



PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI



Republica Moldova, MD- 2001, Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfint, 73/1
tel: + 373 (22) 274 565, 273 443; fax: + 373 (22) 270 606; E-mail: office@competition.md; www.competition.md

DECIZIE mun. Chișinău

din 09.06.2021

Nr. AAP-31/18-22

Plenul Consiliului Concurenței,

acționând în temeiul art. 41 alin. (1) lit. h) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, 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. 31 din 05.07.2018 și materialele acumulate în cadrul investigației,

A CONSTATAT:

La data de 12.06.2018, în adresa Consiliului Concurenței a parvenit plângerea SRL „Moldan Service” cu nr. 2227, în care au fost reclamate presupusele acțiuni anticoncurențiale ale IMSP Centrul Republican de Diagnosticare Medicală, cu referire la procedura de achiziție publică a serviciilor de schimbare a tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul medical „Optima NM/CT 640”.

Plenul Consiliului Concurenței, examinând nota informativă nr. AAP-05/162 din 02.07.2018 privind examinarea preliminară a plângerii SRL „Moldan Service”, prin Dispoziția nr. 31 din 05.07.2018 a dispus inițierea investigației privind semnele încălcării art.12 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 (în continuare - Legea concurenței) de către IMSP Centrul Republican de Diagnosticare Medicală.

Obiect al investigației, conform Dispoziției de inițiere nr. 31 din 05.07.2018, îl constituie acțiunile IMSP Centrului Republican de Diagnosticare Medicală de includere în documentația procedurii de achiziție publică nr. 18/01244 din 03.04.2018 a specificațiilor tehnice concrete a bunurilor și serviciilor ce urmează a fi achiziționate.

I. Părțile implicate

În calitate de reclamant

SRL „Moldan Service”, IDNO: 1002600043026, cu sediul în mun. Chișinău, str. Sciusev 16, of. 6. Întreprinderea desfășoară activitate economică legată de comercializarea și repararea echipamentelor electronice și optice.

În calitate de reclamat

IMSP Centrul Republican de Diagnosticare Medicală (în continuare - IMSP CRDM), IDNO: 1003600150196, cu sediul în mun. Chișinău, str. Constantin Vîrnab 13, desfășoară activitate de asistență medicală specializată (diagnosticare medicală).

Potrivit Regulamentului IMSP Centrul Republican de Diagnosticare Medicală, aprobat prin Ordinul Ministerului Sănătății nr. 86 din 31.03.2009, reprezintă o instituție publică, încadrată în sistemul asigurărilor obligatorii de asistență medicală, care are drept scop de bază protecția sănătății populației, profilaxia, diagnosticarea, tratamentul și reabilitarea bolnavilor, promovarea modului sănătos de viață.

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

Conform prevederilor art. 4 din Legea concurenței, piața relevantă este piața în cadrul căreia trebuie evaluată o anumită problemă de concurență și care se determină prin raportarea pieței relevante a produsului la piața geografică relevantă, deci piața relevantă are două componente: piața produsului și piața geografică.

Piața relevantă a produsului

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

Aceste produse trebuie să fie suficient de asemănătoare, astfel încât consumatorii sau beneficiarii să le ia în considerare atunci când iau deciziile de cumpărare.

Problema concurențială investigată o constituie procedura de achiziție publică nr. 18/01244 din 03.04.2018 (BAP nr. 26 din 03.04.2018), a cărui obiect constă în achiziționarea serviciilor de schimbare a echipamentelor medicale și

anume a tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul Optima NM/CT 640.

Conform anunțului de participare, bunurile și serviciile care urmează a fi achiziționate sunt prevăzute într-un singur lot, acesta fiind alcătuit din 2 componente:

- 1.1. tub X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube (cod piesă 5363417);
- 1.2. servicii de schimbare a tubului.

Reieșind din conținutul lotului, aceste două componente urmează a fi oferite cumulativ.

Potrivit datelor prezentate de către IMSP CRDM, prin scrisoarea înregistrată cu nr. 2510 din 26.07.2019, echipamentul medical „Optima NM/CT 640” este destinat efectuării investigațiilor medicale SPECT/CT de înaltă performanță în Laboratorul de Medicină Nucleară, care utilizează preparate radiofarmaceutice specifice pentru obținerea datelor funcționale despre un anumit organ și țesut. Acest echipament este compus din 2 componente: SPECT-gamma cameră și CT-computer tomograf.

În aceeași ordine de idei, tubul X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube reprezintă o componentă (piesă) a Tomografului Computerizat (CT) din echipamentul Optima NM/CT 640, care se utilizează în procesul investigației medicale pentru a emite radiații X și utilizând tehnologii avansate se captează informațiile din corpul pacientului prin detectorii de raze X. Imediat după scanarea corpului uman, un computer reconstituie datele în imagini transversale, numite secțiuni. Tubul X ray este o piesă consumabilă a echipamentului medical.

Astfel, furnizorii ai serviciilor de schimbare a tubului X ray - MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube (cod piesă 5363417) pentru echipamentul medical „Optima NM/CT 640” (*întreprinderi potențial concurente*), pot fi întreprinderile care comercializează părți componente/consumabile pentru utilajul medical și care prestează servicii de deservire a utilajului medical.

Reieșind din prevederile art. 44 din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, beneficiar a serviciilor de schimbare a tubului X ray, în sensul cazului investigat, este IMPS CRDM, fiind autoritatea contractantă ce achiziționează tubul pus în discuție și serviciile de schimbare a acestuia prin intermediul licitațiilor publice.

Pentru calificarea la procedura de achiziție publică nr. 18/01244 din 03.04.2018, operatorii economici trebuie să confirme că dispun de tub X ray de model MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube (cod piesă 5363417)

pentru echipamentul medical „Optima NM/CT 640” și capacitate de prestare a serviciilor de schimbare a tubului X ray la echipamentul medical „Optima NM/CT 640”.

Conform scrisorii IMSP CRDM nr. 01.10/206 din 25.07.2019, lista de tuburi compatibile, *care pot substitui* tubul X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube *o cunoaște doar producătorul sau companiile autorizate de compania producătoare.*

Reieșind din informația disponibilă în sursele publice¹, piesa care corespunde codului „5363417” este - *tub X ray -MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube produsă de GE Healthcare* (de altfel, acesta fiind și producător al echipamentului Optima NM/CT 640).

La nivel de substituibilitate a serviciului de deservire a utilajului, reieșind din răspunsul producătorului utilajului medical Optima NM/CT 640, aferent procedurii licitației publice nr. 16/00818 din 10.05.2016, pentru a deservi utilajul medical aflat în gestiunea IMSP CRDM, *întreprinderea trebuie să fie împuternicită de către producător de a efectua servicii de deservire.*

Prin urmare, *întreprinderile care nu dispun de tub X ray de model MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube și de împuternicire a producătorului de a presta servicii de deservire a echipamentului medical „Optima NM/CT 640” nu pot participa la procedura de achiziție publică nr. 18/01244 din 03.04.2018.*

Prin urmare, piața relevantă a produsului în cazul dat o reprezintă *„Piața achiziționării tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul Optima NM/CT 640 și serviciilor de schimbare a acestuia în cadrul licitației publice nr.18/01244 din 03.04.2018, organizată de IMPS Centrul Republican de Diagnosticare Medicală.*

Piața geografică relevantă

Piața geografică relevantă cuprinde 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 și care poate fi deosebită de zonele geografice învecinate prin condiții de concurență ce diferă în mod apreciabil. În mod similar, noțiunea de piață geografică se referă și la servicii.

Reieșind din faptul că ofertant în cadrul procedurilor de achiziție publică, poate fi orice întreprindere de pe teritoriul Republicii Moldova care comercializează părți componente/consumabile pentru utilajul medical Optima

¹ <https://services.gehealthcare.in/gehcstorefront/p/5363417>
<https://www.novarium.net/prodotti/GE/5363417/19062701437232/>
<https://www.partsfinder.com/parts/ge-healthcare/5363417>

NM/CT 640 și care prestează servicii de deservire a acestuia, se consideră că piața geografică relevantă este teritoriul Republicii Moldova.

Piața relevantă este „piața achiziționării tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul Optima NM/CT 640 și serviciilor de schimbare a acestuia în cadrul licitației publice nr. 18/01244 din 03.04.2018, organizată de IMPS Centrul Republican de Diagnosticare Medicală pe întreg teritoriul Republicii Moldova”.

Perioada supusă examinării

Perioada de timp supusă examinării este perioada inclusă între 03.04.2018, ca fiind data publicării anunțului cu privire la desfășurarea procedurii de achiziție publică nr. 18/01244 cu privire la achiziționarea tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul Optima NM/CT 640 și serviciilor de schimbare a acestuia și până la data de 18.06.2018, ca fiind data încheierii contractului nr. 1/12/44 de achiziționare a tubului X ray și a serviciilor de schimbare a acestuia dintre IMPS Centrul Republican de Diagnosticare Medicală și SRL „Intermed Service”.

Astfel, perioada de timp supusă investigației este 03.04.2018-18.06.2018.

III. Acte și fapte constatate

Conform datelor prezentate în plângere și ca rezultat al examinării preliminare a fost stabilit că la data de 24.04.2018, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. 18/01244, către autoritatea contractantă, IMSP CRDM, au fost prezentate 2 oferte, una a SRL „Intermed Service” și alta a SRL „Moldan Service”.

Oferta operatorului economic SRL „Moldan Service” a fost considerată de către grupul de lucru ca depusă tardiv fiind prezentată, potrivit autorității contractante ca depusă la data de 24.04.2018, ora 10:01, după termenul - limită de depunere a ofertei.

În consecință, cu toate că documentația de atribuire a fost achiziționată de 5 întreprinderi, oferta operatorului economic SRL „Intermed Service” a fost declarată câștigătoare, conform procesului - verbal al grupului de lucru cu privire la evaluarea ofertelor nr. 18/01244/001 din 04.06.2018, aceasta fiind și singura ofertă, calificată și admisă.

SRL „Moldan Service” și-a exprimat dezacordul vis-a-vis de decizia autorității contractante, contestând-o la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor. În acest sens, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor, prin Decizia nr. 03 D-239-18 din 15.06.2018 a respins contestația, ca fiind lipsită de interes, din motivul depunerii tardive a acesteia.

În vederea investigării faptelor care au condus la depunerea și, ulterior, desfășurarea procedurii de achiziție publică doar cu un singur ofertant, prin scrisoarea nr. AAP-08/174-1664 din 10.07.2018, a fost solicitată de la IMSP CRDM, prezentarea copiilor documentelor licitației publice nr. 18/01244 din 24.04.2018 de achiziționare a serviciilor de schimbare a tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul Optima NM/CT 640 (caietul de sarcini, ofertele participanților, procesele-verbale de evaluare a ofertelor, darea de seamă, specificațiile tehnice, contractul, recipisele de primire a ofertelor etc.), precum și sursa de proveniență a utilajului.

Totodată, a mai fost solicitată indicarea ratei medii de prestare a serviciilor de schimbare a tubului nominalizat pentru anii 2016 - 2017 și agentul economic, desemnat drept câștigător la ultima achiziție publică a acestui tip de serviciu, lista licitațiilor publice organizate de către IMSP CRDM pentru anii 2016-2018, la care au participat deopotrivă cu SRL „Moldan Service” și SRL „Intermed Service” (cu indicarea sumei ofertelor prezentate și a ofertelor câștigătoare).

În acest context, IMSP CRDM, prin scrisoarea nr. 2577 din 19.07.2018 a comunicat că echipamentul medical nominalizat a fost achiziționat de către Agenția Medicamentului și Dispozitivelor Medicale, cu finanțarea efectuată de către Compania Națională de Asigurări în Medicină, în beneficiul IMPS CRDM (beneficiar final). Echipamentul medical a fost instalat în februarie 2014, iar până în prezent nu au fost prestate servicii de schimbare a tubului X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube.

Suplimentar, potrivit scrisorii parvenite de la Compania Națională de Asigurări în Medicină, înregistrată cu nr. 3081 din 16.07.2020, ca rezultat al licitației publice nr. 13/00470 din 16.09.2013 privind achiziționarea dispozitivelor medicale cu acomodarea spațiilor, instalarea, punerea în funcțiune, instruire personal și conectare în rețea cu arhivarea rezultatelor, conform necesităților, IMPS Centrul Republican de Diagnosticare Medicală a semnat Contractul de achiziție a dispozitivelor medicale nr. 1/470 din 27.09.2013 cu SRL „Intermed Service” în valoare de [...] pentru achiziționarea sistemului imagistic SPECT/CT OPTIMA NM/CT 90 (1 unitate). Ulterior, IMPS Centrul Republican de Diagnosticare Medicală a participat la concursul proiectelor investiționale, propunerea de proiect fiind desemnată câștigătoare. Astfel, la data de 24.12.2013 a fost încheiat Contractul de finanțare nr. 11-14/22 din 24.12.2013 în valoare de [...]. Bugetul proiectului conform contractului de finanțare constituie [...], din care CNAM a alocat [...], restul fiind contribuția beneficiarului.

Totodată, prin scrisoarea nr. 3043 din 15.07.2020, IMPS CRDM a comunicat că tubul X ray-MX 135 ct Venus a fost instalat la echipamentul Optima NM/CT 640.

Agenția Medicamentului și a Dispozitivelor Medicale, prin scrisoarea nr. 3174 din 22.07.2020, menționează că informația cu privire la numărul de utilaje de model OPTIMA NM/CT 90 procurate prin intermediul Licităției Publice nr. 13/00470 din 16.09.2013 a fost nimicită conform permisului nr. 32 din 19.04.2019 de nimicire a documentelor.

Totodată, IMSP CRDM, prin scrisoarea nr. 2577 din 19.07.2018 a mai comunicat că în perioada anilor 2016-2018, SRL „Moldan Service” și SRL „Intermed Service” au participat la următoarele licitații, ce au avut ca obiect deservirea utilajului medical:

1. LP nr. 16/00818 din 10.05.2016 privind achiziționarea serviciilor de deservire a utilajului medical (Optima NM/CT 640). La licitație au fost prezentate două oferte de către SRL „Intermed Service” și SRL „Moldan Service”. În rezultatul evaluării ofertei prezentate de către SRL „Moldan Service” s-a constatat că aceasta nu corespunde cerințelor licitației. Ca urmare, s-au solicitat acte suplimentare, fapt care nu a fost realizat. La 09.06.2016, producătorul utilajului a comunicat că întreprinderea prezentată în oferta SRL „Moldan Service” drept asociat nu este reprezentantul producătorului și nu este împuternicit de a efectua servicii de deservire. Solicitarea grupului de lucru de prelungire a valabilității ofertei și a garanției pentru ofertă, a fost refuzată și în rezultat a fost desemnată câștigătoare unica ofertă valabilă, cea depusă de către SRL „Intermed Service”.
2. LP nr. 17/00329 din 28.02.2017 privind achiziționarea serviciilor de deservire a utilajului medical (Optima NM/CT 640). În condițiile prezentării de către SRL „Moldan Service” a unui pachet insuficient de acte, grupul de lucru a solicitat analiza juridică din partea CNA, iar în lipsa acestuia a decis anularea licitației;
3. LP nr. 17/02330 din 31.07.2017 privind achiziționarea serviciilor de completare a heliului lichid pentru RMN Optima 3601.5T. Au fost prezentate oferte de la următoarele întreprinderi: SRL „Intermed Service” și SRL „Moldan Service”, SRL „Acseal Gaz”. Cel mai mic preț a fost prezentat de către SRL „Intermed Service”, astfel, în baza acestui criteriu a fost desemnat câștigător al licitației;
4. LP nr. 17/04897 din 17.01.2018 privind achiziționarea serviciilor de schimbare a liniilor de extensie de la compresor de heliu până la Cold Head de pe echipamentul de rezonanță magnetică și schimbarea adsorber-ului din compresorul de heliu. La licitație au fost prezentate două oferte: SRL „Intermed Service” și SRL „Moldan Service”. Cel mai mic preț a fost prezentat de către SRL „Moldan Service”, care în baza acestui criteriu a fost desemnat câștigător;
5. LP nr. 17/04965 din 12.02.2018 privind achiziționarea serviciilor de mentenanță a utilajului medical (inclusiv Optima NM/CT). Au prezentat

oferțele două întreprinderi: SRL „Intermed Service” și SRL „Moldan Service”. SRL „Intermed Service” a prezentat cel mai mic preț, fiind determinat câștigător.

Astfel, se constată că din 5 proceduri de achiziție publică organizate de către IMSP CRDM, la care au participat deopotrivă SRL „Moldan Service” și SRL „Intermed Service” (toate vizează utilaje medicale produse de către GE Healthcare), la trei din ele câștigător a fost desemnat SRL „Intermed Service”.

În scopul determinării dacă IMSP CRDM a tergiversat procedura de depunere a ofertei SRL „Moldan Service”, Consiliul Concurenței, prin scrisoarea nr. AAP-08/209-2006 din 13.09.2018, a solicitat de la instituție copiile înregistrărilor video a Licitației Publice nr. 18/01244 din 24.04.2018.

În acest sens, IMSP CRDM a informat că Licitația Publică nr. 18/01244 din 24.04.2018 nu a fost înregistrată video.

Cu referire la specificațiile tehnice, prevăzute de către autoritatea contractantă în caietul de sarcini, bunurile și serviciile care urmau a fi achiziționate în cadrul Licitației Publice nr. 18/01244 din 24.04.2018 au fost incluse într-un singur lot, acesta fiind alcătuit din două componente care urmau a fi oferite cumulativ:

- 1.1. tub X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube (cod piesă 5363417) și
- 1.2. servicii de schimbare a tubului, cu testarea funcționalității echipamentului medical și, respectiv, eliberarea raportului privind controlul calității.

Potrivit datelor prezentate de către IMSP CRDM, prin scrisoarea nr. 2510 din 26.07.2019, tubul X ray solicitat reprezintă o piesă consumabilă a Tomografului Computerizat din echipamentul Optima NM/CT 640, care se utilizează în procesul investigației medicale pentru a emite radiații X.

Astfel, pentru calificarea la procedura de achiziție publică nr. 18/01244 din 03.04.2018, întreprinderile trebuie să confirme că dețin tubul X ray de model MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube și împuternicirea de prestare a serviciilor de deservire a echipamentului medical „Optima NM/CT 640.

În partea ce ține de substituibilitatea tubului solicitat și/sau piesele care sunt compatibile cu utilajul Optima NM/CT 640, prin scrisoarea nr. 01.10/206 din 25.07.2019, IMSP CRDM a comunicat că informația dată o cunoaște doar producătorul sau companiile autorizate de compania producătoare.

Într-o altă ordine de idei, General Electric Medical Systems România SRL, prin scrisoarea cu nr. 3292 din 27.07.2020, comunică că GE Medical Systems Israel, Functional Imaging, producătorul sistemelor Optima NM/CT 640 a verificat compatibilitatea acestui sistem doar cu tubul X-ray: MX135 CT Venus ESR - RoHS compliant Green. Acest tub X ray este fabricat de către GE

Healthcare.

Totodată, GE Medical Systems Israel, Functional Imaging relatează că nu a verificat dar nici nu contestă compatibilitatea acestui sistem cu nici un alt tub X ray. Cu toate acestea, acesta nu dispune de informații cu privire la faptul că alți producători de tuburi X ray ar fi verificat sau că aceștia ar susține compatibilitatea acestui component cu echipamentul Optima NM/CT640.

Reieșind din informația disponibilă în sursele publice, piesa care corespunde codului „5363417” este „tub X ray -MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube produsă de GE Healthcare” (de altfel, producător al echipamentului Optima NM/CT 640).

La nivel de substituibilitate a serviciului de deservire a utilajului, reieșind din răspunsul producătorului utilajului medical Optima NM/CT 640, aferent procedurii Licităției Publice nr. 16/00818 din 10.05.2016, pentru a deservi utilajul medical aflat în gestiunea IMSP CRDM, întreprinderea trebuie să fie împuternicită de către producător de a efectua servicii de deservire.

Prin intermediul scrisorii cu nr. 25/07/20 din 14.07.2020 parvenită de la „Intermed Service” SRL, ultima comunică că este singura întreprindere pe teritoriul Republicii Moldova care este autorizată de producător pentru prestarea serviciilor de deservire/reparație a utilajului medical Optima NM/CT 640.

În acest sens, întreprinderile ce nu dețin tub X ray de modelul MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube pentru echipamentul medical Optima NM/CT 640, precum și împuternicirea producătorului în scopul prestării serviciilor de întreținere a utilajului, se consideră a fi în imposibilitate de a depune o ofertă în cadrul procedurii de achiziție publică investigată, prin urmare se consideră a fi întreprinderi afectate de constrângerile concurențiale.

Astfel, se constată că anunțul de participare și fișa de date a achiziției prevedea condiții care identifică o anumită piesă specifică unui singur producător – GE Healthcare. Prin urmare, întrucât atât utilajul medical cât și piesa solicitată sunt produse de aceeași întreprindere, pentru a putea presta serviciile solicitate prin caietul de sarcini, era necesară împuternicirea producătorului.

Suplimentar la cele menționate, prin scrisoarea înregistrată cu nr. 2704 din 13.08.2019, IMSP CRDM a comunicat că echipamentul Optima NM/CT 640, al cărui producător este GE Healthcare, a fost achiziționat în baza Contractului nr. 1/470 din 27.09.2013, rezultat al Licităției Publice nr. 13/00470 din 16.09.2013, unde câștigător a fost desemnat SRL „Intermed Service”.

În aceeași scrisoare se menționează că, în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-000200-1 din 11.01.2019, IMSP CRDM a achiziționat servicii de reparație a Gamei Camerei SPECT/CT Optima NM/CT 640. Câștigător al

procedurii a fost desemnat din nou SRL „Intermed Service”, care de altfel a fost și singurul participant.

Așadar, se constată că SRL „Intermed Service” a vândut echipamentul Optima NM/CT 640 IMSP CRDM, rezultat al Licitației Publice nr. 13/00470 din 16.09.2013, iar ulterior a participat la procedura de achiziție publică nr. 18/01244 din 03.04.2018, privind achiziționarea serviciilor de schimbare a tubului X ray pentru echipamentul Optima NM/CT 640 și procedura privind achiziționarea de piese/servicii de reparații nr. MD-000200-1 din 11.01.2019 privind achiziționarea de servicii de reparație a Gamei Camerei SPECT/CT al aceluiași echipament.

De asemenea, se constată că în ambele cazuri SRL „Intermed Service” a fost singura care a prezentat oferte compatibile cu echipamentul Optima NM/CT 640, în consecință, ofertele acesteia fiind desemnate câștigătoare.

Potrivit autorizației radiologice Seria A, nr. 0403 din data de 29.12.2014, unul din genurile de activitate ale SRL „Intermed Service” îl constituie repararea instalațiilor roentgen în baza Acordului nr. 16129 cu GE Medical Systems Societe en Commandite Simple. Totodată, certificatul privind existența service-centrului autorizat emis de SC General Electric Medical Systems România SRL, cu sediul în București, confirmă că SRL „Intermed Service” este un service-autorizat al producătorului GE Healthcare în Republica Moldova.

Într-o altă ordine de idei, în scrisoarea cu nr. 3292 din 27.07.2020 General Electric Medical Systems România SRL, comunică că SRL „Intermed Service” este singura entitate juridică cu sediul social în Republica Moldova, care a semnat un Acord de Distribuție cu GE Healthcare (și anume, GE Medical Systems Polska sp. z o.o.). SRL „Intermed Service” este menționată în acest contract în calitate de Companie Asociață care poate, de asemenea, să preia activitățile descrise în contract. În baza relației de distribuție între părți, SRL „Intermed Service” solicită, în mod regulat, scrisori de autorizare din partea GE Healthcare, atunci când acestea participa la licitațiile publice din Republica Moldova.

Concomitent, se precizează că Acordul de Distribuție nu este unul exclusiv, acesta referindu-se și la activitățile de service prestate în legătură cu echipamentele specificate în Acordul de Distribuție produse de GE Healthcare, inclusiv toata gama de CT-uri (cum ar fi și Optima NM/CT640), activități care includ și înlocuirea tuburilor de tip X ray.

În această ordine de idei, SRL „Intermed Service” prin scrisoarea parvenită la data de 14.07.2020 a comunicat că este unica întreprindere de pe teritoriul Republicii Moldova, care este autorizată de producător pentru prestarea serviciilor de deservire/reparație a acestui echipament. La fel, se menționează că prestarea unor astfel de servicii necesită dispunerea de ingineri calificați, instruiți de producător și scule tehnice specializate pentru efectuarea

intervențiilor/reparațiilor la echipament. Conform instrucțiunilor producătorului și, totodată, complexității și costului echipamentului Optima NM/CT 640 nu poate fi folosit tubul X ray al unui alt producător, deoarece folosirea pieselor de origine incertă poate provoca funcționarea inadecvată a echipamentului sau dereglarea completă a acestuia.

Reieșind din faptul că, autoritatea contractantă nu a înregistrat video procedura de achiziție publică nr. 18/01244 din 24.04.2018, nu au fost identificate probe întru demonstrarea celor invocate în plângere și anume, tergiversarea depunerii ofertei operatorului economic SRL „Moldan Service” de către IMSP Centrul Republican de Diagnosticare Medicală.

Într-o altă ordine de idei, informațiile analizate și expuse ante nu atestă limitarea neîntemeiată a dreptului de comercializare a SRL „Moldan Service” de către IMSP CRDM, prin indicarea expresă în anunțul de participare și fișa de date a achiziției a denumirii tubului, cumulate cu deținerea împuternicirii de prestare a serviciilor de schimbare a tubului X ray fără a admite posibilitatea achiziționării și a altor tuburi compatibile sau substituibile cu utilajul deținut de la alt producător din următoarele considerente.

Conform datelor furnizate de către General Electric Medical Systems România SRL, producătorul sistemelor Optima NM/CT 640, SRL „Intermed Service” nu este distribuitor exclusiv al produselor GE Healthcare, ceea ce denotă faptul că și alte întreprinderi ar putea să obțină autorizație de la producător și, respectiv să prezinte oferte corespunzătoare în cadrul achizițiilor publice în care obiectul achiziției îl reprezintă achiziționarea de consumabile pentru funcționarea echipamentului medical Optima NM/CT 640. Totodată, din datele furnizate lipsește informația despre existența unui alt tub compatibil cu echipamentul menționat, nefiind testat la compartimentul compatibilitate de către GE Healthcare nici un alt tub, decât cel produs de către ultimul, iar potrivit instrucțiunilor producătorului și, totodată, complexității și costului echipamentului Optima NM/CT 640 nu poate fi folosit tubul X ray al unui alt producător, deoarece folosirea pieselor de origine incertă poate provoca funcționarea inadecvată a echipamentului sau dereglarea completă a acestuia.

În contextul celor menționate supra, IMPS CRDM nu-i poate fi imputată presupusa încălcare a prevederilor art. 12 din Legea concurenței, și anume crearea condițiilor de favorizare a SRL „Intermed Service”.

La data de 16.12.2019, prin scrisorile nr. AAP-08/247-2699 și nr. AAP-08/248-2700, Consiliul Concurenței în temeiul art. 59 din Legea concurenței a remis părților implicate raportul de investigație pentru prezentarea de obiecții și propuneri asupra acestuia. Obiecții pe marginea acestuia nu au parvenit, însă au fost solicitate și recepționate informații de la SRL „Intermed Service”, Agenția

Medicamentului și a Dispozitivelor Medicale, IMSP CRDM și General Electric Medical Systems România SRL, iar informațiile parvenite au determinat schimbarea cursului investigației și, respectiv aprecierea circumstanțelor de fapt și de drept a cauzei.

Calificarea legală a acțiunilor constatate conform prevederilor Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012

Potrivit art. 126 alin. (2) lit. b) din Constituția Republicii Moldova, statul trebuie să asigure libertatea comerțului și activității de întreprinzător, protecția concurenței loiale, crearea unui cadru favorabil valorificării tuturor factorilor de producție.

Iar conform art. 3 alin. (1) din Legea concurenței, statul asigură libertatea activității de întreprinzător, protecția concurenței loiale și apărarea drepturilor și intereselor întreprinderilor și ale cetățenilor contra practicilor anticoncurențiale și concurenței neloiale.

Conform art. 8 alin. (1) din Legea nr. 845 din 03.01.1992 cu privire la antreprenoriat și întreprinderi, statul creează tuturor întreprinderilor condiții juridice și economice egale de gospodărire, garantează respectarea drepturilor și intereselor lor legitime, contribuie la dezvoltarea concurenței libere, conștiincioase între aceștia, le asigură posibilități egale de a folosi resurse tehnico-materiale, naturale, de muncă, financiare și informative neadmițând monopolizarea piețelor acestor resurse, și reglementează activitatea de antreprenoriat în baza legislației în vigoare.

În acord prevederile art. 61 alin. (7) din Legea nr. 131/2015 cu privire la achizițiile publice (în redacția în vigoare la momentul depunerii plângerii), oferta recepționată de autoritatea contractantă după expirarea termenului de depunere a ofertelor nu se deschide și se restituie operatorului economic care a prezentat-o.

Oferta operatorului economic SRL „Moldan Service” a fost considerată de către grupul de lucru ca depusă tardiv, respectiv aceasta nu a fost examinată.

Conform art. 12 alin. (1) din Legea concurenței, sunt interzise orice acțiuni sau inacțiuni ale autorităților și instituțiilor administrației publice centrale sau locale care restrâng, împiedică sau denaturează concurența precum:

- a) limitarea drepturilor întreprinderilor de procurare ori comercializare;
- b) stabilirea de condiții discriminatorii sau acordarea de privilegii pentru activitatea întreprinderilor, în cazul în care acestea nu sunt prevăzute de lege;
- c) stabilirea de interdicții sau restricții, neprevăzute de lege, pentru activitatea întreprinderilor;
- d) impunerea, directă ori indirectă, a întreprinderilor de a se asocia ori de a se concentra sub orice formă.

Respectiv, pentru a cădea sub incidența art. 12 din Legea concurenței este

necesară îndeplinirea cumulativă a următoarelor condiții:

1. existența subiectului – a autorității publice;
2. existența faptei- a acțiunii sau inacțiunii autorității publice, interzise de art. 12 al Legii concurenței;
3. existența efectului asupra mediului concurențial al acțiunii sau inacțiunii autorității publice.

1. Existența subiectului - a autorității publice

IMSP CRDM este autoritatea contractantă, beneficiară a procedurii de achiziție publică nr. 18/01244 din 24.04.2018 și autoritatea care deține în proprietate utilajul al cărui piese și consumabile se achiziționează prin procedurile de achiziție publică examinate.

Potrivit Regulamentului IMSP CRDM, aprobat prin Ordinul Ministerului Sănătății nr. 86 din 31.03.2009, IMSP CRDM reprezintă o instituție publică, încadrată în sistemul asigurărilor obligatorii de asistență medicală, care are drept scop de bază protecția sănătății populației, profilaxia, diagnosticarea, tratamentul și reabilitarea bolnavilor, promovarea modului sănătos de viață.

Conform art. 2 alin. (2) din Legea concurenței sub incidența acestei legi cad și persoanele asimilate autorităților publice care exercită atribuții de putere publică sau utilizează domeniul public, fiind împuternicite prin lege să presteze un serviciu de interes public.

Astfel, se constată că IMSP CRDM este o persoană asimilată autorității publice în sensul prevederilor art. 2 alin. (2) din Legea concurenței, acțiunile căreia cad sub incidența art. 12 din Legea concurenței.

2. Existența faptei - a acțiunii sau inacțiunii autorității publice, interzise de art. 12 al Legii concurenței

Conform scrisorii IMSP CRDM nr. 01.10/206 din 25.07.2019, lista de tuburi compatibile, care pot substitui tubul X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube o cunoaște doar producătorul sau companiile autorizate de compania producătoare, iar potrivit scrisorii nr. 3292 din 27.07.2020 parvenită de la General Electric Medical Systems România, GE Medical Systems Israel a verificat compatibilitatea acestui sistem doar cu tubul X ray-MX135 ct Venus ESR-RoHS Compliant green Tube, acest tub X-ray este fabricat de către GE Healthcare. În scrisoare se mai remarcă faptul că, nici un alt tub nu a fost verificat la compartimentul compatibilitate cu echipamentul medical Optima NM/CT 640 de către producător. Totodată, informații cu privire la compatibilitatea unui alt tub decât cel produs de către GE Healthcare cu utilajul medical Optima NM/CT 640 părțile implicate în cadrul investigației nu dețin.

De asemenea, merită a fi notat faptul că SRL „Intermed Service” nu este distribuitor exclusiv al produselor GE Healthcare. În aceste condiții, și alte

companii au posibilitatea reală de obținere a autorizației de la producător și ar putea prezenta oferte care ar corespunde cerințelor și necesităților autorității contractante prezentând o ofertă corespunzătoare în cadrul procedurii de licitație publică privind achiziționarea serviciilor de schimbare a tubului X ray.

Un alt argument de reținut este faptul că utilizarea pieselor de origine incertă poate provoca funcționarea inadecvată a echipamentului sau dereglarea completă a acestuia, dat fiind faptul complexității și costului acestuia.

Suplimentar, urmează a fi menționate prevederile art. 37 alin. (4) din Legea nr. 131/2015 privind achizițiile publice, potrivit cărora 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.

Oportunitatea achiziționării unor bunuri de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru aceasta sunt stabilite de autoritatea contractantă, în funcție de necesitățile obiective ale acesteia, atribuții prevăzute, inclusiv și în Hotărârea Guvernului nr. 667/2016 pentru aprobarea Regulamentului cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții (*în vigoare la data desfășurării procedurii de achiziție publică nr. 18/01244*).

În aceste condiții, nu poate fi imputată autorității contractante (IMSP CRDM) limitarea drepturilor altor întreprinderi de procurare sau comercializare, respectiv de denaturare a concurenței, prin includerea în anunțul de participare și fișa de date a achiziției a denumirii exacte a tubului X ray și nemijlocit a codului acestuia cumulate cu prestarea serviciilor de schimbare a acestui tub, fără a asigura posibilitatea oferirii produselor substituibile sau compatibile cu echipamentul deținut, în cadrul procedurii de achiziție publice pusă în discuție.

În concluzie, se atestă lipsa existenței faptei anticoncurențiale.

3. Existența efectului asupra mediului concurențial al acțiunii sau inacțiunii autorității publice

Ținând cont de cele menționate mai sus, reieșind din faptul că nu au fost întrunite cumulativ elementele constitutive ale faptei prevăzute de art. 12 din Legea concurenței, nu se atestă prezența efectului acțiunii autorității contractante asupra mediului concurențial pe piața investigată.

Reieșind din circumstanțele de fapt și de drept expuse mai sus, în temeiul art. art. 65 alin (1) lit. a) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, Plenul Consiliului Concurenței

DECIDE:

1. A înceta examinarea cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr.31 din 05.07.2018.
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.

Marcel RĂDUCAN

Președinte