



---

---

PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI

DECIZIE

nr. CN – 36/18 - 91  
din 12.12.2019

Chișinău

Plenul Consiliului Concurenței,  
acționând în temeiul art. 41 alin. (1) lit. h) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012 (în continuare Legea concurenței), Hotărârii Parlamentului nr. 331 din 30.11.2018 privind numirea în funcție a membrilor Plenului Consiliului Concurenței,

analizând raportul de investigație asupra cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 36 din 05.10.2018 privind presupusa încălcare a prevederilor art. 11 al Legii concurenței de către întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L., observațiile părților și materialele acumulate în cadrul investigației,

**A CONSTATAT:**

La 24.09.2018, Consiliul Concurenței a fost sesizat de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei, prin scrisoarea cu nr. de intrare 924 (*în continuare – sesizare*), referitor la împiedicarea desfășurării procedurilor de achiziții publice de către întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L. prin contestarea continuă a rezultatelor procedurilor de achiziții publice la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor (*în continuare – ANSC*), fapt ce indică la semnele încălcării prevederilor art. 11 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012.

Potrivit sesizării, practicile anticoncurențiale se manifestă prin împiedicarea intenționată a desfășurării procedurii de achiziție publică organizată, repetat, la 06.03.2018, pentru procurarea amestecurilor lactate uscate pentru copii, pentru prima jumătate a anului 2018, dar și pentru a doua jumătate a anului 2018, aceasta

din urmă continuând până în luna octombrie 2018 fără a înregistra vreun rezultat pozitiv.

Urmare a examinării preliminare a sesizării, în conformitate cu prevederile art. 55 alin. (2) din Legea concurenței, în temeiul prevederilor art. 41 alin. (1) lit. f) din Legea concurenței, Plenul Consiliului Concurenței, prin Dispoziția nr. 36 din 05.10.2018, a dispus inițierea investigației privind presupusa încălcare a prevederilor art. 11 al Legii concurenței de către întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L.

## 1. Părțile implicate

În baza informațiilor preluate din plângerea depusă, precum și a celor identificate pe portalurile [www.bizzer.md](http://www.bizzer.md) și [www.webinfo.cis.gov.md](http://www.webinfo.cis.gov.md):

### **Reclamant:**

Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale 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-3805. Șeful Direcției: Zlatovcen Alexei.

### **Reclamat:**

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

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

## 2. Piața 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.

Luând în considerare faptul că reclamantul invocă contestarea de către reclamat a rezultatelor licitațiilor publice ce au ca obiect achiziționarea amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta de până la 12 luni, piața relevantă

se va defini ca piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta de până la 12 luni comercializate prin intermediul procedurilor de achiziții 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, **pieța relevantă** se definește ca piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta de până la 12 luni comercializate prin intermediul procedurilor de achiziții publice pe teritoriul Republicii Moldova.

**3. Perioada de timp supusă investigării:** 01.01.2016-31.12.2018.

**4. Acte și fapte constatate**

**4.1.** La 24.09.2018, în cadrul Consiliului Concurenței a parvenit scrisoarea Direcției Principale a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei cu nr. de intrare 924 referitor la presupusele practici anticoncurențiale ale întreprinderii „Tetis International Co” S.R.L.

Potrivit scrisorii, acțiunile ilegale ale acesteia constau în împiedicarea desfășurării procedurilor de achiziții publice pentru achiziționarea produselor lactate uscate pentru copii, pentru prima și a doua jumătate a anului 2018, prin depunerea continuă a contestațiilor la ANSC.

Reclamanta mai invocă faptul că motivul depunerii în mod continuu a contestațiilor de către „Tetis International Co” S.R.L. la ANSC rezidă în dezacordul manifestat în raport cu cerințele tehnice ale anunțurilor de participare, și anume cerința interdicției uleiului de palmier în specificațiile tehnice ale bunurilor ce sunt obiect al procedurilor de achiziții publice.

Prin Dispoziția nr. 36, Plenul Consiliului Concurenței a dispus la 05.10.2018 inițierea investigației privind presupusa încălcare a art. 11 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 de către întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L.

**4.2.** În vederea desfășurării investigației concurențiale, Consiliul Concurenței a solicitat de la întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L., prin scrisoarea nr. CN-06/346-2202 din 18.10.2018, unele informații în ceea ce privește numărul licitațiilor la care a participat aceasta, copiile contractelor de achiziții publice atribuite acesteia, numărul licitațiilor contestate și cauza înaintării

contestațiilor pentru procedurile organizate de Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei.

Prin scrisoarea nr. CN-06/352-2221 din 23.10.2018, Consiliul Concurenței a expediat în adresa Direcției Principale a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei solicitarea de prezentare a informațiilor referitoare la etapa de realizare a ultimului concurs de achiziții publice a amestecurilor lactate uscate pentru copii, precum și copiile contestațiilor depuse după organizarea ultimului concurs public, dacă acestea există.

La 31.10.2018, în cadrul autorității abilitate cu protecția concurenței, a parvenit scrisoarea nr. 3164 de la întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L. prin care aceasta a comunicat că în contextul participării în anul 2018 la procedurile de achiziții publice având ca obiect achiziționarea amestecurilor lactate uscate pentru copii, pentru prima și a doua jumătate a anului 2018, organizate de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei, s-a ciocnit cu un șir lung de condiții discriminatorii și anticoncurențiale care au redus cercul de participanți și care se referă în principal la:

- Gramajul ambalajelor.
- Restricții față de compoziția produselor oferite prin interzicerea uleiului de palmier și a derivaților acestuia (acizilor grași).
- Restricții față de compoziția produselor oferite prin interzicerea uleiului de rapiță și a derivaților acestuia (acizi grași), etc.

Astfel, pe cale de consecință, ofertele companiei au fost respinse neîntemeiat, în pofida faptului că produsele oferite de „Tetis International Co” S.R.L. au fost oferite la cel mai mic preț.

„Tetis International Co” S.R.L. a mai comunicat că restricțiile introduse sunt absurde, argumentând în acest sens după cum urmează:

1. Produsele oferite de „Tetis International Co” S.R.L. corespund întru totul normelor tehnice și regulamentelor sanitare deopotrivă ale Republicii Moldova și ale Comunităților Europene.
2. Înserarea interdicției reprezintă o barieră artificială pentru produsele prezentate de „Tetis International Co” S.R.L.

De asemenea, „Tetis International Co” S.R.L. a informat Consiliul Concurenței că afirmațiile Direcției Principale a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei invocate în sesizarea nr. 924 din 24.09.2018 sunt nefondate, iar ca răspuns la solicitările de informații realizate a menționat că începând cu anul 2017 și până în prezent, reclamata a participat la 5 proceduri de achiziții publice, acestea având ca obiect achiziționarea amestecurilor lactate uscate pentru copii, anexând în acest sens și ofertele de participare. În același context, reclamata a mai participat și la procedurile de tipul cererilor ofertelor de prețuri, cu același obiect, în diferite instituții medico-sanitare din țară.

Prin intermediul aceleiași scrisori, reclamata a precizat că numărul contestațiilor depuse în cadrul procedurilor de achiziții publice desfășurate pentru prima și a doua jumătate a anului 2018 de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei se rezumă la 5 contestații depuse împotriva documentației de atribuire și/sau rezultatelor procedurilor de achiziții publice, acestea din urmă având ca obiect achiziționarea amestecurilor lactate uscate pentru copii.

„Tetis International Co” S.R.L. a mai specificat că motivul înaintării contestațiilor îl constituie acțiunile discriminatorii și anticoncurențiale ale autorității contractante, materializate prin diverse restricții ilegale și condiții de participare ce au limitat participarea reclamatei în cadrul procedurilor de achiziții publice desfășurate. Acțiunile respective se manifestă prin faptul că autoritatea contractantă (Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei) a introdus fără nici un suport legal următoarele cerințe tehnice care au împiedicat compania să participe la procedurile de achiziții publice și cu care „Tetis International Co” S.R.L. nu este de acord:

- Înserarea în documentația de atribuire „bucata” în calitate de unitate de măsură pentru evaluarea amestecurilor lactate uscate pentru copii. Prin această cerință, consideră reclamata, autoritatea contractantă încalcă Hotărârea Guvernului nr. 909/2014, care prevede că unitatea legală de măsurare a masei unui produs în Republica Moldova este recunoscută a fi kilogramul, dar și a art. 37 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, care prevede că o specificație tehnică urmează a fi introdusă în așa mod încât să permită autorității contractante să evalueze corect ofertele și să atribuie contractul de achiziție celui mai competitiv ofertant.

- Înserarea specificației tehnice referitoare la gramajul ambalajelor produselor oferite – 350-400 grame. Această limitare, menționează reclamanta, admisă de către autoritatea contractantă restrânge în mod evident dreptul de a participa în cazul procedurilor de achiziții publice anunțate, deoarece produsele oferite de reclamată sunt comercializate pe piața Republicii Moldova în ambalaje cu un conținut de 300 grame.

- Interzicerea uleiului de palmier și de rapiță și a derivaților acestora din compoziția amestecurilor uscate constituie acele restricții impuse în mod arbitrar, consideră reclamata, de către autoritatea contractantă și care nu sunt prevăzute de cadrul legal existent.

Compania „Tetis International Co” S.R.L. a comunicat și faptul că înserarea interdicției uleiurilor de palmier și de rapiță și a derivaților acestora în documentația de atribuire de către autoritatea contractantă reprezintă o ilegalitate absolută din următoarele considerente:

1. În prezent, unicul act normativ care prevede cerințe tehnice și stabilește restricții în domeniul amestecurilor lactate uscate pentru copii este Regulamentul sanitar privind formulele de început și de continuare ale preparatelor

pentru sugari și copii mici, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 338/2011, iar potrivit Anexei nr. 1 pct. 5, lit. a) a Regulamentului numit, din compoziția amestecurilor lactate uscate pentru copii sunt interzise doar uleiul de susan și de bumbac. Deci, interdicția privind uleiul de palmier, rapiță și a derivaților acestora lipsește din legislația în vigoare.

2. „Tetis International Co” S.R.L. atrage atenția, în mod special, asupra faptului că interdicția uleiului de palmier și a derivaților acestuia nu a mai figurat vreodată, până la momentul introducerii ei de către autoritatea contractantă, în careva specificații tehnice ale procedurilor de achiziții publice organizate, atât de autoritățile contractante din țară, cât și de cele internaționale.

Astfel, „Tetis International Co” S.R.L., nefiind de acord cu specificațiile introduse de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei, a contestat de fiecare dată documentația de atribuire și/sau, după caz, rezultatele procedurilor de achiziții publice la ANSC, fiecare contestație depusă având motive specifice.

Reclamata mai consideră că toate acțiunile autorității contractante (Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei) denotă caracterul discriminatoriu al procedurilor de achiziții publice desfășurate de către aceasta, fapt ce indică la încălcarea prevederilor art. 6, 7, 15 și 37 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice și la întrunirea semnelor încălcării art. 12 lit. a) și c) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012.

Astfel, reieșind din cele relatate, întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L. a concluzionat că autoritatea contractantă a încălcat drepturile companiei la participarea în cadrul procedurilor de achiziții publice în condiții legale, competitive, corecte și echitabile. De asemenea, reclamata a menționat că nu întreprinderea „Tetis International Co” S.R.L. este cea care ar fi împiedicat desfășurarea procedurilor de achiziții publice de către autoritatea contractantă. În acest sens, întreprinderea reclamată solicită respingerea pretențiilor Direcției Principale a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei, ca fiind neîntemeiate.

La 31.10.2018, Consiliul Concurenței a recepționat scrisoarea nr. 1069 de la Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale a Comitetului Executiv al Găgăuziei, prin care a comunicat că următoarea etapă a procedurii de achiziții publice cu privire la achiziționarea amestecurilor lactate uscate pentru copii, pentru a doua jumătate a anului 2018 (nr. 18/04015 din 11.09.2018, publicată în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 71 din 11.09.2018), o constituie încheierea contractului de achiziții publice, în conformitate cu art. 31 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, ca urmare a pronunțării Deciziei nr. 03D-470-18 din 29.10.2018 de către ANSC, anexând, totodată, atât contestațiile depuse de „Tetis International Co” S.R.L., cât și deciziile emise de autoritatea pentru soluționarea contestațiilor

(ANSC). Aceeași informație a fost expedită repetat de către reclamantă prin scrisoarea nr. 3194 din 05.11.2018 în adresa autorității de concurență.

**4.3.** Consiliul Concurenței, în vederea continuării investigației, a expedit scrisoarea cu nr. CN-06/426-2532 din 13.12.2018 către întreprinderile „Nestle” S.R.L., „Imcomvil-Grup” S.R.L., „Totul pentru Copii” S.R.L., „Oscan Impex” S.R.L., „Dita Estfarm” S.R.L., „Sales House Hendrix Bail” S.R.L., „Amofarm” S.R.L., „Dinova” S.R.L., „Angroprod Grup” S.R.L., „Prodiafarm” S.R.L. și către „Tetis International Co” S.R.L. în vederea obținerii informațiilor referitoare la lista tuturor procedurilor de achiziții publice la care au participat întreprinderile menționate cu indicarea procedurilor în care au fost desemnate în calitate de câștigător, precum și lista celor pierdute și, inclusiv, cifrele totale a vânzărilor pentru perioada anilor 2017-2018, obținute de către acestea în urma atribuirii contractelor de achiziții publice ce au avut ca obiect achiziția amestecurilor lactate uscate pentru copii.

Prin scrisoarea nr. 3549 din 19.12.2018, „Tetis International Co” S.R.L. a adus la cunoștința autorității de concurență faptul că începând cu anul 2017 și până în prezent, aceasta a participat la 5 proceduri de achiziții publice de tip-licitație publică, dintre care la 2 a fost desemnată ca câștigător, dar și la 9 proceduri de achiziții publice de tip-cerere a ofertelor de prețuri, dintre care la 5 a fost desemnată în calitate de învingător.

Reclamata a mai indicat că cifra totală a vânzărilor pentru perioada 2017-2018, obținută în urma atribuirii contractelor de achiziții publice, contractele având ca obiect amestecuri lactate uscate pentru copii, constituie 1.188.464,53 lei.

Întreprinderea „Imcomvil-Grup” S.R.L. a expedit către autoritatea de concurență scrisoarea nr. 1326 din 19.12.2018, prin care a anexat un Tabel cu informația solicitată de către Consiliul Concurenței, din care rezultă că a fost desemnată în calitate de învingător la 3 proceduri din totalul de 6. Informație similară a fost recepționată de către autoritatea de concurență prin intermediul scrisorii nr. 1335 din 20.12.2018.

S.C. „Prodiafarm” S.R.L. a remis către Consiliul Concurenței scrisoarea nr. 3550 din 19.12.2018, comunicând că nu a participat la procedurile de achiziții publice și este importatorul produselor oferite de reclamată în cadrul procedurilor de achiziții publice în Republica Moldova.

„Dinova” S.R.L. a informat Consiliul Concurenței că nu a participat niciodată la proceduri de achiziții publice (scrisoarea nr. 3551 din 19.12.2018).

Prin scrisoarea nr. 3563 din 20.12.2018, autoritatea de concurență a recepționat răspunsul întreprinderii „Nestle” S.R.L., precum că în perioada 2017-2018, compania nu a participat direct la proceduri de achiziții publice ce au avut ca obiect achiziția amestecurilor lactate uscate pentru copii și nu a încheiat contracte de achiziții publice cu același obiect.

O altă întreprindere care a comunicat autorității de concurență informația solicitată este „Dita Estfarm” S.R.L., care, prin scrisoarea nr. 3562 din 20.12.2018, a precizat că în perioada anilor 2017-2018, întreprinderea a participat la 12 proceduri de achiziții publice, dintre care la 6 a fost desemnată în calitate de câștigător. De asemenea, „Dita Estfarm” S.R.L. a specificat că cifra vânzărilor pentru perioada 2017-2018, obținută în urma încheierii contractelor de achiziții publice ce au avut ca obiect achiziția amestecurilor lactate uscate pentru copii a fost 2.501.806,54 lei, suplimentar anexând documentele confirmative.

La 27.12.2018, prin scrisorile nr. 1347 și nr. 3598, întreprinderea „Oscan Impex” S.R.L. a comunicat că în anul 2017 aceasta a participat la 9 proceduri de achiziții publice, la 8 dintre acestea fiind desemnată în calitate de învingător, iar în anul 2018 aceasta a participat la 6 proceduri de achiziții publice, la 3 dintre acestea fiind desemnată ca învingător. „Oscan Impex” S.R.L. a mai precizat că cuantumul cifrei totale a vânzărilor amestecurilor lactate uscate pentru copii mici, pentru perioada anilor 2017-2018, a constituit 858.359,62 lei.

„Totul pentru Copii” S.R.L. a răspuns Consiliului Concurenței prin scrisorile nr. 1348 și nr. 3597 din 27.12.2018 că, în perioada anilor 2017-2018, întreprinderea nu a participat la proceduri de achiziții publice.

La aceeași dată, în cadrul Consiliului Concurenței au parvenit scrisorile nr. 1349-1 și nr. 3596 de la întreprinderea „Sales House Hendrix Bail” S.R.L., unde a fost indicat că în anul 2017 operatorul economic a participat la 4 proceduri de achiziții publice, dintre care la una a fost desemnat în calitate de învingător. Identic anului 2017, în anul 2018 „Sales House Hendrix Bail” S.R.L. a participat la 4 proceduri de achiziții publice, la 2 dintre acestea fiind desemnată în calitate de învingător, iar cifra totală a vânzărilor amestecurilor lactate uscate pentru copii mici, în perioada anilor 2017-2018, obținută de „Sales House Hendrix Bail” S.R.L. a constituit 650.273,71 lei.

În contextul solicitării informațiilor, întreprinderea „Amofarm” S.R.L. a adus la cunoștința autorității de concurență, prin scrisoarea nr. 53 din 10.01.2019, că nu a participat la proceduri de achiziții publice, respectiv, nu a înregistrat vânzări în baza contractelor de achiziții publice.

La 17.01.2019, prin scrisoarea nr. CN-06/13-70, Consiliul Concurenței a solicitat, repetat, prezentarea informațiilor cu referire la lista tuturor procedurilor de achiziții publice la care a participat întreprinderea „Angroprod Grup” S.R.L., procedurile având ca obiect amestecuri lactate uscate pentru copii, precum și cifra totală a vânzărilor pentru perioada anilor 2017-2018, obținută în urma atribuirii contractelor de achiziții publice către întreprinderea menționată cu același obiect.

Reprezentantul întreprinderii „Angroprod Grup” S.R.L. a remis autorității concurențiale scrisoarea nr. 94 din 23.01.2019, prin care a informat că „Angroprod Grup” S.R.L. nu a participat la proceduri de achiziții publice în perioada 2017-2018 și a fost reorganizată, prin absorbție, cu întreprinderea „Imcomvil-Grup” S.R.L.



**4.4.** Pentru clarificarea unor aspecte relevante investigației, Consiliul Concurenței a solicitat unele informații privind lista tuturor procedurilor de achiziții publice din anul 2018, acestea având ca obiect achiziția amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni, la care au participat întreprinderile „Tetis International Co” S.R.L., „Sidjon” S.A., „Dita Estfarm” S.R.L., „Numex&Co” S.R.L., „Imcomvil-Grup” S.R.L., „Sales House Hendrix Bail” S.R.L. și „Oscan Impex” S.R.L., precum și informații referitor la cifra totală a vânzărilor a amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni în urma atribuirii contractelor de achiziții publice către întreprinderile menționate, prin scrisorile nr. CN-06/82-498, nr. CN-06/83-499, nr. CN-06/84-500, nr. CN-06/85-501, nr. CN-06/86-502, nr. CN-06/87-503 și, respectiv, nr. CN-06/88-504 din 14.03.2019.

Astfel, în urma solicitării informațiilor necesare cauzei, „Tetis International Co” S.R.L. a remis scrisoarea nr. 1131 din 29.03.2019, prin care a adus la cunoștința Consiliului Concurenței că în anul 2018 aceasta a participat la 3 proceduri de achiziții publice de tip-licitație publică, nefiind desemnată la niciuna în calitate de învingător și la 16 proceduri de tip-cerere a ofertelor de prețuri, fiind desemnată în calitate de învingător la 10 dintre acestea.

Reclamata a mai adăugat în scrisoarea menționată mai sus că cuantumul cifrei totale a vânzărilor pentru anul 2018, în urma atribuirii contractelor de achiziții publice către „Tetis International Co” S.R.L. ce au avut ca obiect achiziția amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni, constituie 587.511,71 lei.

„Dita Estfarm” S.R.L., urmare a solicitării informațiilor, a prezentat autorității concurențiale scrisoarea cu nr. 1132 din 29.03.2019, potrivit căreia aceasta a participat la un număr de 17 proceduri de achiziții publice, la 10 dintre acestea fiind desemnată în calitate de învingător.

În urma atribuirii contractelor de achiziții publice, „Dita Estfarm” S.R.L. a menționat că în anul 2018 a vândut amestecuri lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni în sumă de 4.201.458,62 lei.

La 01.04.2019, în cadrul Consiliului Concurenței a parvenit scrisoarea nr. 566 din partea întreprinderii „Sales House Hendrix Bail” S.R.L., care a informat autoritatea concurențială despre participarea la 14 proceduri de achiziții publice în anul 2018 și a fost desemnată în calitate de învingător la 8 dintre acestea. Respectiv, în urma atribuirii contractelor de achiziții publice, cifra totală a vânzărilor amestecurilor lactate uscate pentru copii constituie suma de 312.704,6 lei. Aceeași informație a fost transmisă, repetat, prin scrisoarea nr. 1231 din 02.04.2019.

Întreprinderea „Oscan Impex” S.R.L. a prezentat Consiliului Concurenței, prin scrisorile nr. 567 din 01.04.2019 și nr. 1232 din 02.04.2019, un număr de 33 proceduri de achiziții publice la care aceasta a participat în anul 2018, iar ca învingător a fost desemnat la 17 dintre acestea.

Cifra totală a vânzărilor amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni în urma atribuirii contractelor de achiziții publice către „Oscan Impex” S.R.L. a constituit 769.686,88 lei.

La 04.04.2019, „Imcomvil-Grup” S.R.L. a înștiințat autoritatea de concurență, prin scrisoarea nr. 585, despre participarea la 2 proceduri de achiziții publice în anul 2018, nefiind desemnată în calitate de învingător.

**4.5.** Pentru stabilirea tuturor circumstanțelor cauzei, Consiliul Concurenței a solicitat de la Agenția Achiziții Publice, prin scrisoarea nr. CN-06/138-978 din 25.04.2019, informații cu privire la lista tuturor procedurilor de achiziții publice la care a participat „SIDJON” S.A., ce au avut ca obiect achiziționarea amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni, în anul 2018, cu indicarea procedurilor unde a fost desemnată ca învingător, precum și cifra totală a vânzărilor a amestecurilor lactate uscate pentru copii.

Agenția Achiziții Publice a comunicat Consiliului Concurenței, prin scrisoarea nr. 1557 din 13.05.2019, că întreprinderea „SIDJON” S.A. în anul 2018 a participat la 2 proceduri de achiziții publice, valorile contractelor constituind în total suma de 38.400 lei.

La 20.05.2019, Consiliul Concurenței a remis încă o scrisoare (nr. CN-06/166-1200) către Agenția Achiziții Publice cu solicitarea de prezentare a informațiilor referitor la lista tuturor achizițiilor publice organizate în anii 2016-2018, acestea având ca obiect achiziționarea de amestecuri lactate uscate pentru copii cu vârsta între 0-12 luni, cu indicarea operatorilor economici învingători.

Prin intermediul scrisorii cu nr. de intrare 2036 din 19.06.2019, Agenția Achiziții Publice a furnizat informația solicitată. Astfel, în perioada anului 2016 au fost înregistrate următoarele rezultate în ceea ce privește numărul de contracte încheiate cu întreprinderile învingătoare în cadrul procedurilor de achiziții publice desfășurate pe categoria de produse specificată:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 5 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 794.163,59 lei.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 6 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 634.823,32 lei.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 1 procedură de achiziții publice cu valoarea contractului de achiziții publice – 23.880 lei.

Astfel, întreprinderile participante în cadrul procedurilor de achiziții publice au înregistrat următoarele cote procentuale de proceduri câștigate din numărul total de proceduri organizate în perioada anului 2016:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 41,66 %.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 50 %.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 8,33 %.

În perioada anului 2017 au fost înregistrate următoarele rezultate în ceea ce privește numărul de contracte încheiate cu întreprinderile învingătoare în cadrul procedurilor de achiziții publice desfășurate pe categoria de produse specificată:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 3 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 172.529,5 lei.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 12 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 1.235.070,4 lei.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 1 procedură de achiziții publice cu valoarea contractului de achiziții publice – 73.730 lei.
- S.R.L. “Imcomvil Grup” – 2 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 179.085,5 lei.
- S.R.L. “Dita Estfarm” – 1 procedură de achiziții publice cu valoarea contractului de achiziții publice – 53.573,12 lei.

Astfel, întreprinderile participante în cadrul procedurilor de achiziții publice au înregistrat următoarele cote procentuale de proceduri câștigate din numărul total de proceduri organizate în perioada anului 2017:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 15,78 %.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 63,15 %.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 5,26 %.
- S.R.L. “Imcomvil Grup” – 10,52 %.
- S.R.L. “Dita Estfarm” – 5,26 %.

În perioada anului 2018 au fost înregistrate următoarele rezultate în ceea ce privește numărul de contracte încheiate cu întreprinderile învingătoare în cadrul procedurilor de achiziții publice desfășurate pe categoria de produse specificată:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 1 procedură de achiziții publice cu valoarea contractului de achiziții publice – 81.549 lei.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 4 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 473.152 lei.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 3 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 293.178 lei.
- S.R.L. “Imcomvil Grup” – 1 procedură de achiziții publice cu valoarea contractului de achiziții publice – 99.968 lei.

Astfel, întreprinderile participante în cadrul procedurilor de achiziții publice au înregistrat următoarele cote procentuale de proceduri câștigate din numărul total de proceduri organizate în perioada anului 2018:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 11,11 %.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 44,44 %.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 33,33 %.
- S.R.L. “Imcomvil Grup” – 11,11 %.

Prin urmare, în perioada anilor 2016-2018, au fost înregistrate următoarele rezultate generale în ceea ce privește numărul de contracte încheiate cu întreprinderile învingătoare în cadrul procedurilor de achiziții publice desfășurate pe categoria de produse specificată:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 9 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 1.048.242,09 lei.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 22 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 2.343.045,72 lei.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 5 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 390.788 lei.
- S.R.L. “Imcomvil Grup” – 3 proceduri de achiziții publice cu valoarea totală a contractelor de achiziții publice – 279.053,5 lei.
- S.R.L. “Dita Estfarm” – 1 procedură de achiziții publice cu valoarea contractului de achiziții publice – 53.573,12 lei.

Analizând datele prezentate de către Agenția Achiziții Publice în ceea ce privește rezultatele participării întreprinderii S.R.L. “Tetis International Co” la procedurile de achiziții publice, se ajunge la concluzia că partea reclamată este poziționată pe locul 3 din 5 sub aspectul numărului de proceduri câștigate, fiind devansată în acest sens de către întreprinderile S.R.L. „Oscan Impex” și S.R.L. „Hendrix Bail”, care au învins în cadrul a 22 și, respectiv, 9 proceduri de achiziții publice, S.R.L. “Tetis International Co” câștigând în cadrul a 5 proceduri.

Astfel, întreprinderile participante în cadrul procedurilor de achiziții publice au înregistrat următoarele cote procentuale de proceduri câștigate din numărul total de proceduri organizate în perioada anilor 2016-2018:

- S.R.L. „Hendrix Bail” – 22,5 %.
- S.R.L. „Oscan Impex” – 55 %.
- S.R.L. “Tetis International Co” – 12,5 %.
- S.R.L. “Imcomvil Grup” – 7,5 %.
- S.R.L. “Dita Estfarm” – 2,5 %.

Deci, întreprinderea reclamată nu este lider în ceea ce privește raportul dintre numărul de proceduri de achiziții publice în cadrul cărora a participat și numărul procedurilor de achiziții publice pe care le-a câștigat. Mai mult decât atât, reclamatul nu s-a plasat pe primul loc în ceea ce privește numărul de proceduri de achiziții publice la care a participat și în cadrul cărora a fost învingător nici în unul dintre anii de referință (2016, 2017, 2018) examinați în mod separat.

**4.6.** Potrivit art. 11 alin. (1) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, “Este interzisă folosirea unei poziții dominante pe piața relevantă în măsura în care aceasta poate afecta concurența sau leza interesele colective ale consumatorilor finali.”

În acest sens, subiect al componenței de încălcare a prevederilor art. 11 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 pot fi întreprinderile care dețin o poziție

dominantă pe o piață relevantă.

Din totalitatea informațiilor acumulate, rezultă faptul că întreprinderea S.R.L. “Tetis International Co” nu deține poziție dominantă pe piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta de până la 12 luni comercializate prin intermediul procedurilor de achiziții publice pe teritoriul Republicii Moldova.

Prin urmare, probabilitatea de abuz de poziție dominantă din partea întreprinderii S.R.L. “Tetis International Co” este exclusă și, corespunzător, acțiunile acesteia nu cad sub incidența prevederilor art. 11 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012.

Totodată, o eventuală calificare a acțiunilor întreprinderii reclamante ca o încălcare a legislației în vigoare ar semnifica o îngrădire a dreptului de acces liber la justiție a întreprinderii “Tetis International Co”.

Urmare a expedierii către părți a raportului de investigație prin intermediul scrisorilor nr. CN-06/359-2128 și nr. CN-06/360-2127 din 30.09.2019, observații nu au parvenit.

**Reieșind din cele menționate mai sus, se conchide că acțiunile întreprinderii “Tetis International Co” S.R.L de eventual abuz de poziție dominantă, manifestate prin contestarea continuă a rezultatelor procedurilor de achiziții publice privind amestecurile lactate uscate pentru copii cu vârsta de până la 12 luni nu întrunesc elementele constitutive ale încălcării prevăzute la art. 11 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012. Astfel, nu poate fi constatată încălcarea art. 11 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012.**

## **5. Calificarea legală a acțiunilor constatate**

Definiția poziției dominante este prevăzută la art. 4 Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, care stipulează că poziția dominantă pe piață este *„poziția de putere economică de care beneficiază o întreprindere ce îi permite să împiedice menținerea unei concurențe efective pe o piață relevantă, acordându-i posibilitatea de a se comporta, în mare măsură, în mod independent față de concurenți, de clienții săi și, în ultimă instanță, față de consumatori”*.

Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 în art. 10 alin. (1) prevede că *„Poziția dominantă pe una sau mai multe piețe relevante poate fi deținută de o singură întreprindere, de un grup de întreprinderi (poziție dominantă unică) sau în comun de două sau mai multe întreprinderi ori de două sau mai multe grupuri de întreprinderi (poziție dominantă colectivă)”*, iar la alin. (2) *„Două sau mai multe întreprinderi pot ocupa împreună o poziție dominantă (poziție colectivă) atunci când, chiar în lipsa oricărei legături structurale sau de altă natură între ele, acestea operează pe o piață a cărei structură este considerată propice producerii unor efecte coordonate.”*

Conform alin. (4) al art. 10 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 - *„Se prezumă, până la proba contrară, că una sau mai multe întreprinderi se află*

*în poziție dominantă pe o piață relevantă dacă cota ori cotele cumulate pe piața relevantă în cauză, înregistrate în perioada supusă analizei, depășesc 50%.”*

În conformitate cu art. 11 alin. (1) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 - *„Este interzisă folosirea unei poziții dominante pe piața relevantă în măsura în care aceasta poate afecta concurența sau leza interesele colective ale consumatorilor finali.”*

Conform pct. 6 din Regulamentul privind stabilirea poziției dominante pe piață și evaluarea abuzului de poziție dominantă, aprobat prin Hotărârea Plenului Consiliului Concurenței nr. 16 din 30.08.2013, *art. 11 din Legea concurenței se aplică întreprinderilor care dețin o poziție dominantă pe una sau mai multe piețe relevante. O astfel de poziție poate fi deținută de o singură întreprindere, de un grup de întreprinderi (poziție dominantă unică) sau de două sau mai multe întreprinderi ori de două sau mai multe grupuri de întreprinderi (poziție dominantă colectivă).*

Potrivit pct. 8 din Regulamentul privind stabilirea poziției dominante pe piață și evaluarea abuzului de poziție dominantă, *poziția dominantă este o poziție de putere economică de care beneficiază o întreprindere ce îi permite să împiedice menținerea unei concurențe efective pe o piață relevantă, acordându-i posibilitatea de a se comporta, în mare măsură, în mod independent față de concurenții, de clienții săi și în ultimă instanță față de consumatori, ceea ce înseamnă că deciziile întreprinderii sunt în mare măsură insensibile la acțiunile și reacțiile concurenților, ale clienților și în ultimă instanță ale consumatorilor.*

În pct. 13 din Regulamentul privind stabilirea poziției dominante pe piață și evaluarea abuzului de poziție dominantă, se indică că *„De regulă, cotele mici de piață reprezintă un bun indicator al absenței unei puteri de piață semnificative. O poziție dominantă este puțin probabilă în cazul în care cota de piață a întreprinderii este mai mică de 40% pe piața relevantă. Pot exista cazuri specifice în care, deși cota de piață este inferioară acestui prag, concurenții nu pot exercita o presiune eficientă asupra comportamentului întreprinderii presupuse a fi dominante. Pe măsură ce cota de piață este mai mare și perioada de timp mai lungă, este cu atât mai probabil ca aceste elemente să constituie un indiciu premergător important al existenței unei poziții dominante”.*

Punctul 15 din Regulamentul privind stabilirea poziției dominante pe piață și evaluarea abuzului de poziție dominantă stipulează că *„De regulă, pe piețele care funcționează pe bază de achiziții publice sau licitații organizate de sectorul privat, cotele de piață se determină în funcție de numărul de licitații câștigate și pierdute. Totuși, cotele de piață în sine pot să nu reflecte poziția actuală a întreprinderilor, în special în cazurile în care:*

- 1) valoarea medie a licitațiilor este mare în comparație cu cifra de afaceri anuală a întreprinderilor, iar licitațiile sânt ocazionale;*
- 2) produsele sânt relativ omogene și piața nu este saturată.”*

Potrivit pct. 16 din același Regulament, „*Dacă licitațiile au loc frecvent și valoarea medie a acestora este mică în comparație cu cifra de afaceri anuală a întreprinderilor, cotele de piață reprezintă un indice relevant al puterii de piață.*”

Raportând prevederile legale citate la circumstanțele factice și la probele acumulate pe parcursul investigației, se ajunge la concluzia că acțiunile întreprinderii “Tetis International Co” nu cad sub incidența respectivelor prevederi.

Reieșind din circumstanțele de drept și de fapt expuse, precum și în temeiul prevederilor art. 14 alin. (8), art. 39, art. 41, art. 65 alin. (1) lit. a) ale Legii Concurenței, Plenul Consiliului Concurenței

### **DECIDE:**

1. A înceta investigația cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 36 din 05.10.2018 în legătură cu lipsa elementelor constitutive ale încălcării prevăzute la art. 11 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 în acțiunile întreprinderii “Tetis International Co” S.R.L.
2. Prezenta Decizie poate fi contestată, în termen de 30 de zile calendaristice de la primirea acesteia de către părți, la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani, specializat în materie de contencios administrativ (mun. Chișinău, str. Kiev, 3).
3. Prezenta Decizie intră în vigoare la data adoptării și va fi adusă la cunoștința părților.

**Președintele Plenului  
Consiliului Concurenței**

**Marcel RĂDUCAN**