 din 10.10.2018.

Totodată, în cadrul Consiliului Concurenței a parvenit scrisoarea cu nr. 3053 din 10.10.2018 de la „Tetis International Co” S.R.L., prin care a comunicat că, ulterior înregistrării plângerii la Consiliul Concurenței, DPSFPS a informat „Tetis International Co” S.R.L. despre respingerea ofertei reclamantei depuse în cadrul procedurii din 11.09.2018. Reclamanta a mai comunicat că motivarea respingerii ofertei de către autoritatea contractantă este una neîntemeiată și nu poate fi reținută pornind de la faptul că în produsele reclamantei nu se conține ulei de palmier, fapt confirmat prin scrisorile producătorului din 07.03.2017, mai 2018 și 24.09.2018 în care se declară că producătorul folosește derivați ai uleiului de palmier și nu “ulei de

palmier” propriu-zis, și astfel prin plângerea depusă la Consiliul Concurenței, reclamanta a menționat caracterul ilegal și discriminatoriu al specificațiilor tehnice introduse de către DPSFPS. Reclamanta a mai comunicat că a oferit cel mai bun preț și, respectiv, urma ca acesteia să i se atribuie contractul de achiziție publică, iar autoritatea contractantă a neglijat principiul asigurării concurenței prevăzut la art. 6 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, dar și principiul utilizării eficiente a banilor publici prevăzut de aceeași lege.

La 17.10.2018, prin scrisoarea cu nr. 1016, Institutul Național de Standardizare din Moldova a comunicat Consiliului Concurenței că nu deține atribuții de stabilire a cerințelor referitoare la admisibilitatea utilizării unor componente în produsele alimentare sau a altor cerințe legate de produsele pentru sugari sau copii mici și nu desfășoară sau elaborează studii, metodologii, regulamente aferente subiectului utilizării uleiului de palmier, rapiță și a derivaților acestora în produsele destinate sugarilor sau copiilor mici.

La 22.10.2018, Agenția Națională pentru Siguranța Alimentelor, prin scrisoarea cu nr. 3129, a informat Consiliul Concurenței că potrivit competențelor delimitate în domeniul siguranței alimentelor, prevăzute la art. 19 lit. f) și f⁵) din Legea nr. 113 din 18.05.2012 cu privire la stabilirea principiilor și a cerințelor generale ale legislației privind siguranța alimentelor, aprobarea regulamentelor sanitare în domeniul produselor alimentare pentru sugari și copii mici, inclusiv autorizarea mențiunilor nutriționale și de sănătate pentru formulele de început și de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii mici revin Ministerului Sănătății, Familiei și Protecției Sociale.

Ministerul Sănătății, Muncii și Protecției Sociale a comunicat Consiliului Concurenței, prin scrisoarea cu nr. 3115 din 19.10.2018 că, în conformitate cu Hotărârea Guvernului nr. 434 din 27.05.2010, uleiurile de palmier, rapiță și derivații acestora sunt uleiuri vegetale admise în consumul uman. Ministerul a mai specificat că uleiurile de palmier și rapiță conțin atât acizi grași esențiali indispensabili, cât și neesențiali și prezintă o sursă de energie pentru organismul copilului în dezvoltare. De asemenea, organul central de specialitate a stipulat că Hotărârea Guvernului nr. 338/2011 interzice utilizarea doar a uleiurilor din semințe de susan și de bumbac în componența formulelor de început și de continuare, iar ca concluzie a precizat că uleiurile de palmier, rapiță și derivații acestora pot fi utilizate în calitate de ingrediente la fabricarea formulelor de început și de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii mici cu respectarea cerințelor de etichetare, conform Legii nr. 279 din 15.12.2017 privind informarea consumatorului cu privire la produsele alimentare și Hotărârii Guvernului nr. 338/2011.

În vederea desfășurării investigației concurențiale, Consiliul Concurenței, prin scrisoarea cu nr. CN-06/380-2342 din 07.11.2018, a solicitat de la DPSFPS prezentarea informațiilor referitoare la temeiurile care au stat la baza interdicției

uleiului de palmier și expedierea copiilor documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică.

Prin scrisoarea cu nr. CN-06/392-2378 din 16.11.2018, Consiliul Concurenței a solicitat de la reclamantă copiile certificatelor de conformitate și calitate a amestecurilor lactate uscate pentru copii ce au fost obiect al procedurilor de achiziție publică organizate de DPSFPS.

Ca răspuns la solicitările făcute, „Tetis International Co” S.R.L. a adus la cunoștința Consiliului Concurenței, prin scrisoarea cu nr. 3329 din 26.11.2018, că producția oferită de reclamantă corespunde întrutotul normelor tehnice și regulamentelor sanitare atât a Republicii Moldova, cât și celor din Comunitățile Europene, iar inserarea interdicției de către DPSFPS reprezintă o barieră artificială pentru produsele reclamantei oferite. Reclamanta a mai descris faptul că, în prezent, conform cadrului normativ în vigoare, calitatea și conformitatea formulelor de lapte pentru sugari și copii de vârstă mică este supusă controlului și atestată la etapa plasării acestora pe piață, în momentul importului acestora, exclusiv prin procedura avizării sanitare de către Ministerul Sănătății, Muncii și Protecției Sociale (Agenția Națională pentru Sănătate Publică) precum și a prezentat copiile autorizațiilor sanitare de funcționare.

La 06.12.2018 Consiliul Concurenței a solicitat repetat de la DPSFPS prezentarea temeiurilor pentru care s-a stabilit restricția uleiului de palmier în cadrul anunțului de participare la procedura de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018 și copiile tuturor documentelor aferente procedurii de achiziție publică în cauză.

Prin scrisoarea cu nr. 1299 din 13.12.2018, autoritatea din Găgăuzia a adus la cunoștința Consiliului Concurenței că interdicția uleiului de palmier a fost introdusă în temeiul art. 14 din Legea nr. 131/2015 și pct. 20 din Hotărârea Guvernului nr. 667/2016, fiind în drept să stabilească specificațiile tehnice a bunurilor conform necesităților sale obiective. DPSFPS a menționat că pentru stabilirea cerințelor tehnice a produselor ce constituie obiect al procedurii de achiziție publică în Procesul-verbal nr. 1 din 26.12.2017 al grupului de lucru pentru elaborarea specificațiilor tehnice a servit ca temei cercetările științifice efectuate de profesorii N.E. Sannikov, O.V. Stennikov, T.V. Borodulin și L.V. Levciuk. DPSFPS a mai prezentat și toată documentația aferentă procedurilor de achiziție publică încă din momentul primelor proceduri organizate.

Astfel, din materialele prezentate de către DPSFPS, s-a constatat că pe fiecare filă a Specificațiilor de preț (F4.2) ofertanții au propus produsele lor, indicând și prețul pentru acestea. Respectiv, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018, pentru pozițiile nr. 1-3 fiecare operator economic a propus:

- **„Dita Estfarm” S.R.L.:**

Pentru poziția nr. 1:

- Amestecuri lactate uscate pentru sugari (0-6 luni) – Similac 1, 350 gr.;

Pentru poziția nr. 2:

- Amestecuri lactate uscate pentru sugari (6-12 luni) – Similac 2, 350 gr.;

Pentru poziția nr. 3:

- Amestecuri lactate uscate hipoalergenice pentru sugari (6-12 luni) – Similac Hypoallergenic 1 (0-6 luni) și/sau Similac Hypoallergenic 2 (6-12 luni).

- **„Sales House Hendrix Bail” S.R.L.:**

Pentru poziția nr. 1:

- Amestecuri lactate adaptate, instante (uscate) pentru sugari (0-6 luni) – Nestogen 1, 350 gr.;

Pentru poziția nr. 2:

- Amestecuri lactate adaptate, instante (uscate) pentru sugari (6-12 luni) – Nestogen 2, 350 gr.;

Pentru poziția nr. 3:

- Amestecuri lactate adaptate, instante (uscate) hipoalergenice pentru sugari (6-12 luni) – NAN Troinoiconfort, 400 gr.;

- **„Tetis International Co” S.R.L.** a propus oferte numai pentru pozițiile nr. 1-2, respectiv:

Pentru poziția nr. 1:

- Amestecuri lactate uscate pentru sugari (0-6 luni) – Hipp Organic 1, 300 gr.;

Pentru poziția nr. 2:

- Amestecuri lactate uscate pentru sugari (6-12 luni) – Hipp Organic 2, 300 gr.;

Totodată, reclamanta a prezentat Consiliului Concurenței un tabel comparativ prin care se individualizează produsele lactate uscate ce au în componența sa ulei de palmier și de rapiță și, de asemenea, cele ce nu conțin uleiurile menționate. Potrivit tabelului, producătorii ce nu au ca ingredient ulei de palmier în produsele sale fiind:

1. Similac;
2. Nestogen;
3. NAN Optipro.

Astfel, s-a constatat că, pe lângă ofertele depuse de „Tetis International Co” S.R.L. au mai fost depuse și alte oferte eligibile, fiind conforme cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă, asigurându-se competitivitatea în cadrul procedurii de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018.

La 26.02.2019, prin scrisorile nr. CN-06/60-362 și CN-06/61-363, în conformitate cu prevederile art. 59 al Legii concurenței, Consiliul Concurenței a remis părților implicate raportul de investigație asupra cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 42 din 01.11.2018 pentru informare și, după

caz, expunerea observațiilor pe baza acestuia. Careva obiecții din partea părților asupra raportului de investigații nu au parvenit.

Reieșind din cele menționate mai sus, se constată că stabilirea interdicției uleiului de palmier în specificațiile tehnice a procedurii de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018 de către autoritatea contractantă, nu a restrâns concurența dintre operatorii economici în cadrul procedurilor de achiziție publică, respectiv nu s-au limitat careva drepturi de procurare sau comercializare a produselor reclamantului în sensul art. 12 lit. a) și c) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012.

4. Calificarea legală a acțiunilor constatate.

Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice a fost republicată în temeiul art. II alin. (3) lit. b) al Legii nr. 169 din 26 iulie 2018, publicată în Monitorul Oficial al Republicii Moldova nr. 321-332, art. 527 și, luând în considerare acest fapt, în conformitate cu art. 89 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice republicată, pentru procedurile de achiziție publică inițiate înainte de intrare în vigoare a legii noi se vor aplica prevederile legii anterioare.

Potrivit art. 6 lit. c) din Legea nr. 131/2015, reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza următoarelor principii: asigurarea concurenței și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice.

În conformitate cu art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor sau 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, iar potrivit alin. (2), 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.

Potrivit art. 42 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire. În acest sens, operatorul economic era obligat să elaboreze oferta în conformitate cu art. 37 alin. (2) din Legea nr. 131/2015.

Conform art. 65 alin. (4) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, la determinarea ofertei câștigătoare, autoritatea contractantă evaluează și compară ofertele primite folosind modul și criteriile expuse în documentația de atribuire, iar alin. (3) lit. c) din același articol prevede expres că autoritatea contractantă nu va accepta ofertele în cazul în care acestea nu corespund cerințelor prevăzute în documentația de atribuire.

În art. 37 alin. (7) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, se stipulează că *specificatiile 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.*

Potrivit prevederilor art. 12 alin. (1) lit. a) și c) din Legea concurenței nr. 183/2012 prevede că *sunt interzise orice acțiuni sau inacțiuni ale autorităților și instituțiilor administrației publice centrale sau locale care restrâng, împiedică sau denaturează concurența, precum limitarea drepturilor întreprinderilor de procurare ori comercializare și stabilirea de interdicții sau restricții, neprevăzute de lege, pentru activitatea întreprinderilor.*

În acest context, în urma examinării materialelor din dosar nu s-au depistat careva limitări ale drepturilor de procurare ori comercializare ale întreprinderii „Tetis International Co” S.R.L., iar în ceea ce privește stabilirea interdicției uleiului de palmier de către autoritatea contractantă în specificațiile tehnice a produselor ce constituie obiect al procedurii de achiziție publică, cu toate că actele normative în vigoare permit folosirea și consumul uman al uleiului de palmier și a derivaților acestuia, autoritatea contractantă, stabilind restricția pentru acest component, nu a restrâns concurența în sensul art. 12 din Legea concurenței, asigurând participarea competitivă operatorilor economici la procedura de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018.

Reieșind din circumstanțele de fapt și de drept constatate, în temeiul prevederilor art. 39 lit. e), art. 41 alin. (1) lit. h) ale Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012, Plenul Consiliului Concurenței

DECIDE:

1. A înceta investigația inițiată prin Dispoziția Plenului nr. 42 din 01.11.2018 în baza art. 12 alin. (1) lit. a) și c) din Legea concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012.
2. Prezenta Decizie poate fi contestată, în termen de 30 de zile calendaristice de la primirea acesteia, la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani, specializat în materie de contencios administrativ (mun. Chișinău, str. Kiev, nr. 3).
3. Prezenta Decizie intră în vigoare la data adoptării și va fi adusă la cunoștința părților.

**Președintele Plenului
Consiliului Concurenței**

Marcel RĂDUCAN