



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnscc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

**Nr. 282/C11/137
06.02.2017**

Prin contestația nr. 69 din 13.01.2017, transmisă prin mijloace electronice (e-mail) la data de 16.01.2017, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 1678 din 16.01.2017, formulată de FARMEXPERT D.C.I. SRL, cu sediul social în București, str. Amilcar C. Săndulescu nr. 7, sector 6, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă Tribunalul București cu nr. J40/9802/1996, având CUI 8955860, atribut fiscal RO, reprezentată de Iulian Trandafir în calitate de Director General, și convențional de Roxana-Lorena Buzdugan în calitate de consilier juridic, împotriva adresei nr. 8675 din 06.01.2017 reprezentând răspunsurile la solicitările de clarificări, emisă de către SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI, cu sediul în Ploiești, str. Ana Ipătescu nr. 59, județul Prahova, cod poștal 100337, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, desfășurată în conformitate cu cap. III, secțiunea 1, paragraful 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de atribuire fiind online, fără etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea încheierii acordului-cadru, cu scopul de a stabili termenii și condițiile care guvernează contractele de achiziție publică de produse ce urmează a fi atribuite într-o anumită perioadă, divizat pe loturi, având ca obiect „ACORD-CADRU PENTRU ACHIZIȚIE MEDICAMENTE ANTINEOPLAZICE”, cod CPV 33652100-6 – Antineoplasice (Rev.2), sa solicitat Consiliului să dispună:

1. anularea, în parte a adresei nr. 8675 din 06.01.2017, respectiv cu privire la modificările aduse art. 7.1 din acordul-cadru, art. 9.2, art. 12.2 și art. 23.2 din contractul subsecvent de furnizare, și pe cale de consecință:

- obligarea autorității contractante la eliminarea din cuprinsul art. 7.1 din acordul-cadru și art. 9.2 din contractul subsecvent de furnizare

(astfel cum au fost acestea stabilite de autoritatea contractantă prin adresa nr. 8675/06.01.2017), a dispozițiilor care stabilesc că termenul „....achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova” ca fiind nelegale și înlocuirea acestora cu dispoziții potrivit cărora termenul de plată este de 60 de zile calendaristice de la primirea facturilor;

- obligarea autorității contractante la modificarea cuantumului de penalitate prevăzut de art. 12.2 și 23.2 din contractul subsecvent de furnizare de la 0,02% la un cuantum de penalitate cel puțin egal cu dobânda legală penalizatoare, respectiv 0,03% pentru fiecare zi de întârziere;

2. pe cale de consecință, obligarea autorității contractante la emiterea documentației aferentă procedurii de achiziție cu respectarea condițiilor stabilite de dispozițiile legale în materie și prin remedierea actelor care afectează această procedură.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația depusă, FARMEXPERT D.C.I. SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de licitație deschisă, desfășurată în conformitate cu cap. III, secțiunea 1, paragraful 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de atribuire fiind online, fără etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI, în vederea încheierii acordului-cadru, cu scopul de a stabili termenii și condițiile care guvernează contractele de achiziție publică de produse ce urmează a fi atribuite într-o anumită perioadă, divizat pe loturi, având ca obiect „ACORD-CADRU PENTRU ACHIZIȚIE MEDICAMENTE ANTINEOPLAZICE”, inițiată prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. 171935 din 08.12.2016, a solicitat Consiliului să dispună cele menționate în partea introductivă.

În cuprinsul contestației, FARMEXPERT D.C.I. SRL face un scurt istoric al procedurii, precizând următoarele:

- prin documentația de atribuire, autoritatea contractantă nu a informat operatorii economici despre termenul de plată în care achizitorul va achita produsele achiziționate de la furnizor;

- în data de 19.12.2016, a trimis autorității solicitarea de clarificări nr. 1777 prin care a cerut să i se comunice termenul de plată;

- prin adresa nr. 1675/06.01.2017, autoritatea contractantă i-a răspuns precizând că termenul de plată ce se va aplica prin art. 7.1 din acordul-cadru și art. 9.2 din contractul subsecvent este de „30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova”;

- prin adresa nr. 1858/11.01.2017, a solicitat SPITALULUI MUNICIPAL PLOIEȘTI „Eliminarea din cuprinsul dispozițiilor art. 7.1 din acordul-cadru și art. 9.2 din contractul subsecvent de furnizare a dispozițiilor care stabilesc că termenul de plată este de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova ca fiind nelegale și înlocuirea acestora cu dispoziții potrivit cărora termenul de plată este de 60 de zile calendaristice de la data primirii facturii și recepționării produselor”;

- prin adresa nr. 209/11.01.2017, ca răspuns la adresa nr. 1858/11.01.2017, autoritatea a precizat că își menține punctul de vedere din adresa cu privire la termenul de plată;

- în data de 19.12.2016, a trimis autorității solicitarea de clarificări nr. 1771 prin care a cerut, printre altele, comunicarea cuantumului de penalitate ce se va aplica părților potrivit art. 12.1 și 12.2 din contract și modificarea art. 23.1 și 23.2 din contractul subsecvent prin eliminarea cuantumului de penalitate de 0,02%; se impunea această modificare, întrucât art. 23.1 și 23.2 din contractul subsecvent stabileau ca sancțiune aplicată părților plata dobânzii legale penalizatoare în cuantum de 0,03%/zi;

- prin adresa nr. 8675/06.01.2017, ca răspuns la clarificarea nr. 1778/19.01.2017, autoritatea contractantă a precizat că se elimină din contract dobânda legală, iar cota de penalitate din contract este de 0,02% pentru fiecare zi de întârziere.

Cu privire la stabilirea de către SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI a termenului de plată de „...30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova”, FARMEXPERT D.C.I. SRL arată că, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1)-(4) din HG nr. 395/2016, răspunderea pentru asigurarea fondurilor necesare achiziționării produselor ce fac obiectul contractelor de achiziții publice revine autorității contractante.

Contestatoarea arată că, din analiza dispozițiilor comunicate prin adresa privind stabilirea termenului de plată în sarcina achizitorului,

reiese că achizitorul nu își asumă un termen de plată pentru achitarea produselor achiziționate, ba mai mult, condiționează aceasta obligație de o acțiune realizată de o terță persoană, respectiv Casa de Asigurări de Sănătate Prahova, încălcând în acest fel principiile statuate de legiuitor prin art. 2 alin. (2) lit. e) și f) din Legea nr. 98/2006.

Întrucât, atât acordul-cadru, cât și contractul subsecvent reprezintă legea părților, iar prin semnarea acestora părțile stabilesc regulile și/sau condițiile care vor guverna obligațiile asumate, contestatoarea apreciază că, aceste contracte trebuie să stabilească termene concrete privind executarea propriilor obligații, fără condiționarea acestor obligații de relația contractuală cu un terț. Solicitarea autorității adresată operatorului economic pentru a furniza, se materializează prin încheierea contractului de furnizare, astfel că, aceasta nu are dreptul să stabilească că achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova.

Totodată, evidențiază că, potrivit Legii nr. 98/2016, autoritatea contractantă este emitentul documentației de atribuire și are puterea de a decide cu privire la condițiile impuse operatorilor economici, însă emiterea acestei documentații trebuie să se facă cu respectarea dispozițiilor minime garantate de legiuitor și a principiilor prevăzute de art. 2 din legea invocată.

Totodată, subliniază că, principalele obligații ce revin părților într-un contract de furnizare sunt livrarea de către furnizor a produselor stabilite și plata de către achizitor a produselor achiziționate de la furnizor; astfel, este de esența unui contract de furnizare ca pentru achiziționarea produselor beneficiarul să achite furnizorului prețul acestora.

Prin urmare, contestatorul consideră că atât principiile achizițiilor publice, cât și regulile generale comerciale, impun ca părțile contractuale să-și asume răspunderi egale și echitabile.

Având în vedere că autoritatea contractantă a stabilit furnizorului un termen de furnizare, contestatoarea apreciază că este echitabil și corect ca și achizitorul să-și asume față de furnizor un termen de plată clar și determinat la care se obligă să achite acestuia produsele livrate în conformitate prevederile contractului de furnizare.

FARMEXPERT D.C.I. SRL precizează că, în raporturile dintre autoritățile contractante și profesioniști, termenul legal de plată este reglementat de Legea nr. 72/2013, prin art. 6 „Termen legal de plată” din cap. III Contracte între profesioniști și autorități contractante.

Întrucât SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI este o instituție publică din domeniul sănătății, contestatoarea afirmă că îi sunt aplicabile dispozițiile legale privind termenul legal de plată prevăzute de art. 6 alin. (4) din Legea nr. 72/2013, potrivit căreia „în cazul instituțiilor

publice din domeniul sănătății și entităților publice care furnizează servicii medicale de sănătate, termenul legal de plată pentru obligațiile bănești rezultând din contracte încheiate cu profesioniști este de cel mult 60 de zile calendaristice”.

În concluzie, FARMEXPERT D.C.I. SRL consideră că termenul de plată de 60 de zile propus este un termen de plată legal și motivat de prevederile legale mai sus prezentate.

În susținerea afirmației sale, contestatoarea invocă Deciziile CNSC nr. 2780/312 C10/2805/01.07.2011, nr. 2514/C11/2972/01.08.2012 și nr. 877/95C9/671/13.03.2013.

Referitor la cuantumul de penalitate de 0,02%/zi aplicat achizitorului prin art. 12.2 și 23.2 din contractul subsecvent, FARMEXPERT D.C.I. SRL arată că, în raporturile dintre autoritățile contractante și profesioniști, penalitatea pentru neîndeplinirea obligațiilor este prevăzută de Legea nr. 72/2013, art. 8 „Dobânzi penalizatoare” din cap. III Contracte între profesioniști și autorități contractante, coroborat cu dispozițiile art. 4 din același act normativ, potrivit cărora: art. 8 alin. (1) „în raporturile dintre autoritățile contractante și profesioniști, creanța de plată constând în prețul bunurilor livrate sau tariful serviciilor prestate produce dobânzi penalizatoare” și art. 4 „dacă părțile nu au stabilit nivelul dobânzii pentru plata cu întârziere, se va aplica dobânda legală penalizatoare, calculată potrivit art. 3 din Ordonanța Guvernului nr. 13/2011 privind dobânda legală remuneratorie și penalizatoare pentru obligații bănești, precum și pentru reglementarea unor măsuri financiar-fiscale în domeniul bancar”. Potrivit art. 3 alin. (2)¹ din Ordonanța nr. 13/2011 dobânda legală penalizatoare se stabilește la nivelul ratei dobânzii de referință a BNR plus 8 puncte procentuale, care la data prezentei este în cuantum de 0,030%/zi întârziere.

Totodată, subliniază că, dispozițiile art. 14 lit. a) din Legea nr. 72/2013, califică drept abuzivă clauza contractuală care stabilește dobânzi penalizatoare inferioare dobânzii legale penalizatoare, iar neaplicarea/nerespectarea acestei dispoziții legale se sancționează cu nulitatea absolută pentru clauza nelegală care stabilește dobânzi penalizatoare inferioare dobânzii legale penalizatoare.

De asemenea, evidențiază că, prin dispozițiile art. 1535 alin. (1) și 1536 din NCC, legiuitorul a stabilit că, atât în cazul obligațiilor bănești, cât și în cazul obligațiilor de a face, creditorul are dreptul, fără dovedirea vreunui prejudiciu, la o penalitate minimă prevăzută de dobânda legală penalizatoare, calculată conform dispozițiilor legale.

Prin urmare, contestatoarea precizează că sancțiunea minimă garantată de legiuitor pentru neîndeplinirea obligațiilor asumate este dobânda legală penalizatoare, iar orice clauză care stabilește dobânda penalizatoare, respectiv clauza penală sub minimul dobânzii legale este abuzivă și nelegală.

În concluzie, FARMEXPERT D.C.I. SRL consideră clauza contractuală prevăzută de art. 10.2 din acordul-cadru ca fiind abuzivă și lovită de nulitate, întrucât dobânda penalizatoare stabilită de autoritatea contractantă prin această clauză este de 0,01%/zi întârziere, respectiv sub dobânda legală penalizatoare de 0,030%/zi întârziere.

În susținerea afirmației sale, contestatoarea invocă Deciziile CNSC nr. 2126/C4/2372/18.06.2013, nr. 2976/C1/3376/21.08.2013, nr 3068/C6/ 3377/28.08.2013. nr. 3205/C6/3643/06.09.2013, nr 39S/C1/221/07.02. 2014 și nr. 2296/C1/2592/27.12.2016, precum și Decizia Curții de Apel Craiova - Secția Contencios Administrativ și Fiscal nr. 14364/2013.

Prin adresa nr. 1945/137/C11/17.01.2017, Consiliul a solicitat autorității contractante dosarul achiziției, precum și punctul de vedere cu privire la contestația formulată de FARMEXPERT D.C.I. SRL.

Prin adresa nr. 469/18.01.2017, înregistrată la CNSC sub nr. 2251/19.01.2017, autoritatea contractantă a transmis documentele solicitate, precum și punctul de vedere cu privire la contestație.

În cuprinsul punctului de vedere, SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI face un scurt istoric al procedurii, menționând că medicamentele antineoplazice ce constituie obiectul acordului-cadru de furnizare în cauză fac parte din Programul Național de Oncologie, ce cuprinde finanțare, achiziție medicamente, etc. și se realizează în conformitate cu prevederile contractelor anuale pentru finanțarea programelor/subprogramelor din cadrul programelor de sănătate naționale curative încheiate în Casa de Asigurări de Sănătate Prahova și Spitalul Municipal Ploiești.

În acest sens, subliniază că este încheiat contractul nr. 2/ 27.04.2015 (înregistrat la CAS Prahova cu nr. 134/27.04.2015 și la SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI cu nr. C126/27.04.2015) pentru finanțarea programelor/subprogramelor din cadrul programelor de sănătate naționale curative în anii 2015-2016, evidențiind că decontarea medicamentelor se realizează de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova, în limitele prevederilor bugetare trimestriale alocate, precum și a creditelor bugetare deschise de către ordonatorul principal de credite la capitolul «Asistență medicală», art. 15, lit. a.

Totodată, arată că SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI, în calitate sa de beneficiar al Programului Național de Oncologie și nu de ordonator principal de credite, efectuează plata facturilor în momentul în care primește aceste sume de la Casa de Asigurări de Sănătate, fiind ilegală plata acestor facturi din alte surse de finanțare.

De asemenea, menționează că, în contractul nr. 2/2015, la art. 8, se specifică următoarele: (1) «casa de asigurări de sănătate analizează indicatorii prezentați prin decont în maximum 3 zile lucrătoare de la primire». (2) «validarea facturilor depuse în vederea decontării se

realizează în termen de 30 zile de la data depunerii documentelor justificative». (3) «decontarea contravalorii facturii prezentate în copie de către unitatea sanitară pentru medicamentele și/sau materialele sanitare specifice achiziționate în condițiile legii se realizează lunar în limita sumei prevăzute în contract și a fondurilor disponibile, cu această destinație, în ordine cronologică, până la 60 zile calendaristice de la data depunerii facturilor în vederea decontării de către casa de asigurări de sănătate».

În concluzie, autoritatea contractantă afirmă că termenul de plată al facturilor nu poate fi de 30 zile, așa cum a fost solicitat de către FARMEXPERT D.C.I. SRL, ci acela de 30 zile calendaristice de la data decontării de către Casa de Asigurări de Sănătate, întrucât nu este ordonator principal de credite și, în consecință, poate efectua plățile numai după momentul la care banii au fost eliberați de către casa de asigurări de sănătate.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura de licitație deschisă, desfășurată în conformitate cu cap. III, secțiunea 1, paragraful 2 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de atribuire fiind online, a fost inițiată de SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI, în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru, cu scopul de a stabili termenii și condițiile care guvernează contractele de achiziție publică de produse ce urmează a fi atribuite într-o anumită perioadă, divizat pe loturi, având ca obiect „ACORD-CADRU PENTRU ACHIZIȚIE MEDICAMENTE ANTINEOPLAZICE”, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare nr. 171935 din 08.12.2016, stabilind data pentru depunerea ofertelor 16.01.2017 ora 16:00. Potrivit acestuia, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a acordului-cadru fiind de 28.820.732,4 lei, fără TVA.

În calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de achiziție publică în cauză, FARMEXPERT D.C.I. SRL a primit din partea autorității contractante adresa nr. 8675 din 06.01.2017, transmisă prin fax la data de 06.01.2016 prin care i s-au comunicat răspunsurile la solicitările de clarificări. În adresă se precizează, printre altele, următoarele:

„B. Ca răspuns la adresa dumneavoastră nr. 1777/19.12.2016, înregistrată la Spitalul Municipal Ploiești cu nr. 8526/22.12.2016, vă comunicăm următoarele:

În conformitate cu prevederile punctului 7.1 din acordul cadru și 9.2 din contractul subsecvent, achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova.”.

Împotriva adresei nr. 8675 din 06.01.2017 reprezentând răspunsurile la solicitările de clarificări, emisă de către autoritatea contractantă, în vederea derulării procedurii de achiziție publică în cauză, FARMEXPERT D.C.I. SRL formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită Consiliului să dispună:

1. anularea, în parte a adresei nr. 8675 din 06.01.2017, respectiv cu privire la modificările aduse art. 7.1 din acordul-cadru, art. 9.2, art. 12.2 și art. 23.2 din contractul subsecvent de furnizare, și pe cale de consecință:

- obligarea autorității contractante la eliminarea din cuprinsul art. 7.1 din acordul-cadru și art. 9.2 din contractul subsecvent de furnizare (astfel cum au fost acestea stabilite de autoritatea contractantă prin adresa nr. 8675/06.01.2017), a dispozițiilor care stabilesc că termenul *„...achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova”* ca fiind nelegale și înlocuirea acestora cu dispoziții potrivit cărora termenul de plată este de 60 de zile calendaristice de la primirea facturilor;

- obligarea autorității contractante la modificarea cuantumului de penalitate prevăzut de art. 12.2 și 23.2 din contractul subsecvent de furnizare de la 0,02% la un cuantum de penalitate cel puțin egal cu dobânda legală penalizatoare, respectiv 0,03% pentru fiecare zi de întârziere;

2. pe cale de consecință, obligarea autorității contractante la emiterea documentației aferentă procedurii de achiziție cu respectarea condițiilor stabilite de dispozițiile legale în materie și prin remedierea actelor care afectează această procedură.

În modelul inițial al acordului-cadru elaborat de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în cauză, la art. 7.1, s-au menționat următoarele:

„7.1 – Promitentul-achizitor se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termenul convenit, respectiv

(se precizează termenul de plată)”

De asemenea, în modelul inițial al contractului subsecvent elaborat de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în cauză, la art. 9.2, s-au menționat următoarele:

„9.2 – Achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termenul convenit de la emiterea facturii de către acesta. Plățile în valută se vor efectua prin respectarea prevederilor legale.

(se precizează termenul de plată de la emiterea facturii și, după caz, graficul de plată)”

Analizând cauza supusă soluționării, Consiliul reține că FARMEXPERT D.C.I. SRL a solicitat autorității contractante prin adresa nr. 1777 din 19.12.2016 următoarele:

„- comunicarea termenului de plată, având în vedere că acesta nu se regăsește în art. 7.1 din acordul cadru și art. 9.2 din contractul subsecvent.”

Autoritatea contractantă răspunde prin adresa nr. 8675 din 06.01.2017, transmisă prin fax la data de 06.01.2016 prin care i s-au comunicat răspunsurile la solicitările de clarificări, arătând printre altele, după cum urmează:

„B. Ca răspuns la adresa dumneavoastră nr. 1777/19.12.2016, înregistrată la Spitalul Municipal Ploiești cu nr. 8526/22.12.2016, vă comunicăm următoarele:

În conformitate cu prevederile punctului 7.1 din acordul cadru și 9.2 din contractul subsecvent, achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova.”.

De asemenea, în modelul contractului subsecvent elaborat de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de achiziție publică în cauză, s-a menționat o procedură de recepție și de verificare a produselor (art. 13).

Consiliul reține că în cauză sunt aplicabile următoarele dispoziții legale în forma în vigoare la data inițierii procedurii de achiziție publică, prin publicarea în sistemul electronic de achiziții publice (SEAP) a anunțului de participare (n.n. 08.12.2016):

- prevederile art. 6 alin. (1) lit. c), alin. (2) și (4) din Legea nr. 72/2013 privind măsurile pentru combaterea întârzierii în executarea obligațiilor de plată a unor sume de bani rezultând din contracte încheiate între profesioniști și între aceștia și autorități contractante, care stabilesc următoarele:

„(1) Autoritățile contractante execută obligația de plată a sumelor de bani rezultând din contractele încheiate cu profesioniști cel târziu la:

[...]

c) 30 de zile calendaristice de la recepție sau verificare, dacă prin lege sau prin contract se stabilește o procedură de recepție ori de verificare pentru certificarea conformității mărfurilor sau serviciilor, iar autoritatea contractantă a primit factura ori cererea echivalentă de plată la data recepției sau verificării ori anterior acestei date.

(2) Procedura de recepție sau verificare prevăzută la alin. (1) lit. c) nu poate depăși 30 de zile calendaristice de la data primirii bunurilor sau prestării serviciilor. [...]

[...]

(4) În cazul instituțiilor publice din domeniul sănătății și entităților publice care furnizează servicii medicale de sănătate, termenul legal de plată pentru obligațiile bănești rezultând din contracte încheiate cu profesioniști este de cel mult 60 de zile calendaristice, care se calculează potrivit prevederilor alin. (1).”

- prevederile art. 24 alin. (2) din Normele tehnice de realizare a programelor naționale de sănătate curative pentru anii 2015 și 2016, din 30.03.2015, aprobate prin Ordinul președintelui Casei Naționale de Asigurări de Sănătate nr. 185/2015, potrivit cărora:

„(2) Decontarea serviciilor medicale, medicamentelor, materialelor sanitare, dispozitivelor medicale și altora asemenea, acordate în cadrul programelor, se realizează lunar de către casele de asigurări de sănătate, din fondurile aprobate cu această destinație, în limita sumelor disponibile, în ordine cronologică, până la 60 de zile calendaristice de la data depunerii/transmiterii facturilor în vederea decontării de către casele de asigurări de sănătate și acordării vizei de «bun de plată», [...].”

- prevederile art. 21 alin. (10) lit. a) din Hotărârea Guvernului nr. 206/2015 privind aprobarea programelor naționale de sănătate pentru anii 2015 și 2016, care stabilesc următoarele:

„(10) Decontarea pentru activitatea curentă a anilor 2015-2016 se efectuează în limita sumelor disponibile aprobate cu această destinație, în ordine cronologică, după cum urmează:

a) până la 60 de zile calendaristice de la data depunerii facturilor pentru decontarea activităților din cadrul programelor naționale de sănătate contractate de către direcțiile de sănătate publică, instituții publice sau Ministerul Sănătății, după caz;”

Având în vedere dispozițiile legale de mai sus, în vigoare la data inițierii procedurii de achiziție publică (n.n. 08.12.2016), Consiliul reține faptul că termenul de decontare a facturilor privind achiziția medicamentelor ce fac obiectul prezentului acord-cadru este de 60 de zile calendaristice de la data depunerii acestora la casa de asigurări de sănătate. Având în vedere că procedura de recepție sau verificare a mărfurilor nu poate depăși 30 de zile calendaristice de la data primirii acestora coroborat cu faptul că autoritatea contractantă este o unitate sanitară cu paturi, de utilitate publică, cu personalitate juridică, ce furnizează servicii medicale, fiind una din entitățile prevăzute la alin. (4) al art. 6 din Legea nr. 72/2013, Consiliul reține că termenul legal de plată pentru obligațiile bănești rezultând din prezentul acord-cadru este de cel mult 90 de zile calendaristice, compuse din 30 de zile calendaristice rezervate procedurii de recepție a produselor [art. 6 alin. (2) din Legea nr. 72/2013] și 60 de zile calendaristice de la recepția acestora [art. 6 alin. (4) coroborat cu art. 6 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 72/2013].

În consecință, Consiliul apreciază ca întemeiată critica FARMEXPERT D.C.I. SRL, privind termenul de plată prevăzut în cuprinsul art. 7.1 din acordul-cadru și art. 9.2 din contractul subsecvent astfel cum a fost precizat în adresa nr. 8675 din 06.01.2017 reprezentând răspunsurile autorității contractante la solicitările de clarificări.

Cu privire la capetele de cerere privind art. 12.2 și art. 23.2 din contractul subsecvent, Consiliul le va respinge ca inadmisibile deoarece acestea nu au făcut parte din notificarea prealabilă nr. 1858 din 11.01.2017, astfel că autoritatea contractantă a fost în imposibilitate de a transmite un răspuns prin care să comunice dacă urmează sau nu să adopte măsuri de remediere a pretinsei încălcări.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul urmează să admită, în parte, contestația depusă de FARMEXPERT D.C.I. SRL în contradictoriu cu SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI, și să anuleze adresa nr. 8675 din 06.01.2017, în partea dedicată următoarei clauze: *„În conformitate cu prevederile punctului 7.1 din acordul cadru și 9.2 din contractul subsecvent, achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova.”*.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să modifice documentația de atribuire în ceea ce privește termenul de plată astfel:

- art. 7.1 din modelul de acord-cadru va avea următorul conținut:

„7.1 - Promitentul-achizitor se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova, dar nu mai mult de 90 de zile calendaristice de la data primirii facturii.

(se precizează termenul de plată)”

- art. 9.2 din modelul de contract subsecvent va avea următorul conținut:

„9.2 - Achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova, dar nu mai mult de 90 de zile calendaristice de la data primirii facturii. Plățile în valută se vor efectua prin respectarea prevederilor legale.

(se precizează termenul de plată de la emiterea facturii și, după caz, graficul de plată)”

În baza art. 26 alin. (1) coroborat cu art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca inadmisibile, capetele de cerere referitoare la art. 12.2 și art. 23.2 prevăzute în contractul subsecvent, din contestația depusă de FARMEXPERT D.C.I. SRL.

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părți potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare potrivit prevederilor art. 29 alin. (1) și art. 32 din Legea nr. 101/2016.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația formulată de FARMEXPERT D.C.I. SRL în contradictoriu cu SPITALUL MUNICIPAL PLOIEȘTI.

Anulează adresa nr. 8675 din 06.01.2017, în partea dedicată următoarei clauze: *„În conformitate cu prevederile punctului 7.1 din acordul cadru și 9.2 din contractul subsecvent, achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova.”.*

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să modifice documentația de atribuire în ceea ce privește termenul de plată astfel:

- art. 7.1 din modelul de acord-cadru va avea următorul conținut:

„7.1 - Promitentul-achizitor se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova, dar nu mai mult de 90 de zile calendaristice de la data primirii facturii.

(se precizează termenul de plată)”

- art. 9.2 din modelul de contract subsecvent va avea următorul conținut:

„9.2 - Achizitorul se obligă să plătească prețul produselor către furnizor în termen de 30 de zile calendaristice de la data decontării facturilor de către Casa de Asigurări de Sănătate Prahova, dar nu mai mult de 90 de zile calendaristice de la data primirii facturii. Plățile în valută se vor efectua prin respectarea prevederilor legale.

(se precizează termenul de plată de la emiterea facturii și, după caz, graficul de plată)”

Respinge, ca inadmisibile, capetele de cerere referitoare la art. 12.2 și art. 23.2 prevăzute în contractul subsecvent, din contestația depusă de FARMEXPERT D.C.I. SRL.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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

**PREȘEDINTE,
Anca-Roxana DOBRE**

**MEMBRU,
Sorin POPA**

**MEMBRU,
Paul-Cristian POPESCU**

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 13 (douăsprezece) pagini.