



# CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, România, CIF 20329980, CP 030084  
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745, [www.cnsc.ro](http://www.cnsc.ro)

**În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:**

## DECIZIE

**Nr. ...**

**Data: ...**

Prin contestația FN, înregistrată la CNSC sub nr. ... .. formulată de ... cu sediul în ... .. județul ... reprezentat prin ... - Avocat, împotriva caietului de sarcini, elaborat de autoritatea contractantă ... .. cu sediul în ... .. județul ... în cadrul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de servicii, prin „selecție de oferte”, având ca obiect: „CONTRACT DE SERVICII FARMACEUTICE”, cod CPV 85149000-5, s-a solicitat anularea caietului de sarcini și obligarea autorității contractante la întocmirea unui nou caiet de sarcini cu respectarea prevederilor legale privind achizițiile publice.

În baza legii și documentelor depuse de părți,  
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

## DECIDE:

Admite excepția lipsei de interes a contestatorului ... cu sediul în ... .. județul ... invocată de autoritatea contractantă și respinge contestația formulată de acesta, ca fiind introdusă de o persoană care nu are calitatea de persoană vătămată, în contradictoriu cu ... .. cu sediul în ... .. județul ...

Dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

## MOTIVARE

În luarea deciziei, s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația FN, înregistrată la CNSC sub nr. ... .. formulată de ... împotriva caietului de sarcini, elaborat de autoritatea contractantă ... .. în cadrul procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică de servicii, prin „selecție de oferte”, având ca obiect: „CONTRACT DE SERVICII FARMACEUTICE”, cod CPV 85149000-5, s-a solicitat anularea caietului de sarcini și obligarea autorității contractante la întocmirea unui nou caiet de sarcini cu respectarea prevederilor legale privind achizițiile publice.

În fapt, contestatorul menționează că autoritatea contractantă a stabilit drept criteriu de selecție pentru atribuirea contractului de servicii farmaceutice „ordine descrescătoare a cifrei de afaceri pentru fiecare localitate”, ponderea criteriilor de selecție fiind de 50% pentru cifra de afaceri și 50% pentru discountul acordat.

Față de acest aspect, contestatorul apreciază că acest criteriu de selecție este abuziv și favorizant pentru lanțurile mari de farmacii, urmărindu-se eliminarea din competiție a celorlalte farmacii participante la selecția de oferte.

Totodată, susține că autoritatea contractantă a stabilit criteriul de atribuire, pentru județul ... în mod aleatoriu, întrucât, pentru celelalte județe, în caietul de sarcini, acest criteriu nu se aplică.

În vederea soluționării contestației susmenționate, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 6619/.../... 16.04.2014, să transmită copia dosarului achiziției publice, precum și punctul de vedere referitor la contestație.

De asemenea, Consiliul a solicitat autorității contractante să transmită punctul de vedere cu privire la competența CNSC, prin raportare la prevederile art. 16 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Prin adresa nr. 4195047/24.04.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 12774/24.04.2014, autoritatea contractantă a transmis, în copie, documentele solicitate, precum și punctul de vedere referitor la contestația formulată de ... evidențiind următoarele:

- CENTRUL MEDICAL DE DIAGNOSTIC ȘI TRATAMENT AMBULATORIU ... este furnizorul care asigură asistența medicală și farmaceutică pentru următoarele categorii de asigurați: 1. cadrele militare active ale M.A.I. și funcționarii publici cu statut special (polițiștii și cei asimilați acestora); 2. elevii și studenții unităților de învățământ ale M.A.I.; 3. pensionari militari ai M.A.I, polițiștii pensionari și cei asimilați lor, precum și soțul/soția acestora; 4. persoanele private de libertate din aresturile poliției; 5. membrii de

familie ai cadrelor militare în activitate ale M.A.I., polițiștilor și funcționarilor publici asimilați acestora (soțul, soția, copiii și părinții aflați în întreținerea legală a acestora) care beneficiază de gratuități, în conformitate cu prevederile legale;

- asigurații primesc medicamentele prescrise pe rețetă din rețeaua de farmacii civile acreditate și autorizate conform prevederilor legale și care au contract încheiat cu ..., în conformitate cu prevederile art. 136 alin. (1) din Ordinul ministrului administrației și internelor nr. 516 din 25.08.2003 privind acordarea asistenței medicale în rețeaua sanitară a Ministerului Administrației și Internelor;

- decontarea pentru medicamentele procurate din rețeaua de farmacii civile de către asigurat se face pentru valoarea compensată prescrisă de medici de către ..., iar diferența până la valoarea prețului de referință pe substanța activă și concentrație, numită copiată, respectiv partea de contribuție ce revine asiguratului pentru rețele compensate în proporție de 50%, 90% și 100%, este suportată de către Ministerul Afacerilor Interne prin intermediul C.M.D.T.A. ...;

- în conformitate cu punctul de vedere al ANRMAP menționat în adresa înaintată către ...." (unitate sanitară din cadrul Ministerului Afacerilor Interne), în data de 31.05.2010, "atribuirea contractelor de achiziție publică, ce au ca obiect prestarea de servicii din categoria celor incluse în anexa 2B, se poate realiza pe baza unor norme procedurale interne care trebuie să fie elaborate de fiecare autoritate contractantă și care vor fi adaptate specificului contractelor ce urmează să fie atribuite";

- astfel, ... a întocmit Normele metodologice cu privire la selectarea farmaciilor comunitare în vederea încheierii contractului de prestări servicii farmaceutice nr. 4.194.700 din 09.04.2014 și caietul de sarcini aferent achiziției nr. 4.194.701 din 09.04.2014, publicându-le pe site-ul MINISTERULUI AFACERILOR INTERNE – [www.mai.gov.ro](http://www.mai.gov.ro) - secțiunea Transparența instituțională.

Referitor la contestația depusă de ... autoritatea contractantă face următoarele precizări:

- avocat ..., considerându-se persoană vătămată, contestă criteriul de selecție pentru atribuirea contractului de prestări servicii farmaceutice "ordine descrescătoare a cifrei de afaceri pentru fiecare localitate", stabilind ca pondere a criteriilor de selecție 50% pentru cifra de afaceri și 50% pentru discountul acordat", opinând că "acest criteriu de selecție este abuziv și favorizant pentru lanțurile mari de farmacii, urmărindu-se eliminarea din competiție a celorlalte farmacii participante la selecția de oferte";

- având în vedere cele mai sus, menționează faptul că pentru stabilirea acestui criteriu, pe care nu îl consideră abuziv și restrictiv, a

avut în vedere următoarele: a) corelarea numărului de asigurați (aproximativ 10.000) cu numărul medicilor prescriptori și distribuția teritorială a farmaciilor în județul ... după cum urmează: 4 farmacii în municipiul ...; 1 farmacie în municipiul Câmpina; 1 farmacie în orașul Sinaia; b) restrângerea numărului de farmacii, ținând cont de faptul că fondurile se epuizează în primele zile, pacienții semnalând permanent acest neajuns, fiind nevoiți să se deplaseze la toate farmaciile de pe raza județului ... aflate în relație contractuală cu ...; c) alocarea de fonduri bugetare către un număr mai mic de farmacii pentru ca aceste fonduri să nu mai fie disipate și să asigure un timp mai mare de eliberare a rețetelor; d) cifra de afaceri se calculează prin împărțirea valorii acesteia la numărul total de farmacii ale operatorului economic ofertant aflate în relație contractuală cu CNAS și ..., respectiv cifra de afaceri este media pe un punct farmaceutic (farmacie) cu care, ulterior, se va încheia contractul; e) posibilitatea ca operatorul economic să poată să se aprovizioneze cu cât mai multe D.C.I. -uri (Denumirea Comercială Internațională a medicamentelor). O cifră de afaceri mică poate indica imposibilitatea aprovizionării; f) fondurile alocate sunt insuficiente, astfel încât dacă s-ar încheia contracte cu toate farmaciile comunitare, luând în calcul numărul de asigurați pentru care s-ar elibera rețete, ar însemna ca fiecare farmacie să onoreze un număr mic de rețete, având în vedere valoarea medicamentelor prescrise;

- stabilirea criteriului cifră de afaceri nu este discriminatoriu și nu îngreșește participarea operatorilor economici specializați la această procedură, deoarece la stabilirea clasamentului final se ia în calcul cifra de afaceri medie anuală care se împarte la numărul de farmacii pe care operatorul economic respectiv le are în relație contractuală cu casele de asigurare de sănătate (atât CNAS, cât și ...); pentru acest motiv a solicitat datele din Formularul nr. 1.

Având în vedere faptul că nu a făcut aceste precizări în caietul de sarcini, autoritatea contractantă afirmă că a luat măsura completării acestuia cu precizările menționate mai sus și introducerea formulei prin care se stabilește clasamentul final prin aplicarea ponderii criteriilor de selecție de 50% pentru cifra de afaceri și 50% pentru discountul acordat.

Formula de calcul este următoarea:

a. Discount comercial - 50% ( 50 puncte)

a) pentru oferta care conține discountul cel mai mare, se acordă punctajul maxim

b) pentru un discount, mai mic decât cel prevăzut la litera a), punctajul se acordă pe baza următorului algoritm de calcul:

$$P1(n) = (Dt(n) / Dt(m)) \times Pmax$$

$P1(n)$  - punctajul obținut de fiecare ofertă în urma aplicării algoritmului de calcul;

$Dt(n)$  - discountul acordat de ofertantul pentru care se calculează punctajul  $P1(n)$

$Dt(m)$  - discountul cel mai mare dintre ofertele depuse  $P_{max}$  - punctajul maxim alocat = 50 puncte

b. Cifra de afaceri (pentru fiecare farmacie/punct farmaceutic) - 50% ( 50 puncte)

a) pentru oferta care conține cifra de afaceri cea mai mare, se acordă punctajul maxim

b) pentru cifra de afaceri, mai mică decât cea prevăzută la litera a), punctajul se acordă pe baza următorului algoritm de calcul:

$$P2(n) = ( CA(n) / CA(m) ) \times P_{max}$$

$P2(n)$  - punctajul obținut de fiecare ofertă în urma aplicării algoritmului de calcul;

$CA(n)$  - cifra de afaceri a ofertantului pentru care se calculează punctajul  $P1(n)$

$CA(m)$  - cifra de afaceri cea mai mare dintre ofertele depuse  $P_{max}$  - punctajul maxim alocat = 50 puncte

c. Punctajul total întrunit de fiecare ofertă în parte se calculează pe baza următoarei formule

$$Pt(n) = P1(n) + P2(n).$$

Din punctul său de vedere, autoritatea contractantă consideră că această contestație nu conține toate elementele prevăzute de art. 270 alin.(1) și se află în situația prevăzută de art. 270 alin.(2) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Mai mult, apreciază că contestatorul nu se încadrează în prevederile art. 255 din ordonanța mai sus menționată, în accepțiunea aliniatului (1) ca fiind persoană vătămată, întrucât cabinetul de avocatură nu poate fi operator economic așa cum prevede aliniatul (2) al aceluiași articol, care să desfășoare activități farmaceutice, deoarece:

- obiectul principal de activitate prevăzut în statutul societăților comerciale eliberat de Oficiul Registrului Comerțului, trebuie să fie prestări de servicii farmaceutice;

- să dețină autorizație de la Ministerul Sănătății pentru a putea desfășura activități de prestări servicii farmaceutice;

- cabinetul de avocatură nu este asimilat societăților comerciale ce funcționează în baza Legii nr. 31/1990 cu modificările și completările ulterioare, deci nu poate desfășura activități de prestări servicii farmaceutice, în concluzie nu este persoană vătămată în accepțiunea art. 255 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Analizând actele existente la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

... .. a organizat, în calitate de autoritate contractantă, procedura de a contractului de achiziție publică de servicii, prin „selecție de oferte”, având ca obiect: „CONTRACT DE SERVICII FARMACEUTICE”, cod CPV 85149000-5, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, pe site-ul propriu, invitația de participare din data de 10.04.2014, conform căreia valoarea estimată este de 1.224.000 lei, fără TVA.

Conform prevederilor art. 278 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul trebuie să se pronunțe mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond.

Având în vedere norma anterior invocată, Consiliul va proceda la soluționarea excepției lipsei de interes, invocată de ... .. în cadrul punctului său de vedere, transmis prin adresa nr. 4.195.047/24.04.2014, înregistrată la CNSC sub nr. 12774/24.04.2014.

În vederea respectării principiului contradictorialității, enunțat la art. 269 din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul a solicitat, contestatorului, prin adresa nr. 7945/.../...06.05.2014, punctul de vedere cu privire la excepția invocată de către autoritatea contractantă, acesta nerăspunzând până la data prezentei decizii.

Astfel, potrivit prevederilor art. 255 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, *„orice persoană care se consideră vătămată într-un drept ori într-un interes legitim printr-un act al autorității contractante, prin încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante de a emite un act, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim pe cale administrativ - jurisdicțională sau în justiție, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență”*.

Față de aceste aspecte, coroborat cu alin. (2) din articolul antemenționat rezultă *„ipso facto”* că persoana care formulează o contestație, deci care se consideră vătămată, trebuie să îndeplinească cumulativ două condiții și anume: are sau a avut un interes legitim în legătură cu procedura de atribuire și a suferit, suferă sau riscă să sufere vreun prejudiciu, urmare a actului autorității contractante.

Astfel, interesul este folosul practic, imediat, pe care-l are o parte pentru a justifica punerea în mișcare a procedurii de soluționare a contestației.

Pentru a justifica contestația depusă la Consiliu, interesul contestatorului trebuie, la rândul său, să îndeplinească cumulativ anumite condiții, astfel, el trebuie să fie legitim, să fie personal și

direct, adică folosul practic urmărit prin declanșarea procedurii de soluționare a contestațiilor să aparțină celui care recurge la formularea contestației și să fie născut și actual, deci să existe în momentul în care este formulată contestația, deoarece rolul Consiliului este de a soluționa litigii deja născute.

Prin declanșarea unei proceduri de soluționare a contestației, nu este îngăduit unei persoane să apere interesul altei persoane și deci nici interesul colectiv, deoarece cerința ca interesul să fie direct și personal, al celui care acționează, reprezintă aspectul subiectiv al condițiilor de exercițiu ale acțiunii de a contesta.

În aceste condiții, este evident că ... la momentul depunerii contestației, nu a avut un interes legitim direct în legătură cu respectiva procedură de atribuire, având în vedere obiectul acestuia, respective servicii farmaceutice.

Astfel, actul autorității contractante criticat de către ... deși de natură să producă efecte juridice, nu este de natură a-i fi produs contestatorului un prejudiciu direct, nici în trecut, nici în prezent și nici în viitor, prin urmare nu este îndeplinită condiția cumulativă a vătămării dreptului ori interesului legitim al contestatorului, ce s-ar fi produs printr-un act considerat nelegal al autorității contractante, emis cu încălcarea dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice, așa cum dispune art. 255 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, deci contestatorul nu îndeplinește condiția de parte vătămată.

Față de toate aspectele de fapt și de drept mai sus evocate, Consiliul urmează ca, în temeiul art. 278 alin. (1) și (5) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, admite excepția lipsei de interes a contestatorului ... invocată de autoritatea contractantă și respinge contestația formulată de acesta, ca fiind introdusă de o persoană care nu are calitatea de persoană vătămată, în contradictoriu cu ... ..

În temeiul art. 278 alin. (6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va dispune continuarea procedurii de atribuire.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

**PREȘEDINTE COMPLET**

...

**MEMBRU COMPLET**

...

...

**MEMBRU COMPLET**

Redactat în 4 exemplare originale, conține 8 (opt) pagini.