



---

---

PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI

DECIZIE

Nr. DA-37/17-20  
din 05.04.2018

mun. Chișinău

Plenul Consiliului Concurenței,

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

analizând raportul de investigație pe marginea cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 37 din 04.12.2017, informațiile acumulate în cadrul investigației și observațiile făcute de părți asupra raportului de investigație,

**A CONSTATAT:**

Urmare a examinării notei examinatorului nr. DA-07/375 din 04.12.2017, Plenul Consiliului Concurenței a emis Dispoziția de inițiere nr. 37 din 04.12.2017 cu privire la semnele încălcării prevederilor art. 5 din Legea Concurenței nr. 183 din 11.07.2012 în cadrul procedurilor de achiziții publice nr. 17/03739 din 06.11.2017 și nr. 17/04037 din 28.11.2017, organizate și desfășurate de Serviciul Tehnologii Informaționale al Ministerului Afacerilor Interne.

Obiectul investigației, conform Dispoziției nr. 37 din 04.12.2017, îl constituie procedurile de achiziții publice nr. 17/03739 din 06.11.2017 și nr. 17/04037 din 28.11.2017 privind achiziționarea soluției de supraveghere a circulației rutiere organizate și desfășurate de Serviciul Tehnologii Informaționale al Ministerului Afacerilor Interne.

**I. Părțile implicate**

1. **SC „Lisnic Grup” SRL (IDNO 1007600024277)** - întreprindere, care conform Clasificatorului Activităților din Economia Moldovei, are ca gen de activitate: activitatea de proiectare pentru toate categoriile de construcții, pentru urbanism, instalații și rețele tehnico-edilitare, reconstrucții, restaurări (CAEM 17); importul, exportul, elaborarea, producerea și comercializarea mijloacelor criptografice și

tehnice de protecție a informației, dispozitivelor tehnice speciale pentru obținerea ascunsă a informației, prestarea serviciilor în domeniul protecției (CAEM 33); montarea și (sau) reglarea, asistența tehnică a sistemelor automate de semnalizare și de stingere a incendiilor, precum și de protecție a clădirilor împotriva fumului și de înștiințare în caz de incendiu (CAEM 40); Comerțul cu ridicata pe baza de tarife sau contracte (CAEM 511); alte tipuri de comerț cu ridicata (CAEM 5190); construcția și (sau) întreținerea, exploatarea, precum și crearea posturilor de radio sau televiziune, a rețelelor prin cablu (CAEM 53).

2. **„Mixacon-Lux” SRL (IDNO 101660000156)** - întreprindere, care conform Clasificatorului Activităților din Economia Moldovei, are ca gen de activitate: intermediari în comerțul cu produse diverse (CAEM 4619); comerț cu ridicata al altor mașini și echipamente (CAEM 4669); comerț cu ridicata nespecializat (CAEM 4690); activități de editare a altor produse software (CAEM 5829); activități de realizare a soft-ului la comanda (software orientat client) (CAEM 6201); activități de servicii privind sistemele de securizare (CAEM 8020); repararea calculatoarelor și a echipamentelor periferice (CAEM 9511); repararea aparatelor electronice de uz casnic (CAEM 9521).

## **II. Piața relevantă: piața produsului și piața geografică.**

Conform art. 4 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, piață relevantă a produsului reprezintă piața a produselor considerate de consumatori ca interschimbabile sau substituibile datorită utilizării date acestora, caracteristicilor fizice, funcționale și prețului. În cazul investigației date ***pieța produsului***, ținând cont de produsul asupra căruia se constată participarea cu oferte trucate de către întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL, va fi definită drept soluții de supraveghere a circulației rutiere oferite în cadrul procedurii de achiziții nr. 17/04037 din 28.11.2017.

Totodată, ***pieța geografică*** va fi definită ca fiind întreg teritoriu al Republicii Moldova, dat fiind faptul, că potrivit art. 30 alin. (2) lit. d) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, se consideră că piața geografică relevantă este teritoriul Republicii Moldova, când consumatorii se aprovizionează prin licitații ai căror ofertanți sunt întreprinderi situate pe teritoriul Republicii Moldova.

Astfel ***pieța relevantă*** va fi definită drept soluții de supraveghere a circulației rutiere oferite în cadrul procedurii de achiziții publice nr. 17/04037 din 28.11.2017 organizată și desfășurată de Serviciul Tehnologii Informaționale al Ministerului Afacerilor Interne.

### **III. Acte și fapte constatate**

Urmare a examinării materialelor ridicate în urma desfășurării inspecției la sediile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL, a informațiilor acumulate în cadrul investigației și interviurilor desfășurate, s-au constatat următoarele:

1. În vederea achiziționării soluției de supraveghere a circulației rutiere, Serviciul Tehnologii Informaționale al Ministerului Afacerilor Interne a desfășurat licitațiile publice nr. **17/03739** din 06.11.2017 (anulată) și nr. **17/04037** din 28.11.2017 (repetată și anulată).
2. Valoarea estimativă pentru fiecare din licitațiile nr. 17/03739 din 06.11.2017 și nr. 17/04037 din 28.11.2017 este de 6 000 000 lei fără TVA.
3. Conform procesului-verbal nr. 18/17 din 06.11.2017, licitația publică nr. 17/03739 din 06.11.2017 a fost anulată din motivul neprezentării ofertelor de participare, iar în consecință a fost desfășurată procedura repetată nr. 17/04037 din 28.11.2017. La licitația publică nr. 17/04037 din 28.11.2017 se stabilește participarea întreprinderilor SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL.
4. (...)
5. Conform procesului-verbal al grupului de lucru, se constată că la deschiderea ofertelor în cadrul procedurii nr. 17/04037 din 28.11.2017 a fost prezent doar reprezentantul SC „Lisnic Grup” SRL – (...).
6. De asemenea, conform procesului-verbal privind evaluarea ofertelor din cadrul licitației publice 17/04037 se indică asupra faptului, că oferta „Mixacon-lux” SRL nu corespunde cerințelor conform IPO11-IPO27, nefiind prezentate toate documentele solicitate, fiind pasibilă de descalificare, iar oferta SC „Lisnic Grup” SRL corespunde tuturor cerințelor descrise în documentația de licitație. Astfel, conform procesului-verbal privind evaluarea ofertelor din cadrul licitației publice 17/04037 se constată că „Mixacon-Lux” SRL nu a prezentat următoarele documente obligatorii:
  - a) Garanție post implementare 12 luni la momentul livrării complexului;
  - b) Disponibilitatea de bani lichizi sau capital circulant, de resurse creditare sau alte mijloace financiare (suma) 500 000 lei;
  - c) Certificat de aprobare de model eliberat de țările membre a UE – copie – confirmată prin semnătura și ștampila participantului;
  - d) Demonstrarea experienței operatorului economic în domeniul de activitate aferent obiectului contractului ce urmează a fi atribuit. Ofertantul va avea minim 5 ani de experiență specificată în domeniul sistemelor de supraveghere sau de securitate video;
  - e) Neîncadrarea în situațiile ce determină excluderea de la procedura de atribuire, ce vin în aplicarea art. 18 din Legea nr. 131 din 03.07.2015;

- f) Demonstrarea accesului la personalul necesar pentru îndeplinirea corespunzătoare a obiectului contractului ce urmează a fi atribuit (personalul de specialitate care va avea un rol esențial în îndeplinirea acestuia);
- g) Minim ani de experiență specifică în livrarea bunurilor și/sau serviciilor similar 5 ani;
- h) Confirmarea capacității executării calitative a contractului de achiziție;
- i) Garanție bancară 1 %.

(...).

Adițional se constată, că întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL sunt independente una față de alta în sensul Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012

În cadrul inspecției din 04.12.2017 la sediile întreprinderilor SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL, s-au stabilit următoarele:

(...)

În scopul obținerii de informații privind obiectul investigației, SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL au fost invitate la interviu. La 14.12.2017, Jitcov Tudor – administrator al „Mixacon-Lux” SRL a refuzat să ofere careva informații în cadrul interviului. De asemenea, întreprinderea „Lisnic Grup” SRL fiind invitată la 12.12.2017 și 19.12.2017 a refuzat furnizarea informațiilor în cadrul interviului, motivând acest fapt prin aflarea în deplasare a directorului în perioadele 08-14.12.2017 și 18-21.12.2017. Se menționează că prin invitațiile remise în adresa SC „Lisnic Grup” SRL a fost solicitată prezența directorului sau a unei persoane cu funcție de răspundere în cadrul întreprinderii.

(...)

Totodată, cu luarea în considerare a faptului, că oferta „Mixacon-Lux” SRL nu includea documente obligatorii indicate la pct. 6 al capitolului III din prezenta Decizie, cât și (...), se susține că „Mixacon-Lux” SRL a participat la licitația nr. 17/04037 din 28.11.2017 în vederea favorizării desemnării câștigătoare a ofertei SC „Lisnic Grup” SRL.

După cum a fost expus supra, se conchide că ofertele de participare ale SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL nu au fost întocmite în mod individual de fiecare concurent în parte, iar părțile implicate au cunoscut informații confidențiale/ sensibile ale concurentului referitoare la produsele și prețurile ofertate, fiind participante la acordul anticoncurențial încheiate între acestea.

Astfel, faptele supra și documentele cuprinse în dosarul cauzei conduc la concluzia, că părțile implicate au adoptat un comportament anticoncurențial, încheind un acord anticoncurențial, concretizate în participarea cu oferte truate la licitația nr. 17/04037 din 28.11.2017. Se menționează adițional, că acordul

anticoncurențial a celor două întreprinderi a eliminat elementul de incertitudine cu privire la comportamentul concurențial al fiecăreia și a denaturat concurența în cadrul licitației nr. 17/04037 din 28.11.2017.

Astfel, din analiza probatoriului aferent investigației se concluzionează, că întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL au încheiat un acord anticoncurențial prin participarea cu oferte trucate la procedura de achiziție publică organizată de Serviciul Tehnologii Informaționale al Ministerului Afacerilor Interne nr. 17/04037 din 28.11.2017 manifestat prin schimbul de informații strategice referitoare la prețurile ofertate și participarea nemijlocită a întreprinderilor la procedura vizată.

La 29.12.2017, prin scrisorile nr. DA-06/427-2899 și nr. DA-06/428-2900, Consiliul Concurenței a remis părților în cauză (SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL) raportul asupra investigației inițiate prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 37 din 04.12.2017 pentru prezentarea de obiecții și propuneri pe baza acestuia. Observații asupra raportului de investigație au fost recepționate doar de la întreprinderea „Mixacon-Lux” SRL.

- **Observațiile pe marginea raportului de investigație** au fost remise de către „Mixacon Lux” SRL prin scrisoarea cu nr. de intrare 240 din 29.01.2018 după cum urmează:

*Conform Raportului de investigație se indică că "Mixacon-Lux" SRL nu a participat la procedura de achiziții publice nr.17/04037 din 28.11.2017, ba chiar a fost descalificat pe motivul neîndeplinirii unui șir de cerințe stabilite și confirmate IPO11-IP027.*

### **Poziția Consiliului Concurenței**

Conform pct. 5 din Raportul de investigație pe marginea cazului inițiat prin Dispoziția nr. 37 din 04.12.2017 se indică asupra faptului, că potrivit procesului-verbal al grupului de lucru, se constată că la *deschiderea ofertelor* în cadrul procedurii nr. 17/04037 din 28.11.2017 a fost prezent doar reprezentantul SC „Lisnic Grup” SRL – (...). Se menționează că reprezentanții întreprinderilor participante în cadrul unei proceduri de achiziție nu au obligația de a fi prezenți la deschiderea ofertelor.

Totodată, conform procesului-verbal privind evaluarea ofertelor din cadrul licitației publice nr. 17/04037 se constată că „Mixacon-Lux” SRL, are calitatea de operator economic participant în cadrul procedurii de achiziții nr. 17/04037 din 28.11.2017.

În temeiul art. 64 alin. (2) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, în vederea garantării pe deplin a drepturilor la apărare ale părților în cauză, prin

scrisorile nr. DA-06/120-445 din 23.02.2018 și DA-06/121-444 din 23.02.2018, Consiliul Concurenței a invitat întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon Lux” SRL la audieri din oficiu la 02.03.2018, pentru a-și exprima punctul de vedere cu privire la concluziile și propunerile din raportul de investigație. În cadrul respectivelor audieri, nici un reprezentant din cadrul întreprinderilor SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL nu s-au prezentat și nu au comunicat motivele neprezentării.

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

În conformitate cu art. 5 alin. (3) lit. d) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, sunt interzise acordurile îndreptate spre participarea cu oferte truate la licitații sau la orice alte forme de concurs de oferte.

În acest sens, se menționează că *trucare a ofertelor* reprezintă realizarea, prin intermediul licitațiilor sau altor forme de concurs de oferte, a acordurilor anticoncurențiale ale întreprinderilor concurente referitoare la prețuri, la împărțirea piețelor, la sursele de aprovizionare sau la calitatea produselor.

(...)

Trucarea ofertelor s-a realizat prin schimbul de informații comerciale sensibile, cât și prin corelarea ofertelor depuse de cei doi ofertanți, în vederea înlesnirii desemnării ofertei „Lisnic Grup” SRL câștigarea la procedurii de achiziție publică în cauză nr. 17/04037 din 28.11.2017.

Ținând cont de circumstanțele descrise mai sus referitoare la încheierea unui acord anticoncurențial între SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL, se susține că acțiunile acestora au condus la mimarea concurenței, eliminarea elementul de incertitudine cu privire la comportamentul concurențial al fiecăreia și au denaturat concurența în cadrul licitației nr. 17/04037 din 28.11.2017.

În acest sens, cu luarea în considerare a celor expuse supra privind trucarea ofertelor de către întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL se concluzionează încheierea unui acord orizontal de tip cartel dur în sensul art. 7 din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 în cadrul procedurii nr. 17/04037 din 28.11.2017.

Întrucât participarea cu oferte truate reprezintă o restricționare gravă a concurenței prin obiect și cade sub incidența prevederilor art. 5 alin. (3) lit. a) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, nu este nevoie de a se demonstra efectele acestora pe piața în cauză.

Conform art. 71 lit. a) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, Plenul Consiliului Concurenței are dreptul să aplice, prin decizie, întreprinderilor amenzi în cazul în care, în mod intenționat sau din neglijență, aceste întreprinderi încalcă prevederile art. 5 din Lege.

Potrivit art. 72 alin. (1) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, nivelul de bază al amenzii pentru încălcarea normelor materiale ale legislației concurențiale se determină în funcție de gravitatea și durata faptei.

În conformitate cu art. 72 alin. (3) lit. c) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, fapta se încadrează la încălcările de gravitate mare pentru care nivelul de bază al amenzii se stabilește în cuantum de la **2 % până la 4 %** din cifra totală de afaceri din anul anterior sancționării. Cu luarea în considerație a celor menționate mai sus, în cazul de față s-a reținut nivelul de (...) % din cifra totală de afaceri realizată în anul 2017 pentru întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL.

Referitor la durata faptei se reține că procedura de achiziții nr. 17/04037 a avut loc la 28.11.2017 fiind ulterior anulată, anunțul de intenție a fost publicat în Buletinul Achizițiilor Publice nr. 90 din 10.11.2017, durata de timp de la publicare și participare la procedura de achiziție fiind de 19 zile. Astfel, în conformitate cu prevederile art. 72 alin. (5) lit. a) din Legea concurenței nr.183 din 11.07.2012 se constată că acordul anticoncurențial dintre întreprinderile SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL constituie o faptă de scurtă durată (mai puțin de un an), urmând a fi aplicat **factor 1**.

Se reține drept circumstanță agravantă pentru SC „Lisnic Grup” SRL rolul de conducător al acordului anticoncurențial de tip cartel dur dintre SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL, fapt probat prin (...).

Astfel, în corespundere cu prevederile art. 73 alin. (2) lit. d) din Legea concurenței, urmează să fie aplicată o majorare de (...) % din nivelul de bază determinat.

Nivelul de bază al amenzii, în conformitate cu art. 69 alin. (1) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, se stabilește din cifra totală de afaceri înregistrată în anul 2017 de către **SC „Lisnic Grup” SRL – (...) lei și „Mixacon-Lux” SRL - (...)lei** în funcție de gravitate înmulțit cu 1, factorul aferent încălcării de scurtă durată.

Potrivit art. 36 alin. (5) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012 sumele ce reprezintă amenzi sau alte sancțiuni aplicate de Consiliul Concurenței se fac venit la bugetul de stat, în condițiile legii și urmează a fi transferate la conturile beneficiarului: Ministerul Finanțelor, codul fiscal: 1006601000037, IBAN MD83TRGAAA 14311701000000; prestator beneficiar: Ministerul Finanțelor – Trezoreria de Stat.

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

În conformitate cu art. 11 și art. 14 din Codul de executare nr. 443 din 24.12.2004, decizia Consiliul Concurenței privind aplicarea sancțiunilor pecuniare trebuie să conțină denumirea debitorului, codul fiscal, sediul lor, datele bancare de identificare, datele debitorilor - SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL fiind incluse în tabelul nr. 2:

**Tabelul nr. 2**

*Datele debitorilor*

Nr. d/o	Denumirea debitorului, codul fiscal, sediul	Denumirea băncii, cod IBAN
1.	SC „Lisnic Grup” SRL, (IDNO 1007600024277), mun. Chișinău, str. Vasilenco I. nr. 14, ap. 4	(...)
2.	„Mixacon-Lux” SRL (IDNO 1016600000156), mun. Chișinău, or. Durlăști, str. Sadoveanu M., 170/B	(...)

Reieșind din constatările expuse mai sus, în temeiul art. 39 lit. f), art. 41 alin. (1) lit. h), art. 71 lit. a), art. 72, art. 73 din Legea concurenței nr.183 din 11.07.2012, Plenul Consiliului Concurenței

**DECIDE:**

1. A constata încălcarea prevederilor art. 5 alin. (1) și alin. (3) lit. d) de către SC „Lisnic Grup” SRL și „Mixacon-Lux” SRL prin participarea cu oferte trucate la licitația nr. 17/04037 din 28.11.2017 privind achiziționarea soluției de supraveghere a circulației rutiere.
2. A aplica întreprinderii SC „Lisnic Grup” SRL (IDNO 1007600024277), cu adresa juridică în mun. Chișinău, str. Vasilenco I. nr. 14, ap. 4 o amendă în mărime de **476 236,20 lei** (patru sute șaptezeci și șase mii două sute treizeci și șase lei, 20 bani), reprezentând (...) % din cifra de afaceri realizată în anul 2017, cu aplicarea factorului 1.
3. A aplica întreprinderii „Mixacon-Lux” SRL (IDNO 1016600000156), cu adresa juridică în mun. Chișinău, or. Durlăști, str. Sadoveanu M., 170/B, o amendă în mărime de **113 357,52 lei** (o sută treisprezece mii trei sute cincizeci și șapte, 52 lei), reprezentând (...) % din cifra de afaceri realizată în anul 2017, cu aplicarea factorului 1.



4. Sumele prevăzută la pct. 2-3 se vor achita la bugetul de stat (codul IBAN MD83TRGAAA14311701000000) timp de 60 de zile lucrătoare de la data comunicării prezentei decizii, cu mențiune: „amendă aplicată de către Consiliul Concurenței în conformitate cu Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012”. O copie a actului care confirmă plata va fi transmisă Consiliului Concurenței.
5. Prezenta decizie intră în vigoare la data adoptării și va fi adusă la cunoștință părților.

**Președintele Plenului  
Consiliului Concurenței**

**Viorica CĂRARE**