

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 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, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr.

Data:

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 45604/31.08.2021, depusă de SRL, cu sediul social în sat, județul, reprezentată prin avocat, cu sediul procesual ales în, județul, având CUI RO, număr de înregistrare în Registrul Comerțului, privind procedura de licitație deschisă, online, organizată de, cu sediul în, în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect Achiziția de aparatură medicală și echipamente pentru Proiect POCU "Fii responsabilă de sănătatea ta - programe regionale de prevenție, depistare, diagnostic și tratament precoce al cancerului de col uterin - etapa II" Regiunea de dezvoltare: Nord-Est, AP 4/Pi 9.iv/OS 4.9, cod SMIS - 136665, acronim ONCOPREV, cod CPV 33100000-1 Echipamente medicale (Rev. 2), lot 18, contestatoarea a solicitat anularea raportului procedurii nr. 23799/20.08.2021 și a comunicării rezultatului procedurii nr. 23946/20.08.2021 pentru lotul nr. 18, și a tuturor înscrisurilor subsecvente ca nelegale și netemeinice, cu consecința obligării autorității contractante la luarea măsurilor de remediere, în concret, la reluarea procedurii de atribuire pentru lotul nr. 18 prin reevaluarea ofertei sale tehnice și cea a operatorului economic Hellimed SRL, cu respectarea documentației de atribuire și a dispozițiilor legale incidente, precum și acordarea de cheltuieli de judecată reprezentând onorariu avocat.

**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, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul SRL critică rezultatul procedurii, pentru lotul 18, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea menționează că, prin comunicarea privind rezultatul procedurii nr. 23946/20.08.2021, autoritatea contractantă i-a adus la cunoștință motivul declarării drept neconforme a ofertei sale tehnice, respectiv neîndeplinirea cerinței nr. 34 din caietul de sarcini "echipat cu mâner integrat, nedetașabil".

Aceleași considerente sunt incluse și în Raportul procedurii, fiind menționate totodată paginile din manualul de utilizare indicate pentru dovedirea îndeplinirii acestei cerințe: pag. 12, Cap. 2.4.2 - Accesorii și pag. 51, Cap. 10.5 - Componente/Accesorii echipament.

Prin solicitarea de clarificări nr. 15976/14.06.2021, autoritatea contractantă i-a pus în vedere să identifice referințele (pagină/paragraf) din propunerea sa tehnică sau depunerea unor documente în limba română unde se regăsește îndeplinirea cerinței "Echipat cu mâner integrat, nedetașabil".

În răspunsul dat, contestatoarea a arătat faptul că, în cuprinsul formularului de propunere tehnică, a indicat informațiile regăsite la pag. 12, Cap. 2.4.2 Accesorii din Manualul de utilizare, respectiv: "mâner fix".

Mânerul este fix, nedetașabil, fiind fixat din fabrică de echipament prin șurub, la fel ca restul carcasei, protecția pistonului, cleva anti curgere etc., subliniind faptul că nu s-a solicitat niciunde în documentația de atribuire prezența unui mâner turnat în corpul carcasei, aspect față de care specificația ofertată corespunde întru totul cerinței caietului de sarcini.

Contestatoarea susține că nu există nicio diferență între mânerul ofertat de către operatorul economic și cel ofertat de societatea sa. Dacă, în cazul injectomatului ofertat de, mânerul este probabil turnat în carcasa aparatului prinsă prin șuruburi de dispozitiv, mânerul ofertat de contestatoare este prins prin șurub de carcasa dispozitivului, la fel ca însăși carcasa, protecția seringii etc. Practic, mânerul ofertat de SRL oferă avantajul utilizatorului de a-l înlocui în mod facil, în cazul în care se impune aceasta, demers care, în cazul injectomatului, presupune înlocuirea întregii carcase, generând astfel cheltuieli mai mari.

Raportat la aceste aspecte, contestatoarea consideră că autoritatea contractantă nu ar fi prejudiciată în vreun mod prin considerarea drept conformă a ofertei sale tehnice, motiv pentru care solicită admiterea contestației, astfel cum a fost formulată.

Prin adresa nr. 25252/03.09.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 46491/03.09.2021, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere la contestația depusă de SRL, iar celelalte documente solicitate au fost transmise prin poștă, fiind înregistrate la Consiliu cu nr. 47020 /07.09.2021.

Față de contestația depusă de SRL, autoritatea contractantă a solicitat respingerea acesteia, ca fiind nefondată.

Cerința din caietul de sarcini: "Echipat cu mâner integrat, nedetașabil", reprezintă o cerință minimă obligatorie stabilită în vederea asigurării siguranței în exploatare a echipamentului. Un mâner integrat nedetașabil, adică un mâner înglobat într-un tot, asigură o utilizare îndelungată a echipamentului, eliminând riscul de a se desprinde în timpul manipulării, minimizând riscul de accidentare, corespunzând necesității autorității contractante de asigurare în deplină siguranță a actului medical.

Ofertanții și-au asumat integral cerințele din documentația de atribuire, respectiv din caietul de sarcini, în condițiile în care nu au solicitat clarificări privind anumite aspecte ale caietului de sarcini până la data depunerii ofertelor.

În momentul efectuării evaluării propunerii tehnice, comisia de evaluare a constatat că în manualul de utilizare depus de ofertant mânerul este prezentat ca și componentă/accesoriu (capitolul 2.4.2 și capitolul 10.5 din manualul de utilizare) fiind un element atașabil, care poate fi detașat, nu integrat în echipamentul medical.

Ca răspuns la solicitarea de clarificări formulată de autoritatea contractantă și transmisă către ofertantul SRL (prin adresa nr. 15976/14.06.2021) după efectuarea evaluării tehnice a ofertei acestuia, ofertantul a menționat (răspuns postat pe platforma SEAP pe data de 17.06.2021 ora 20:48) că mânerul dispozitivului este fixat din fabricație cu șurub, reconfirmând faptul că echipamentul oferat nu dispune de un mâner integrat, nedetașabil.

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

În vederea atribuirii contractului de furnizare având ca obiect Achiziția de aparatură medicală și echipamente pentru Proiect POCU "Fii responsabilă de sănătatea ta - programe regionale de prevenție, depistare, diagnostic și tratament precoce al cancerului de col uterin - etapa II" Regiunea de dezvoltare: Nord-Est, AP 4/Pi 9.iv/OS 4.9, cod SMIS - 136665, acronim ONCOPREV, cod CPV 33100000-1 Echipamente medicale (Rev. 2), ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, online, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1028934/06.03.2021.

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de furnizare este de 2.549.098,70 lei, fără TVA, din care, pentru lotul 18 contestat 7.890,47 lei, fără TVA, criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut*, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 05.04.2021, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii, pentru lotul 18, respectiv de faptul că oferta sa a fost respinsă, ... SRL a depus contestația în analiză, sens în care a constituit cauțiunea în sumă de 157,81 lei, conform art. 611 alin. (1) lit. b) și alin. (21) din Legea nr.

101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 207490021/1 eliberată de CEC BANK, ..., la data de 06.09.2021.

În ceea ce privește critica contestatoarei formulată împotriva respingerii ofertei depuse pentru lotul 18 *Injectomat*, se reține că, prin adresa nr. 23946/20.08.2021, care cuprinde rezultatul procedurii pentru lotul 18, s-a comunicat contestatoarei motivul care a condus la respingerea ofertei depuse: "... S-au solicitat clarificări prin adresa nr. 15975/14.06.2021 cu termen limită de răspuns 17.06.2021. S-a răspuns în termen, în data de 15.06.2021. Nu sunt îndeplinite următoarele cerințe: Echipat cu mâner integrat, nedetașabil. *Ofertă neconformă*".

În documentul *Specificații tehnice*, pentru lotul 18 *Injectomat*, printre alte specificații tehnice, la pct. 34 s-a solicitat "**Echipat cu mâner integrat, nedetașabil**".

Din verificarea ofertei SRL, se constată că, pentru cerința de la pct. 34 "Echipat cu mâner integrat, nedetașabil", ofertanta a precizat "DA", sens în care a făcut trimitere la pag. 12, cap. 2.4.2 Accesorii și la pag. 51, cap. 10.5 Componente/Accesorii echipament din Manualul de utilizare.

În referire la specificația tehnică amintită, autoritatea contractantă a solicitat ofertantei prin adresa nr. 15976/14.06.2021, următoarea clarificare: «1. Având în vedere faptul că autoritatea contractantă nu a identificat în propunerea dvs. tehnică informații privind cerințele minime solicitate în caietul de sarcini, vă solicităm identificarea referințelor (pagină/paragraf) din propunerea dvs. tehnică sau depunerea documentelor în limba română unde se regăsește "**Echipat cu mâner integrat, nedetașabil**" ...».

Față de solicitarea amintită, societatea contestatoare, a prezentat următorul răspuns: "1. Cerință caiet de sarcini: *Echipat cu un mâner integrat, nedetașabil*. În cuprinsul formularului de propunere tehnică, am indicat informațiile regăsite la pag. 12, cap. 2.4.2 Accesorii din Manualul de utilizare, respectiv: mâner fix. Mânerul fix, nedetașabil, fiind fixat din fabrică de echipament prin șurub, la fel ca restul carcasei, protecția pistonului, cleva anti curgere etc. ... Vă rugăm să observați că nu s-a solicitat în documentația de atribuire prezența unui mâner turnat în corpul carcasei, aspect față de care specificația ofertată corespunde intru totul cerinței caietului de sarcini".

Având în vedere că produsul ofertat pentru lotul 18 *Injectomat* nu respectă cerința de la pct. 34 ***Echipat cu un mâner integrat, nedetașabil***, având mânerul fixat din fabrică de echipament prin șurub, se consideră că, în mod corect oferta a fost respinsă, ca neconformă.

Cerința caietului de sarcini era fără echivoc mâner deopotrivă ***integrat și nedetașabil***, iar ofertanta a ofertat mâner fix, fixat din fabrică de echipament prin șurub, ceea ce înseamnă că nu este nedetașabil.

După cum a recunoscut și ofertanta prin contestație, fiind fixat cu șurub, mânerul poate fi înlocuit în mod facil, în cazul în care se impune aceasta, fapt care ar oferi, în opinia sa, un avantaj achizitoarei.

Or, din specificația tehnică în discuție, rezultă cu evidență că achizitoarea este interesată de un produs cu mâner **integrat și nedetașabil** și nu de unul care se poate detașa, cum a susținut societatea contestatoare.

Mai mult, este adevărat că, în documentația de atribuire nu s-a solicitat mâner turnat în corpul carcasei, însă s-a solicitat **mâner integrat, nedetașabil**, iar societatea contestatoare nu a respectat această cerință, întrucât a oferat mâner fixat din fabrică de echipament prin șurub, ceea ce înseamnă că nu este nedetașabil.

Operatorii economici au obligația de a întocmi oferta cu respectarea tuturor cerințelor impuse, potrivit prevederilor art. 75 din Legea nr. 98/2016, coroborat cu art. 123 alin. (1) din Normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016.

Pentru situația în care există neclarități în privința cerințelor documentației de atribuire, operatorii economici au posibilitatea de a solicita clarificări, potrivit art. 160 din Legea nr. 98/2016, iar pentru cazul în care consideră că sunt incorect stabilite, pot depune contestație în condițiile cap. III din Legea nr. 101/2016.

Întrucât nu a uzat de niciuna dintre aceste posibilități, și a depus ofertă, este de presupus că ofertanta și-a însușit cerințele documentației de atribuire.

Or, pentru nerespectarea unora dintre specificațiile tehnice, precum cele analizate, ofertanta și-a asumat riscul ca oferta sa să fie respinsă, ca neconformă, în baza prevederilor art. 137 alin. (3) lit. a) din Normele metodologice aprobate prin HG nr. 395/2016.

În considerarea celor constatate, neputându-se constata vreo încălcare a legislației în domeniul achizițiilor publice la evaluarea ofertei SRL pentru lotul 18, Consiliul va respinge contestația acesteia, ca nefondată.

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

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge, ca nefondată, contestația depusă de SRL, în contradictoriu cu

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Redactată în 4 exemplare originale, conține 6 pagini.