



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 – 32/19-21

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.32 din 04.07.2019, inclusiv materialele acumulate în cadrul investigației,

A CONSTATAT:

Plenul Consiliului Concurenței analizând nota informativă nr. AAP 05/63 din 17.06.2019 privind examinarea preliminară a plângerii și materialele aferente acesteia a emis Dispoziția nr.32 din 04.07.2019, prin care a dispus inițierea investigației privind semnele încălcării art.12 din Legea concurenței nr.183 din 11.07.2012 de către Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale UTA Găgăuzia.

Obiect al investigației, conform Dispoziției de inițiere nr.32 din 04.07.2019, îl constituie acțiunile Direcției Principale a Sănătății și Protecției Sociale UTA Găgăuzia de includere în documentația procedurii de achiziție publică a restricțiilor privind specificațiile tehnice ale amestecurilor lactate uscate destinate alimentației copiilor.

I. Părțile implicate

SRL „Tetis International Co”, adresa juridică: mun. Chișinău, str. Calea Orheiului, 103/3, IDNO 1003600043595, MD-2020. SRL „Tetis International Co” a fost constituită în anul 1994, având ca ocupație de bază comerțul cu ridicata a produselor farmaceutice, inclusiv comercializarea amestecurilor lactate uscate pentru copii.

Direcția Principală a Sănătății, Familiei și Protecției Sociale UTA Găgăuzia (în continuare DPSFPS UTA Găgăuzia) (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, 42, MD-3800.

În cadrul investigației, DPSFPS UTA Găgăuzia are calitatea de autoritate contractantă.

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.

Problema de concurență examinată se referă la procedura de achiziție publică de tip licitație publică din 28.02.2019, pentru procurarea amestecurilor lactate uscate destinate alimentației copiilor din UTA Găgăuzia pentru anul 2019 (Tender ID MD-1551260896756).

Piața relevantă a produsului

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

În ceea ce privește piața relevantă a produsului trebuie să menționăm că, aceasta poate fi definită în funcție de specializarea întreprinderii.

Furnizori ai produselor ce urmează a fi achiziționate prin procedura de achiziție publică investigată pot fi toate întreprinderile ce comercializează amestecuri lactate uscate pentru copii (*întreprinderi potențial concurente*).

Pentru calificarea la procedura de achiziție publică MD-1551260896756 din 28.02.2019, ofertanții trebuie să confirme că produsele acestora nu conțin ulei de palmier și nici derivați ai acestuia.

Prin urmare, întreprinderile a căror produse conțin ulei de palmier sau derivați ai acestuia nu pot participa la procedura de achiziție publică MD-1551260896756 din 28.02.2019.

Astfel, prin includerea în anunțul de participare și specificațiile tehnice a restricției privind uleiul de palmier și derivații acestuia, fără a admite posibilitatea oferirii produselor alternative, obiectul achiziției nu poate fi substituibil cu alte produse din partea potențialilor ofertanți.

Ținând cont de faptul că conform anunțului de participare la procedura de achiziție publică MD-1551260896756 din 28.02.2019 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 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.

Potrivit anunțului de participare la achiziția publică MD-1551260896756 din 28.02.2019, amestecurile lactate uscate sunt destinate alimentației copiilor din UTA Găgăuzia, cu toate acestea, reieșind din faptul că ofertant în cadrul procedurii de achiziție publică poate fi orice întreprindere de pe teritoriul Republicii Moldova care comercializează amestecuri lactate uscate pentru copii, se consideră că piața geografică relevantă este teritoriul Republicii Moldova.

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

*În acest sens, **piețele relevante**, în cadrul procedurii de achiziție publică din 28.02.2019, pentru procurarea amestecurilor lactate uscate destinate alimentației copiilor din UTA Găgăuzia pentru anul 2019 (Tender ID MD-1551260896756), se*

definesc ca: piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta de până la 6 luni pe teritoriul Republicii Moldova (poziția nr.1), piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta între 6 și 12 luni pe teritoriul Republicii Moldova (poziția nr.2) și piața amestecurilor lactate uscate hipoalergenice pentru copii cu vârsta de până la 12 luni pe teritoriul Republicii Moldova(poziția nr.3).

Perioada supusă examinării

Perioada de timp supusă examinării este perioada inclusă între 28.02.2019, ca fiind data publicării anunțului de achiziție publică pentru achiziționarea amestecurilor lactate uscate destinate alimentației copiilor pentru anul 2019 și până la data de 13.05.2019- data la care a fost încheiat contractul cu ofertantul câștigător.

Astfel, perioada de timp supusă investigării este: 28.02.2019-13.05.2019.

III. Acte și fapte constatate

La data de 28.02.2019, DPSFPS UTA Găgăuzia, în calitate de autoritate contractantă, prin publicarea anunțului/ invitației de participare pe portalul public MTender, a inițiat procedura de achiziție publică pentru achiziționarea produselor alimentare pentru copii și anume, lapte praf pentru alimentarea copiilor pentru anul 2019.

Conform anunțului de participare, produsele care urmează a fi achiziționate nu pot conține „ulei de palmier și derivații acestuia”.

Produsele de la primele 2 loturi din cadrul procedurii de achiziție publică MD-1551260896756 nu trebuiau să conțină ulei de palmier și derivați ai acestuia.

Conform caietului de sarcini, restricția „nu include ulei de palmier și derivații acestuia” este menționată de autoritatea contractantă doar la Lotul 1 (0-6 luni) și Lotul 2 (6-12 luni), iar în ceea ce privește Lotul 3 (0-12 luni) nu este stabilită o astfel de cerință. Prin urmare, apare neclaritatea neincluserii cerinței cu privire la prezența uleiului de palmier și a derivaților acestuia pentru Lotul 3.

Prin scrisoarea nr.2000 din 14.06.2019, autoritatea contractantă a motivat lipsa restricției cu privire la prezența uleiului de palmier și a derivaților acestuia în specificațiile Lotului 3, prin faptul că, prin natura sa, laptele praf *hipoalergenic* nu trebuie să conțină ulei de palmier și derivați ai acestuia. Cu toate acestea, la prima etapă a fost determinat ca fiind câștigător, pentru Lotul nr. 3, produsul „NAN Triplecomfort” (al SRL Sales House „Hendrix Bail”), în componența căruia există oleină de palmier, derivat al uleiului de palmier.

Totodată, prin scrisoarea nr.2635 din 05.08.2019, DPSFPS UTA Găgăuzia, motivează desemnarea inițială a câștigătorului licitației SRL Sales House „Hendrix Bail”, prin faptul că platforma achizitii.md oferă acces doar la oferta cu cel mai

mic preț. Pe lângă aceasta, *grupul de achiziții a constatat careva abateri neînsemnate de la specificațiile tehnice cerute în ceea ce privește cantitățile de lipide, proteine și valoare energetică, dar în rest acestea corespundeau întocmai, inclusiv și în ceea ce ține de lipsa uleiului de palmier și a derivaților acestuia.*

În cadrul examinării ofertei depuse de SRL Sales House „Hendrix Bail”, în Tabelul „Specificații tehnice” (F4.1), s-a constatat prezența oleinei de palmier, derivat al uleiului de palmier în componența produselor de la Lotul 3, destinate copiilor predispuși la alergii.

În aceeași ordine de idei, autoritatea contractantă explică includerea interdicției uleiului de palmier și a derivaților acestuia prin faptul că acesta este nociv, iar nocivitatea acestuia o dovedește prin studiile realizate de către profesori în domeniu.

La data de 10.06.2019, prin scrisoarea nr.AAP-02/59-1357, Consiliul Concurenței a solicitat Ministerului Sănătății, Muncii și Protecției Sociale (MSMPS), în calitate de organ responsabil de elaborarea politicilor în domeniul supravegherii și controlul produselor alimentare pentru sugari și copii mici, precum și a produselor cu destinație nutrițională specială, care se comercializează în farmacii, opinia referitor la prezența uleiului de palmier și derivaților acestuia în componența laptelui praf pentru copii.

Prin scrisoarea nr.2193 din 02.07.2019, MSMPS a comunicat că în temeiul Hotărârii Guvernului nr.1090/2017, solicitarea Consiliului Concurenței se remite spre examinare Agenției Naționale pentru Sănătate Publică.

La data de 09.07.2019, prin scrisoarea nr.AAP-02/87-1590, Consiliul Concurenței a solicitat, repetat, MSMPS opinia referitor la prezența uleiului de palmier și a derivaților acestuia în componența laptelui praf pentru copii, în temeiul art.6 alin.(1) și alin.(2) din Legea nr.10/2009 privind supravegherea de stat a sănătății publice, potrivit căreia MSMPS reglementează și elaborează prin regulamente sanitare prin care se stabilesc criteriile de securitate și siguranță pentru om ale factorilor mediului înconjurător și ocupațional, ale produselor și serviciilor, cerințele de asigurare a unor condiții favorabile pentru viață și normativele sanitare.

Prin scrisoarea nr.2370 din 17.07.2019 MSMPS, a reiterat că în temeiul Hotărârii Guvernului nr.1090/2017, solicitarea Consiliului Concurenței se remite spre examinare Agenției Naționale pentru Sănătate Publică.

Prin scrisoarea nr.2437 din 22.07.2019, Agenția Națională pentru Sănătate Publică (ANSP) menționează despre faptul că, uleiul de palmier și derivații acestuia sunt utilizați în calitate de ingrediente la fabricarea formulelor de început și de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii de vârstă mică, făcându-se trimitere la Anexa nr.2 a Regulamentului sanitar privind compoziția și informarea

pentru formulele de început și formulele de continuare și alimentația sugarilor de vârstă mică, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr.179/2018 și la prevederile Reglementării tehnice „Uleiuri vegetale comestibile” aprobate prin Hotărârea Guvernului nr.434 din 27.05.2010.

Întru elucidarea aspectului nocivității uleiului de palmier și a derivaților acestuia au fost solicitate opiniile consultative ale Universității de Stat de Medicină și Farmacie „Nicolae Testemițanu” și Academiei de Științe a Republicii Moldova.

Prin scrisoarea nr.3939 din 20.11.2019, Universitatea de Stat de Medicină și Farmacie „Nicolae Testemițanu” menționează că, în grăsimile hidrogenate obținute din uleiuri vegetale, inclusiv cel de palmier, pot apărea cantități sporite de grăsimi trans.

În Planurile de Acțiuni pentru Europa privind nutriția și alimentele (pentru anii 2000-2005, 2007-2012, 2015-2020), Organizația Mondială a Sănătății recomandă ca energia furnizată de grăsimile trans să nu depășească 1% din valoarea energetică totală a rației alimentare zilnice. În cazul produsului hidrogenat obținut din uleiul de palmier, în cazul în care nu se respectă normativele igienice, la acțiunea nocivă menționată pentru ulei se mai adaugă și cea de grăsimile trans.

Prin scrisoarea nr.4014 din 27.11.2019, Academia de Științe a Moldovei informează că *„uleiul de palmier conține un procent mult mai mare de grăsimi saturate în comparație cu alte uleiuri vegetale. Deși impacturile sale negative asupra sănătății sunt contestate, analiza consumului crescut de ulei de palmier a crescut nivelul colesterolului aterogenic de lipoproteină cu densitate mică în sânge. În anul 2003, Organizația Mondială a Sănătății (OMS) și Organizația pentru Alimentație și Agricultură (FAO) au descris probele care leagă consumul saturat de grăsimi cu riscul crescut de boli cardiovasculare drept convingător. În plus, așa-numitul efect de cocktail (procesarea industrială) rămâne necunoscut: ingredientele individuale ale alimentelor ultraprocesate pot fi inofensive singure, dar consumate în combinație ar putea fi dăunătoare”*.

Cu privire la utilizarea uleiului de palmier în formulele de început și de continuare pentru sugari și copii mici se menționează că, modul în care acidul palmitic este încorporat în moleculele de grăsime din uleiul de palmier diferă de modul în care este încorporat în moleculele de grăsime din laptele matern. Rezultatul acestei diferențe este că acidul palmitic din laptele matern este absorbit mult mai bine decât acidul palmitic din uleiul de palmier. Acidul palmitic neabsorbit din formulă poate forma săruri de calciu insolubile în intestin. Acest lucru împiedică calciul să fie absorbit. Astfel, mai multe studii de meta-analiză au documentat că formulele de început predominante pe bază de ulei de palmier reduc absorbția calciului și a grăsimilor, afectează mineralizarea oaselor la sugari și contribuie la dezvoltarea constipațiilor.

Mai mult ca atât, uleiurile parțial hidrogenate sunt sursa principală de acizi grași trans în alimentație, iar aportul de acizi grași trans prezintă factorul determinant pentru obezitatea morbidă și bolile cardiovasculare.

Cu referire la cele menționate a apărut necesitatea examinării acțiunilor autorității contractante în cadrul altor proceduri de achiziții cu același obiect ca și în procedura de achiziție Tender ID MD-1551260896756.

Reieșind din acest fapt, la data de 10.06.2019, prin scrisoarea nr. AAP-02/58-1358, Consiliul Concurenței a solicitat DPSFPS UTA Găgăuzia informații privind procedurile de achiziție publică a amestecurilor uscate pentru copii desfășurate anterior și întreprinderea desemnată în calitate de câștigător.

Conform scrisorii autorității contractante nr.2000 din 14.06.2019, proceduri de achiziție publică a amestecurilor uscate pentru copii sunt desfășurate din anul 2018, la ambele proceduri câștigător fiind SRL „Dita EstFarm”.

Inițial, prima procedură de achiziție publică cu nr.18/00539 din 13.02.2018 a fost contestată la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor (în continuare ANSC) de către „Tetis International Co” SRL, însă contestația acestuia a fost respinsă.

A doua procedură de achiziție publică a fost inițiată în luna iulie 2018 (nr. 02982 din 05.07.2018), însă și aici autoritatea contractantă a indicat, repetat, ca una din cerințe să fie lipsa uleiului de palmier și a derivaților acestuia din componența produselor oferite. În calitate de persoane interesate, „Tetis International Co” SRL și alți doi operatori economici (Sales House „Hendrix Bail” SRL și „Oscan Impex” SRL) 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 și cu cantitatea minimă de nucleotide, grăsimi și proteine din aceleași specificații tehnice. ANSC, prin Decizia nr.03D-329-18 din 28.07.2018, a admis parțial contestațiile operatorilor economici, obligând autoritatea contractantă să modifice cerințele specificațiilor tehnice doar în partea cu privire la unitatea de măsură a bunului ce urmează a fi oferit, respectiv gramajul cutiilor.

Ulterior, DPSFPS UTA Găgăuzia, a inițiat o altă procedură de achiziție publică nr.18/02982 din 02.08.2018, având ca obiect achiziționarea produselor lactate pentru copii pentru a doua jumătate a anului 2018. Această procedură a fost contestată ulterior de către „Tetis International Co” SRL, care a solicitat excluderea cerinței față de lipsa uleiului de palmier și a derivaților acestuia și invocând, totodată, neconformarea autorității contractante cu Decizia ANSC nr. 03D-329-18 din 28.07.2018. ANSC a admis contestația și a constatat că autoritatea contractantă a admis o abatere gravă de la prevederile legislației din domeniul achizițiilor publice și a anulat procedura licitației deschise nr. 18/02982 din 02.08.2018.

Urmare a deciziei ANSC, DPSFPS UTA Găgăuzia a inițiat o altă procedură de achiziție publică nr. 18/04015 din 11.09.2018 cu același obiect, la care au fost depuse oferte pentru toate cele trei poziții de următoarele întreprinderi: „Dita Estfarm” SRL, Sales House „Hendrix Bail” SRL și „Tetis International Co” SRL, care și-a propus oferta doar pentru primele 2 poziții. Și în acest caz, în anunțul de participare era prezentă cerința față de lipsa uleiului de palmier și a derivaților acestuia din componența produselor ofertate. La data de 04.10.2018 această procedură a fost contestată de către „Tetis International Co” SRL, în partea ce ține de restricția uleiului de palmier și a derivaților acestuia, însă prin Decizia nr.03D-442-15, ANSC a respins contestația motivând 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” SRL a mai depus o contestație în care indică că oferta sa are cel mai mic preț, însă a fost respinsă din nou de către ANSC, deoarece în documentația de atribuire este expres specificat că produsele ce au în componența sa ulei de palmier, fie derivați ai acestora nu sunt eligibile.

Conform informațiilor prezentate de către autoritatea contractantă, la procedura de licitație publică MD-1551260896756, pentru procurarea amestecurilor lactate uscate destinate alimentației copiilor din UTA Găgăuzia, pentru anul 2019 au fost depuse două oferte (informație prezentată în Tabelul 1).

Tabelul 1

Ofertele depuse la procedura de licitație publică MD-1551260896756 din 28.02.2019

Nr.	Întreprinderea	Valoarea ofertată, lei			Total, lei
		Lotul 1	Lotul 2	Lotul 3	
1	SRL Sales House „Hendrix Bail”	764 750,00	603 750,00	144 883,20	1 513 383,20
2	SRL „Dita EstFarm”	947 984,77	786 953,48	251 854,46	1 986 795,70

Sursa: <https://mtender.gov.md/tenders/ocds-b3wdp1-MD-1551260896756?tab=awards>

De asemenea, s-a constatat că inițial oferta câștigătoare a fost determinată cea depusă de SRL Sales House „Hendrix Bail”, în baza criteriului „cel mai mic preț”. Conform Deciziei autorității contractante nr.1 din 25.03.2019, oferta câștigătoare este conformă cu cerințele stabilite în caietul de sarcini, atât în partea ce ține de conținut, cât și în partea ce ține de preț.

Prin Decizia ANSC nr.03D-205-19 din 19.04.2019 privind soluționarea contestației formulată de către SRL „Dita EstFarm”, pe marginea procedurii de achiziție publică nr.MD-1551260896756, Decizia nr.1 din 25.03.2019 de atribuire a contractului de achiziții publice a DPSFPS UTA Găgăuzia, prin care oferta

câștigătoare a fost desemnată cea a SRL Sales House „Hendrix Bail”, a fost anulată.

În motivarea deciziei ANSC a menționat că, oferta câștigătoare nu corespunde specificațiilor tehnice solicitate la loturile nr.1 și nr.2, conținutul de lipide, proteine și valoare energetică fiind mai scăzută în comparație cu cerințele autorității contractante. De asemenea, ANSC a admis pretenția contestatorului la lotul nr.3 ce ține de prezența oleinei de palmier, un derivat al uleiului de palmier, prezent în componența produselor ofertantului câștigător.

Totuși, în urma analizei specificațiilor tehnice pentru fiecare lot în parte Consiliul Concurenței reține următoarele:

- Pentru toate loturile solicitate de către autoritatea contractantă, oferta SRL Sales House „Hendrix Bail” corespundea cerințelor tehnice, produsele acestuia neavând în conținutul său ulei de palmier și derivați ai acestuia după cum se cere pentru loturile nr. 1 și nr. 2, iar la lotul nr. 3 nu era prevăzută restricția privind uleiul de palmier. Respectiv, prezența oleinei de palmier în produsul oferat de către SRL Sales House „Hendrix Bail” nu a fost un impediment pentru acesta de a fi declarat câștigător în cadrul procedurii de achiziție publică MD-1551260896756.
- Mai mult ca atât, reieșind din lipsa restricției privind conținerea uleiului de palmier și a derivaților acestuia la lotul nr.3 a reprezentat o posibilitate reală pentru „Tetis International Co” SRL de a participa cu oferta sa pentru lotul respectiv.
- Astfel, pe lângă oferta depusă de către SRL „Dita EstFarm” a mai fost depusă o ofertă eligibilă, conformă cu cerințele stabilite de autoritatea contractantă, fiind asigurată competitivitatea în cadrul procedurii de achiziție publică MD-1551260896756.

Reieșind din cele menționate mai sus, se constată că stabilirea interdicției uleiului de palmier în specificațiile tehnice a procedurii de achiziție publică MD-1551260896756 din 28.02.2019, de către autoritatea contractantă nu a restrâns concurența dintre operatorii economici în cadrul procedurii de achiziție publică, respectiv nu a limitat careva drepturi de procurare sau comercializare a produselor reclamantului în sensul art.12 din Legea concurenței.

Suplimentar la cele expuse, a fost efectuat un studiu privind prețurile pe piață a produselor lactate uscate pentru sugari și copii mici în sensul identificării unor posibile probleme concurențiale. În urma examinărilor la fața locului efectuate de către angajații oficiilor teritoriale ale Consiliului Concurenței au fost constatate următoarele prețuri¹ pentru zonele Nord, Sud și Centru a Republicii Moldova,

¹ Prețurile sunt prevăzute per unitate, iar prețurile atât în Tabelul 2, cât și în Tabelul 3 sunt pentru anul 2020.

precum și UTA Găgăuzia, în raport cu prețurile propuse la achiziția publică nr. MD-1551260896756, conform tabelului de mai jos.

Tabelul 2

		Preț licitații 2019	Preț mediu mun. Chișinău	Preț mediu Nord	Preț mediu Sud	Preț mediu UTA Găgăuzia
SRL Sales House „Hendrix Bail”	Nestle Nestogen 1350 g	115 lei	95,12 lei	93,59 lei	95,64 lei	94,59 lei
	Nestle Nestogen 2 350 g	115 lei	95,12 lei	92,97 lei	95,76 lei	94,16 lei
	Nestle NAN Triplecomfort 400 g	226,38 lei	215,41 lei	209,04 lei	206,81 lei	200,89 lei
„Dita Estfarm”	SIMILAC CLASSIC 1 300 g	142,55 lei	94,41 lei	94,11 lei	93,80 lei	94,64 lei
	SIMILAC CLASSIC 2 300 g	149,89 lei	93,94 lei	95,52 lei	93,96 lei	108,44 lei
	SIMILAC HA 1 HMO 375 g	393,52 lei	378 lei	379,61 lei	-	312,54 lei
	SIMILAC HA 2 HMO 375 g	393,52 lei	377,48 lei	379,61 lei	-	330,9 lei
„Tetis International Co” SRL	HIPP 1 COMBIOTIC 300g	Nu a participat	127,08 lei	128,01 lei	127,86 lei	126,32 lei
	HIPP 2 COMBIOTIC 300g		131,33 lei	128,13 lei	130,71 lei	125,12 lei
	HIPP HA COMBIOTIC 350 g (de la naștere)		161,57 lei	171,85 lei	172,05 lei	170,6 lei
	HIPP HA COMBIOTIC 350 g (de la 6 luni)		172,9 lei	172,50 lei	173,26 lei	171,37 lei

În urma examinării datelor prezentate în tabel conchidem că, prețul mediu pe piață a produselor lactate uscate destinate sugarilor și copiilor mici este relativ mai mic decât prețul expus în ofertele din cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1551260896756. Prin urmare, o problemă identificată este că prețurile cu care au participat ofertanții la procedura de achiziție publică menționată supra nu este mai

mic sau măcar egal cu cel de pe piață, or, scopul achizițiilor publice este utilizarea eficientă a banilor publici, iar un criteriu important de determinare a celei mai avantajoase oferte este prețul cel mai scăzut.

O situație similară a fost identificată și pentru anul 2020, unde aceeași autoritate contractantă a desfășurat procedura de achiziție publică cu același obiect pentru anul 2020 nr. MD-158445045430 din data 10.04.2020, conform tabelului.

Tabelul 3

		Preț licitații 2020	Preț mediu mun. Chișinău	Preț mediu Nord	Preț mediu Sud	Preț mediu UTA Găgăuzia
SRL Sales House „Hendrix Bail”	Nestle Nestogen 1 350 g	Nu a participat	95,12 lei	93,59 lei	95,64 lei	94,59 lei
	Nestle Nestogen 2 350 g		95,12 lei	92,97 lei	95,76 lei	94,16 lei
	Nestle NAN Triplecomfort 400 g		215,41 lei	209,04 lei	206,81 lei	200,89 lei
„Dita Estfarm” SRL	SIMILAC CLASSIC 1 300 g	122,59	94,41 lei	94,11 lei	93,80 lei	94,64 lei
	SIMILAC CLASSIC 2 300 g	128,91	93,94 lei	95,52 lei	93,96 lei	108,44 lei
	SIMILAC HA 1 HMO 375 g	Lotul nr. 3 exclus	378 lei	379,61 lei	-	312,54 lei
	SIMILAC HA 2 HMO 375 g		377,48 lei	379,61 lei	-	330,9 lei
„Tetis International Co” SRL	HIPP 1 COMBIOTIC 300g	177,51	127,08 lei	128,01 lei	127,86 lei	126,32 lei
	HIPP 2 COMBIOTIC 300g	177,51	131,33 lei	128,13 lei	130,71 lei	125,12 lei
	HIPP HA COMBIOTIC 350 g (de la naștere)	Lotul nr. 3 exclus	161,57 lei	171,85 lei	172,05 lei	170,6 lei
	HIPP HA COMBIOTIC 350 g (de la 6 luni)		172,9 lei	172,50 lei	173,26 lei	171,37 lei

Analiza datelor expuse în Tabelul 3 atestă același preț majorat pentru produsele ofertate în cadrul procedurii de achiziție publică menționate, în

comparație cu prețurile de pe piață, iar concluzionând la cele expuse subliniem asupra unei posibile probleme apărute în cadrul bunei desfășurări a procedurilor de achiziții publice în partea ce ține de preț, or, scopul final al dreptului autorității contractante de a desfășura consultări ale pieței prevăzut de art. 38 din Legea 131/2015 este acela de a evita denaturarea concurenței și/sau încălcarea principiilor nediscriminării și transparenței.

Într-o altă ordine de idei, amestecurile lactate uscate destinate sugarilor și copiilor până la 12 luni fac obiectul Hotărârii Guvernului nr. 774/2016 cu privire la prețurile de comercializare a produselor social importante, pct. 4 lit. a) stabilind limitele adaosului comercial ce nu poate depăși 20%.

În contextul celor menționate, cu considerarea informațiilor expuse în Tabelul 3, considerăm oportună sesizarea organelor competente, prin prisma controlului respectării prevederilor HG nr. 774/2016.

La data de 29.03.2021, prin scrisoarea nr. AAP-08/46-888 și scrisoarea nr. AAP-08/47-443, în vederea asigurării dreptului la apărare, raportul a fost expediat părților implicate. Observații pe marginea raportului nu au parvenit.

IV. Calificarea legală a acțiunilor constatate

Analizând acțiunile descrise mai sus, Consiliul Concurenței reține următoarele.

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.

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.6 alin.(1) și (2) din Legea nr.10/2009 privind supravegherea de stat a sănătății publice, legislația privind asigurarea sănătății publice (denumită în continuare-legislație sanitară) include prezenta lege și alte acte normative care stabilesc norme de protecție a sănătății umane, precum și tratatele internaționale la care Republica Moldova este parte. Normele sanitare care stabilesc criteriile de securitate și siguranță pentru om ale factorilor mediului înconjurător și ocupațional, ale produselor și serviciilor, cerințele de asigurare a unor condiții favorabile pentru viață și normativele sanitare sunt reglementate prin regulamente sanitare elaborate de Ministerul Sănătății, Muncii și Protecției Sociale și aprobate de Guvern.

În cazul produselor formulelor de început și de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii normele sanitare sunt prevăzute în:

- a) Hotărârea Guvernului nr.434/2010 cu privire la aprobarea Cerințelor „Uleiuri vegetale comestibile”.
- b) Hotărârea Guvernului nr.338/2011 pentru aprobarea Regulamentului sanitar privind formulele de început și formulele de continuare ale preparatelor pentru sugari și copii mici și
- c) Hotărârea Guvernului nr.179/2018 cu privire la aprobarea regulamentelor sanitare privind alimentele destinate sugariilor și copiilor de vârstă mică, alimentele destinate unor scopuri medicale speciale și înlocuitorii unei diete totale pentru controlul greutateii.

Potrivit art.7 lit. c) din Legea nr.131/2015, reglementarea relațiilor privind achizițiilor publice se efectuează în baza principiului asigurării concurenței și combaterii practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice.

În conformitate cu art.37 alin.(1) din Legea 131/2015, *specificatiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite, iar potrivit alin.(2), Specificatiile tehnice pot descrie și caracteristici referitoare la procesul sau metoda specifică de producție sau de execuție a lucrărilor, furnizare a bunurilor sau prestare a serviciilor solicitate sau la un proces specific pentru o altă etapă a ciclului de viață al acestora chiar și în cazul în care astfel de factori nu fac parte din substanța lor materială, cu condiția să aibă legătură cu obiectul contractului și să fie proporționale cu valoarea și obiectivele acestuia.*

Oportunitatea achiziționării unor bunuri de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru aceasta sunt stabilite de fiecare autoritate în parte, în funcție de necesitățile obiective ale acesteia, relevante în acest sens fiind prevederile pct. 20 subpunctul 1 din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții. Indicarea condiției ca produsele să nu conțină ulei de palmier sau derivați ai acestuia reprezintă o condiție pentru asigurarea calității și, indispensabil, menită să asigure sănătatea copiilor.

Prin respectarea principiului disponibilității, tratamentul egal și imparțialității, pot fi impuse astfel de restrângeri numai în cazul în care acestea sunt necesare și numai dacă răspund efectiv obiectivelor de interes general sau necesării protejării drepturilor și libertăților celorlalți.

Conform art.44 alin.(1) din Legea nr.131/2015, *ofertantul are obligația de a elabora oferta în conformitate cu prevederile din documentația de atribuire.* În acest sens, ofertantul era obligat să elaboreze oferta în conformitate cu cerințele autorității contractante.

Totodată, potrivit art.37 alin. (9) din Legea nr. 131/2015, *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.

Concomitent, necesită a fi menționat faptul că în 2018, în Uniunea Europeană au intrat în vigoare noi cerințe referitor la calitatea produselor alimentare, care interzic utilizarea grăsimilor vegetale nocive. În lista acestor grăsimi vegetale a fost inclus și uleiul de palmier, în componența căruia, în procesul de rafinare se formează agenți nocivi precum ar fi 2-MCDP, 3-MCDP și esterii acidului glucidic.

Mai mult ca atât, în contextul în care, potrivit pct. 5 din HG nr. 694/2017 cu privire la organizarea și funcționarea Ministerului Sănătății, Muncii și Protecției Sociale, Ministerul are misiunea de a analiza situația și problemele din domeniile de activitate gestionate, de a elabora politici publice eficiente în domeniile prevăzute de legislația în vigoare, inclusiv și în domeniul sănătății, precum și în contextul cerințelor Uniunii Europene menționate supra, r fi oportună efectuarea unui studiu amplu privind efectul utilizării uleiului de palmier și a derivaților acestuia în conținutul amestecurilor lactate uscate destinate alimentației sugarilor și copiilor până la 12 luni.

Reieșind din cele expuse, se atestă lipsa efectului acțiunii autorității contractante asupra mediului concurențial, întrucât acțiunile DPSFPS UTA Găgăuzia nu au restrâns, denaturat, împiedicat concurența pe piețele relevante, în cadrul procedurii de achiziție publică din 28.02.2019, pentru procurarea amestecurilor lactate uscate destinate alimentației copiilor din UTA Găgăuzia, pentru anul 2019 (Tender ID MD-1551260896756), și anume pe piața amestecurilor lactate uscate pentru copii cu vârsta de 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 lactate uscate hipoalergenice pentru copii cu vârsta de până la 12 luni (poziția nr.3) pe teritoriul Republicii Moldova.

Prin urmare, constatăm că nu au fost întrunite cumulativ elementele constitutive ale faptei prevăzute de art. 12 din Legea concurenței, reieșind din lipsa efectului acțiunii autorității contractante asupra mediului concurențial pe piața investigată

Reieșind din circumstanțele de fapt și de drept expuse mai sus, în temeiul art.41 alin. (1) lit. h) și 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. 32 din 04.07.2019.

2. A sesiza Serviciul Fiscal de Stat reieșind din atribuțiile acestuia de control asupra respectării prețurilor de comercializare a produselor social importante, în conformitate cu pct. 2 din Hotărârea Guvernului nr. 774/2016 cu privire la prețurile de comercializare a produselor social importante pentru a se expune referitor la modalitatea de formare a prețului la produsele destinate alimentației copiilor, în cadrul procedurilor de achiziții publice.
3. A recomanda Ministerului Sănătății, Muncii și Protecției Sociale realizarea unui studiu în vederea determinării impactului uleiului de palmier din conținutul amestecurilor lactate uscate destinate alimentației sugariilor și copiilor cu vârsta până la 12 luni, asupra sănătății publice.
4. Decizia 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).
5. Prezenta decizie intră în vigoare la data adoptării și va fi adusă la cunoștința părților.

Marcel RĂDUCAN

Președinte