



PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI

DECIZIE

Nr. AAP-21/18-63

Din 06.09.2018

mun. Chișinău

Plenul Consiliului Concurenței, acționând în temeiul art. 41 alin. (1) lit. h) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, Hotărârii Parlamentului nr. 179 din 12.07.2013 privind numirea în funcție a membrilor Plenului Consiliului Concurenței, precum și Hotărârii Parlamentului nr. 220 din 27.09.2013 privind numirea în funcție a unui membru al Plenului Consiliului Concurenței,

analizând raportul de investigație asupra cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 21 din 26.04.2018 și materialele acumulate în cadrul investigației,

A CONSTATAT:

Plenul Consiliului Concurenței, examinând anunțul cu privire la licitația publică privind achiziționarea echipamentului sportiv de către Direcția Generală Educație Tineret și Sport a Consiliului municipal Chișinău (în continuare DGETS), publicat la data de 30.03.2018 pe portalul Agenției Achiziții Publice (mtender.gov.md) și nota examinatorului nr. AAP-05/111 din 26.04.2018, a emis Dispoziția nr. 21 din 26.04.2018 cu privire la inițierea investigației privind semnele încălcării art. 12 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012 de către DGETS, în cadrul licitației publice privind achiziționarea echipamentului sportiv.

I. Părțile implicate

Direcția Generală Educație Tineret și Sport (mun. Chișinău, str. Mitropolit Dosoftei, 99, IDNO 1007601010600), conform informațiilor plasate pe pagina web a Consiliului municipal Chișinău, reprezintă o structură specializată în conducerea învățământului în municipiul Chișinău, subordonată Consiliului municipal Chișinău și Ministerului Educației, Tineretului și Sportului al Republicii Moldova în plan științifico-didactic și are statut de persoană juridică.

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

Conform prevederilor art. 4 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, 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”.

2.1 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 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.

Obiectul prezentei investigații îl constituie anunțul de participare, la procedura achiziției de valoare mică nr. MD-2018-03-30-000011-1, publicat la data de 30.03.2018 de DGETS, privind procurarea echipamentului sportiv.

Prin urmare piața relevantă a produsului poate fi determinată ca: *piața achiziționării echipamentului sportiv în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-2018-03-30-000011-1.*

2.2 Piața geografică relevantă

Piața geografică relevantă cuprinde zona în care sunt localizate întreprinderile implicate în comercializarea produselor și/sau serviciilor incluse în piața relevantă a produsului, în condiții similare de concurență și care poate fi delimitată de ariile geografice învecinate.

Conform prevederilor art. 30 alin. (2), lit. d) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, în cazul aprovizionării consumatorilor prin licitații ai căror ofertanți sânt întreprinderile situate pe teritoriul Republicii Moldova, se consideră că *piața geografică relevantă este teritoriul Republicii Moldova.*

2.3 Piața relevantă este definită drept *piața achiziționării echipamentului sportiv în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-2018-03-30-000011-1 pe teritoriul Republicii Moldova.*

2.4 Perioada supusă examinării

Perioada de timp supusă examinării este perioada publicării de către DGETS a anunțului de participare la procedura achiziției de valoare mică a echipamentului sportiv din 30.03.2018 până în prezent.

III. Acte și fapte constatate

Ca urmare a examinării anunțurilor cu privire la licitațiile publice, publicate pe portalul Agenției Achiziției Publice (mtender.gov.md), a fost identificat anunțul licitației privind achiziționarea echipamentului sportiv de către DGETS.

Conform informației publicate, la data de 30.03.2018 DGETS a anunțat concurs privind procedura achiziției de valoare mică a echipamentului sportiv, cu

termenul de depunere a ofertelor până la data de 10.04.2018. Același anunț specifică că operatorii economici participanți la procedură vor prezenta oferta conform informației conținute în fila 2 a specificației pentru produse.

Astfel, conform datelor din specificațiile tehnice, vor fi achiziționate echipamente sportive de marca – „Joma” și anume trening „Joma” în număr de 25 bucăți, tricou „Joma” – 25 bucăți, pantaloni scurți „Joma” – 25 bucăți și geantă „Joma” – 25 bucăți.

Totodată, s-a constatat că anexele 3 și 4 ale specificației tehnice reprezintă imaginile foto ale echipamentului sportiv, identice celor plasate pe pagina web al magazinului virtual „Joma.md”.

Prin scrisoarea nr. AAP-02/93-897 din 13.04.2018, Consiliul Concurenței a solicitat DGETS să indice temeiul legal care a stat la baza stabilirii în specificațiile tehnice, a denumirii mărcii comerciale „Joma” pentru produsele ce urmau a fi achiziționate.

În acest context, DGETS, prin scrisoarea nr. 0118/1267 din 23.04.2018 a precizat: „Necesitatea publicării acestui concurs a parvenit în urma solicitărilor antrenorilor din instituția sportivă, având un anumit ținut (echipament) care îi reprezintă ca antrenori. La publicarea concursului pe M-Tender, grupul de lucru nu consideră că a creat obstacole sau impedimente pentru operatorii economici doritori de a participa la procedura de achiziție. Grupul de lucru este flexibil pentru evaluarea ofertelor al oricărui operator economic, participant la procedurile anunțate, scopul final fiind obținerea unui produs calitativ, de lungă durată, ținând cont de resursele financiare limitate alocate pentru instituțiile sportive”.

Astfel, s-a menționat că: „DGETS este interesată în organizarea corectă a concursurilor de achiziție conform legislației în vigoare și pentru viitor va ține cont de recomandările Consiliului Concurenței”.

Totodată, la scrisoarea nominalizată a fost atașat demersul Liceului internat municipal cu profil sportiv, nr. 01.03/107 din 13.04.2018 prin care se solicită achiziționarea echipamentului sportiv de marcă comercială „Joma”.

Conform prevederilor art. 15 alin. (1) al Legii nr. 131 din 03.07.2015 privind achizițiile publice, este stabilit că orice operator economic, rezident sau nerezident, persoană fizică sau juridică de drept public sau privat ori grup de astfel de persoane, are dreptul de a participa, în condițiile prezentei legi, la procedura de atribuire a contractului de achiziții publice.

La fel, potrivit art. 37 alin. (4) al Legii nr. 131 din 03.07.2015 privind achizițiile publice, specificațiile tehnice nu vor face referință la o anumită marcă comercială sau la un anumit agent economic, la un brevet, o schiță sau un tip de bunuri, de lucrări și de servicii, nu vor indica o origine concretă, un producător sau un operator economic concret. În cazul în care nu există un mod suficient de exact de expunere a cerințelor față de achiziție, iar o astfel de referință este inevitabilă,

caracteristicile vor include cuvintele „sau echivalentul”, iar potrivit alin. (7) al aceluiași articol specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

Prin urmare, se constată că acțiunile DGETS, manifestate prin referirea în specificațiile tehnice la o anumită marcă comercială în cadrul procedurii de achiziții a echipamentului sportiv nr. MD-2018-03-30-000011-1 din 10.04.2018, a limitat dreptul agenților economici la comercializarea produselor similare.

Prin scrisoarea nr. AAP-08/139-1413 din 08.06.2018 în conformitate cu art. 59 al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, raportul de investigație asupra cazului a fost remis DGETS. Obiecții nu au fost recepționate.

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

Potrivit art. 126 alin. (2) lit. b) al Constituției 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. 8 alin. (1) al Legii cu privire la antreprenoriat și întreprinderi nr. 845-XII din 03.01.1992, 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.

Art. 3 alin. (1) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, prevede că statul asigură libertatea activității de întreprinzător, protecția concurenței loiale și apărarea drepturilor și intereselor întreprinderilor și ale cetățenilor contra practicilor anticoncurențiale și concurenței neloiale.

În conformitate cu art. 12 alin. (1) lit. a) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012 sunt interzise orice acțiuni sau inacțiuni ale autorităților și instituțiilor administrației publice centrale sau locale care restrâng, împiedică sau denaturează concurența, precum limitarea drepturilor întreprinderilor de procurare ori comercializare.

Potrivit art. 12 alin. (3) din Legea concurenței nr. 183 din 11.07.2012, faptele autorităților și instituțiilor administrației publice realizate contrar prevederilor art. 12 alin. (1) constituie încălcări ale Legii concurenței.

Astfel, prin referirea în specificațiile tehnice la o anumită marcă comercială a echipamentului sportiv, Direcția Învățământ, Tineret și Sport a Consiliului municipal Chișinău a limitat participarea întreprinderilor în cadrul procedurii de

achiziții nr. MD-2018-03-30-000011-1 din 10.04.2018, prin ce a încălcat prevederile art. 12 alin. (1) lit. a) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012.

Reieșind din constatările expuse, în temeiul art. 41 și art. 65 alin. (1) lit. b) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012, Plenul Consiliului Concurenței,

DECIDE:

1. A califica acțiunile Direcția Învățământ, Tineret și Sport a Consiliului municipal Chișinău, manifestate prin limitarea participării întreprinderilor în cadrul procedurii de achiziții nr. MD-2018-03-30-000011-1 din 10.04.2018 ca urmare a referinței în specificațiile tehnice la o anumită marcă comercială a echipamentului sportiv, ca încălcare a prevederilor art. 12 alin. (1) lit. a) al Legii concurenței nr. 183 din 11.07.2012.
2. Direcția Învățământ, Tineret și Sport a Consiliului municipal Chișinău va organiza procedurile de concurs public de achiziționare a echipamentului sportiv în strictă conformitate cu legislația în vigoare, inclusiv cu respectarea principiilor concurenței.
3. A informa Agenția Achiziții Publice și Consiliul municipal Chișinău cu prezenta Decizie.
4. Prezenta Decizie intră în vigoare la data adoptării și va fi adusă la cunoștință părților.

**Președintele Plenului
Consiliului Concurenței**

Viorica CĂRARE