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.cnsc.ro

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 nr. 928/01.07.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 24753/01.07.2019, înaintată de ..., cu sediul social în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI RO..., reprezentată legal prin ... - director general, formulată împotriva documentației de atribuire, aferentă lotului 26, elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, referitor la procedura de licitație deschisă pentru atribuirea contractului de furnizare, divizat pe loturi, având ca obiect „Aparatură și echipamente medicale”, s-a solicitat Consiliului:

- să se ia act de împrejurarea că, prin modul de definire a specificațiilor caietului de sarcini, autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 155 alin. (6) și art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, în sensul că, prin modul de stabilire a parametrilor tehnici, se dorește ofertarea unui produs unic, ceea ce restrânge nepermis participarea mai multor operatori economici la procedura de atribuire;
- obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor caietului de sarcini pentru lotul 26 - Analizor automat hematologie;
- obligarea autorității contractantă la prelungirea perioadei de elaborare a ofertelor, în conformitate cu dispozițiile art. 153 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2006.

Prin Încheierea nr. ..., s-a respins solicitarea ... de suspendare a procedurii de licitație deschisă organizată de către ....

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzelor 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 ... critică nelegalitatea definirii specificațiilor tehnice ale produsului pe care autoritatea contractantă dorește să îl achiziționeze, la lotul 26, situație în care nu se poate asigura o concurență reală și efectivă în cadrul procedurii de atribuire. Mai precis, prin modul de definire a specificațiilor tehnice, aferente lotului 26, autoritatea contractantă dorește achiziționarea unui singur model de produs, respectiv echipament marca ..., mai precis modelul ... (ce face parte din seria ...), cu încălcarea dispozițiilor art. 155 alin. (6) și art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, iar societățile care pot furniza echipamente similare, dar care nu îndeplinesc absolut toate specificațiile stabilite, nu au posibilitatea de a participa la procedura de atribuire, fiind excluse de la procedură.

Pentru a facilita înțelegerea modului defectuos în care autoritatea contractantă a stabilit specificațiile tehnice, contestatoarea prezintă, cu titlul exemplificativ o serie de parametrii tehnici care coincid sau prezintă, fără nicio justificare, valori foarte apropiate cu parametrii tehnici specifici echipamentelor marca ..., precizând că, chiar dacă o serie dintre aceste specificații sunt îndeplinite și de alte echipamente, totuși, niciun alt echipament nu îndeplinește cumulativ toate specificațiile tehnice stabilite prin caietul de sarcini.

În acest sens, pentru a elimina orice dubiu cu privire la veridicitatea afirmațiilor sale, ... solicită Consiliului să oblige autoritatea contractantă la furnizarea dovezilor că există și alte echipamente care ar putea îndeplini în mod cumulat toate specificațiile tehnice solicitate.

Mai mult, petenta precizează că foarte multe dintre specificațiile tehnice, în forma stabilită de autoritatea contractantă prin intermediul caietului de sarcini, nu prezintă relevanță clinică, ci sunt, mai degrabă, caracteristici constructive care în mod evident diferă de la un producător la altul, respectiv: Citometrie în flux cu fluorescență; Determinarea directă a hematocritului, trasabilă la metoda de referință, utilizând metoda de detecție a înălțimii pulsului RBC; Determinarea fotometrică netoxică a hemoglobinei cu sodiu laurii sulfat (reactiv fără cianuri); Posibilitatea efectuării unui profil special de lucru care să permită măsurarea cu precizie a leucocitelor la valori scăzute - profil leucocite scăzute; Volum probă: - 25 µl sânge integral, 70 µl sânge pre-diluat, lichide biologice; Reactivi codificați prin cod de culori corespunzătoare canalului de măsură pentru identificare ușoară; casetele de markeri fluorescenți să fie identificate prin chip RFID (electronic) iar diluenții și lizanții să fie identificați prin coduri de bare; Stocare date: minim 100.000 probe, 10.000 înregistrări cu informații pacienți; 99 fișiere QC pentru controlul de calitate cu grafice Levey-Jenings și X-barM cu cate 300 puncte fiecare; Dimensiuni maxime admisibile analizor & sampler: lățime - 450 mm x adâncime - 660 mm x înălțime-450 mm.

În susținere, contestatoarea evocă dispozițiile art. 12 alin. (3) și art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, față de care autoritatea contractantă ar

fi trebuit să se conformeze, și practica Consiliului, respectiv: decizia nr. ... și decizia nr. ....

Având în vedere aspectele menționate, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la modificarea cerințelor din caietul de sarcini, aferente lotului 26, astfel încât să permită operatorilor economici să oferteze și alte tipuri de echipamente decât cele la care s-a raportat atunci când a elaborat caietul de sarcini, astfel încât să creeze premisele asigurării unei concurențe reale și efective în cadrul procedurii de atribuire

De asemenea, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la stabilirea unor specificații tehnice principiale care îi definesc necesitatea, fără a-i fi permisă stabilirea unui număr ridicat de cerințe tehnice (mare parte dintre ele reprezentând caracteristici constructive sau tehnologii de funcționare proprii fiecărui producător) ce au ca efect restrângerea nejustificată a concurenței.

În drept, contestatoarea invocă dispozițiile art. 8 și următoarele din Legea nr. 101/2016.

În probațiune, s-au depus, în copie, documente.

Prin punctul de vedere nr. 6468/03.07.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 25202/03.07.2019, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, motivat de următoarele aspecte:

Referitor la cerințele privind tipul de aparat și de parametrii solicitați, respectiv:

- aparat automat de hematologie, cu încărcare continuă (autoloader), ce analizează minimum 40 parametri raportabili de diagnostic măsurați implicit;

- „Să ofere posibilitatea determinării suplimentare a minim 38 parametri de cercetare„;

- Analizor tip 6 diff - realizează diferențierea leucocitelor în 6 populații: neutrofile, eozinofile, bazofile, granulocite imature, limfocite, monocite exprimate ca parametri de diagnostic, procentual și în număr absolut;

- parametri de diagnostic: nr. leucocite, NEUT% LYMF%, MONO%, EO %, BASO% IG% NEUT#, LYMFtt, MONO% EO#, BASOU, IG#, nr. eritrocite, HGB, HCT, VEM, HEM, CHEM, RDW-SD, RDW-CV, nr. trombocite, PDW, volum trombocitar mediu, P-LCR%, macrotrombocite, PCT, RET%, RET#, LFR, MFR, HFR, IRF, Ret-He”;

- parametri de diagnostic din lichide biologice: nr. leucocite WBC-BF, nr. eritrocite RBC-BF, mononucleare MN-BF% și #, polimorfonucleare PMN-BF % și număr total de celule nucleate TC-BF;

- parametri pentru cercetare: NRBC (eritroblasti) #, NRBC%, MicroRBC, MacroRBC, HFLC# (limfocite cu fluorescență crescută), HFLC%;

- parametri pentru cercetare din lichide biologice: Celule cu fluorescenta crescuta-BF#, Celule cu fluorescenta crescută -BF%, Neutrofile-BFU, Neutrofile-BF%, Limfocite-BFfi, Limfocite-BF%, Monocite-BF#, Monocite-BF%, Eozinofile-BF#, EoziofiIe-BF%,

autoritatea contractantă menționează că:

- a solicitat un analizor cu încărcare continuă (autoloader) pentru a asigura un flux continuu pentru hemogramele lucrate ca teste de screening la toți pacienții care se adresează spitalului (în prezent există un analizor cu autoloader);

- parametrii solicitați prin specificațiile tehnice din caietul de sarcini corespund în totalitate necesităților de diagnostic și monitorizare a pacienților spitalului și au fost selectați ținând cont de specificul patologiei căreia i se adresează. Reprezintă o configurație de parametri minimă necesară și se menține specificația nemodificată;

- analizorul de hematologie deținut, determină următorii parametrii: NEUT%, LYMF%, MONO%, EO%, BASO%, NEUT#, LYMFtt, MONOtt, EO#, BASO% nr. eritrocite, HGB, HCT, VEM, HEM, CHEM, RDW-SD, RDW-CV, nr. trombocite, PDW, volum trombocitar mediu.

În plus față de acești parametrii s-au solicitat: IG%, IGU, P-LCR %, macrotrombocite, RET%, RETU, LFR, MFR,HFR,IRF, Ret-He;

- parametri de diagnostic din lichide biologice: nr. leucocite WBC-BF, nr. eritrocite RBC-BF, mononucleare MN-BF % și #, polimorfonucleare PMN-BF % și #, număr total de celule nucleate TC-BF;

- parametri pentru cercetare: NRBC (eritroblasti) NRBC%, MicroRBC\ MacroRBC', HFLC # (limfocite cu fluorescenta crescută), HFLC%;

- parametri pentru cercetare din lichide biologice: Celule cu fluorescență crescută-BF#, Celule cu fluorescenta crescută -BF%, Neutrofile-BF#, Neutrofile-BF%, Limfocite-BF#, Limfocite-BF%, Monocite-BF#, Monocite-BF%, Eozinofile-BF#, Eoziofile-BF%.

De asemenea. autoritatea contractantă precizează că:

- determinarea automată a granulocitelor immature (IG%, IG#), ca număr absolut și procentual, reprezintă un element valoros de diagnostic pentru evaluarea și diferențierea precoce și rapidă a infecțiilor bacteriene de cele virale, precum și recunoașterea precoce a infecțiilor bacteriene sau a sepsisului la pacienții aflați în secția de terapie intensivă;

- parametrul granulocite imature ajută la selecția probelor care necesită efectuarea ulterioară a unui frotiu de sânge periferic pentru un diagnostic diferențial rapid și precis;

- se dorește un analizor 6 diff care să determine numărul de reticulocite procentual și absolut, reticulocitele cu fluorescent înaltă, medie, joasă (RET%, RETU, LFR, MFR, HFR, IRF, Ret-He) și macrotrombocitele, pentru a nu mai fi nevoie să se efectueze frotiuri cu colorații speciale în determinarea microscopică a procentului acestora (RET%), fără a avea posibilitatea de analiză a RETU, LFR, MFR, HFR, IRF Ret-He;

- parametri pentru cercetare: NRBC (eritroblasti)#, NRBC%, MicroRBC, MacroRBC, HFLC# (limfocite cu fluorescență crescută), HFLC% orientează rapid spre investigații suplimentare pentru categoria de pacienți care prezintă patologie medicală hematologică.

Următoarele cerințe din caietul de sarcini sunt menținute neschimbate de către autoritatea contractantă:

- determinarea parametrilor de diagnostic din lichide biologice: nr. leucocite WBC-BF, nr. eritrocite RBC-BF, mononucleare MN-BF % și #,

polimorfonucleare PMN~BF % și #, număr total de celule nucleate TC-BF și a parametrilor pentru cercetare din lichide biologice; Celule cu fluorescență crescută-BF#, Celule cu fluorescență crescută-BF%, Neutrofile-BF#, Neutrofile-BF%, Limfocite-BF#, Limfocite-BF%, Monocite-BF#, Monocite-BF %, Eozinofile-BF#, Eoziofile-BF%, deoarece specificul patologiei infecțioase a spitalului impune analiza de urgență și în detaliu a infecțiilor meningeene pentru un număr mare de pacienți. Determinarea procentuală și numerică a neutrofilelor, limfocitelor, mono citelor, eozinofilelor fiind solicitarea impusa de medicii clinicieni în analiza oricărui lichid cefalorahidian;

- „Apreciere cantitativă a mesajelor de avertizare patologice suspecte, cu posibilitate de modificare a pragului de afișare a acestora (blasti/limfocite anormale, deviere la stânga, aglutinare eritrocite, turbiditate/interferenta Hgb, deficiență de fier, anomalie HGB, fragmente, agregate trombocitare)”, deoarece aceste atenționări sunt importante în orientarea rapidă a diagnosticului pentru pacienții care i se adresează, mulți fiind cu patologie asociată și gravă;

- ca aparatul să prezinte posibilitatea efectuării unui profil special de lucru care să permită măsurarea cu precizie a leucocitelor la valori scăzute - profil leucocite scăzute, întrucât această metodă aduce un plus de acuratețe în cazul măsurării probelor leucocitopenice și asigură precizia formulei leucocitare la acești pacienți. Pacienții cu infecție HIV-SIDA, care prezintă leucocite scăzute, sunt monitorizați în cadrul spitalului;

- specificația în forma inițială privind metoda de lucru „Citometrie în flux cu fluorescenta prin tehnologie laser cu semiconductori pentru determinarea: formulei leucocitare, reticulocitelor, granulocitelor immature”, întrucât citometria în flux cu fluorescent asigură rezultate precise pentru formula leucocitară, determinarea reticulocitelor și a granulocitelor imature, fiind utilizată de mai mulți producători de analizoare de hematologie;

- „Capacitatea de lucru: min 60 probe/ora CBC +DIFF” (leucocite cu formulă leucocitară);

- specificația tehnică referitoare la determinarea hemoglobinei utilizând sodiu laurii sulfat, „Determinarea fotometrică netoxică a hemoglobinei cu sodiu laurii sulfat (reactiv far a cianuri)”, este o metodă de determinare precisă, care nu produce deșeuri toxice - sau echivalent, conform caietului de sarcini;

- „posibilitatea de a repeta automat o probă, cu același profil, datorită unei erori de măsurare a celulelor - funcție rerun și posibilitatea de a repeta o probă cu un profil nou adăugat - funcție reflex”;

- „Posibilitate alegere profil de lucru selectiv în același run: CBC, CBC+DIFF, CBC+DIFF+RET„, deoarece nu toti pacienții au nevoie de formulă leucocitară sau de reticulocite, astfel încât nu se doresc costuri suplimentare de reactivi;

- „Interfață: serială, USB, rețea„ Să aibă posibilitate de conectare bidirecțională la rețeaua de date a spitalului,,, Posibilitate identificare pacienți prin coduri de bare”;

- solicitarea „Să aibă accesoriile incluse necesare funcționarii optime: UPC, cititor de coduri de bare extern etc.”, a fost făcută pentru toate aparatele achiziționate.

Referitor la cerințele de mai jos, autoritatea contractantă precizează următoarele:

- pentru cerința „Determinarea directă a hematocritului, trasabilă la metoda de referință, utilizând metoda de detecție a înălțimii pulsului RBC„, se acceptă și alte metode echivalente de determinare a hematocritului trasabile la metoda de referință;

- pentru cerința privind intervalele de linearitate: „WBC: 0-440 x 10^3/µL; RBC: 0-8,60 x 106/µL; HGB: 0 - 26g/dL; HCT: 0-75%; PLT: 0-5000 x 103/µL; RET%: 0-30%; RET# : 0,0000-0,7200 x 10^6/ul”, se solicită un analizor care să asigure interval de linearitate extinse pentru o gamă de valori largă, care să cuprindă atât valori ridicate, cât și valori scăzute extinse ale parametrilor solicitați.

- cerința „Reactivi codificați prin cod de culori corespunzătoare canalului de măsură pentru identificare ușoară; casetele de markeri fluorescenți să fie identificate prin chip RFID (electronic) iar diluenții și lizanții să fie identificați prin coduri de bare” se va citi și interpreta ca fiind însoțită de mențiunea "sau echivalent", aspect specificat în caietul de sarcini;

- pentru cerința „Stocare date: minim 100.000 probe, 10.000 înregistrări cu informații pacienți și 99 fișiere QC”, se dorește un analizor care să aibă capacitate de stocare cât mai mare, pentru a permite consultarea rezultatelor pe un interval de timp cât mai lung;

- pentru cerința tehnică privind dimensiunile aparatului, se acceptă dimensiuni cuprinse între intervalele menționate „Dimensiuni admisibile analizor: lățime între 450-680 mm x adâncime între -650 -850mm x înălțime intre - 450-700 mm”, întrucât spațiul din laborator este limitat, iar dimensiunile solicitate sunt cele maxime acceptabile.

În probațiune, autoritatea contractantă depune copii ale documentelor din dosarul achiziției publice.

Prin adresa nr. 6606/08.07.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 25876/08.07.2019, autoritatea contractantă transmite strategia de contractare și referatul de necesitate întocmit de personalul de specialitate din laboratorul de analize medicale care conține caracteristicile tehnice pentru lotul 26 – Analizor automat.

Prin adresa nr. 26517/1286/C8/11.07.2019, Consiliul solicită autorității contractante, în temeiul art. 18 alin. (2) și art. 20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să transmită:

- punctul de vedere cu privire la susținerea contestatoarei potrivit căreia, prin modul în care au fost stabilite specificațiile tehnice, va putea fi ofertat un singur model de produs. În acest sens, veți indica, în mod precis, două sau mai multe produse care satisfac toate cerințele impuse prin documentația de atribuire;

- punctul de vedere cu privire la susținerea contestatoarei potrivit căreia specificațiile indicate de aceasta la pagina 13 din contestație

reprezintă, în fapt, caracteristici constructive ale produsului (care diferă de la un producător la altul) și nu prezintă relevanță clinică.

... răspunde solicitării Consiliului, prin punctul de vedere nr. 6790/15.07.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 27177/15.07.2019, solicitând respingerea contestației ca nefondata sau ca rămasă fără obiect, în cazul specificațiilor tehnice pentru care s-au adoptat măsuri de remediere.

Autoritatea contractantă precizează că specificațiile tehnice și cerințele caietului de sarcini au fost stabilite prin raportare la cerințele de performanță și funcționale, și nu la portofoliul de produse al fiecărui operator economic, ele reprezentând condițiile minimale pe care trebuie să le îndeplinească un aparat performant necesar activității spitalului.

În susținerea faptului că cerințele caietului de sarcini nu au fost întocmite în scopul de a favoriza sau dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici, autoritatea contractantă subliniază faptul că, la nivel internațional, există cel puțin trei producători care au capacitatea de a furniza produsele solicitate în conformitate cu specificațiile și cerințele caietului de sarcini, și anume: ... (gama ...), ...(XN -550 RET BF), ... (BC 6800 Plus).

Referitor la specificațiile indicate de contestatara la pagina 13 din contestație, autoritatea contractantă învederează următoarele:

- specificația: "Citometrie în flux cu fluorescență"

Citometria în flux cu fluorescent asigură precizie ridicată pentru diferențierea leucocitelor în 5 populații, precum și a precursorilor leucocitari, deoarece existența colorantului fluorescent permite analiza conținutului de acizi nucleici - AND sau ARN din leucocitele mature și precursori, ceea ce duce la o precizie ridicată a aprecierii numărului de celule din proba analizată.

Aceasta specificație ajută la diferențierea celulelor și stabilirea unui diagnostic sigur și complet.

- specificația "determinarea directă a hematocritului, trasabilă la metoda de referință" se va citi și interpreta ca fiind însoțită de mențiunea "sau echivalent", aspect specificat inițial în caietul de sarcini;

- specificația "determinarea fotometrică netoxică a hemoglobinei cu sodium laurel sulfat (reactive fără cianuri). Determinarea hemoglobinei prin aceasta metoda este precisă și nu determină deșeuri toxice periculoase;

- specificația "Posibilitatea efectuării unui profil special de lucru care sa permită măsurarea cu precizie a leucocitelor la valori scăzute - profil leucocite scăzute". Această metodă aduce un plus de acuratețe în cazul măsurării probelor leucocitopenice și asigură precizia formulei leucocitare la pacienții cu infecție HIV-SIDA care prezintă leucocite scăzute și sunt monitorizați în cadrul spitalului;

- specificația "Volum probă: 25microL sânge integral, 70 microL sânge pre-diluatt lichide biologice". Cerința a fost reformulată în clarificarea publicată în SICAP în 15.07.2019;

- specificația "Reactivi codificați prin cod de culori corespunzătoare canalului de măsură pentru identificare ușoară; casetele de markeri fluorescenți să fie identificate prin chip RFID (electronic) iar diluanții și lizanții să fie identificați prin coduri de bare" se va citi și interpreta ca fiind însoțită de mențiunea "sau echivalent", aspect specificat inițial în caietul de sarcini;

- specificația "Stocare date: minim 100.000 probe, 10.000 înregistrări cu informații pacienți și 99 fișiere QC". Cerința este necesară pentru că se dorește un analizor care să aibă capacitate de stocare cât mai mare pentru a permite consultarea rezultatelor pe un interval de timp cât mai lung;

- specificația: "Dimensiuni maxime admisibile analizor: lățime - 450 mm x adâncime - 660 mm x înălțime - 450 mm". Cerința a fost reformulata în Clarificarea publicata în SICAP în 15.07.2019.

Concluzionând, autoritatea contractantă menționează că toate aceste specificații criticate și pe care le dorește să fie menținute în caietul de sarcini, sunt necesare unui aparat performant ce intră în acord cu necesitățile spitalului și permit clinicienilor să determine cu exactitate formulele leucocitare în cazul pacienților leucopenici cu infecție HIV-SIDA, sau infecțiile de natură bacteriană.

Atașat punctului său de vedere, autoritatea contractantă depune adresa nr. 6789/15.07.2019, referitoare la solicitarea de clarificare aferentă lotului 26.

Prin adresa nr. 1050/16.07.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 27494/17.07.2019, ... transmite „Concluzii scrise ca urmare a Punctelor de vedere nr. 6468/03.07.2019 și nr. 6790/15.07.2019 formulate de autoritatea contractantă”, precizând că își menține criticile formulate în cadrul contestației, pentru următoarele considerente:

- autoritatea contractantă precizează că echipamentul ... - XN 550 (indicat în cadrul contestației) îndeplinește specificațiile stabilite prin caietul de sarcini;

- în încercarea de a dovedi că documentația de atribuire a fost elaborată cu respectarea dispozițiilor legale, autoritatea contractantă afirmă că ar exista și alte echipamente care îndeplinesc în mod cumulativ toate specificațiile caietului de sarcini, fiind indicate în acest sens echipamentele marca ... (gama ...) și ... (modelul ...), care, contrar celor afirmate de autoritatea contractantă, NU îndeplinesc cumulativ toate specificațiile tehnice ale caietului de sarcini (conform analizei succinte dar precise a acestor echipamente, precum și a unui echipament marca ... din anexa A atașată);

- afirmația autorității contractante nu este dovedită, prin prezentarea unei analize, însoțită de documente suport, care să certifice că, într-adevăr, pe piața de profil ar exista mai multe echipamente ce pot fi ofertate în cadrul procedurii de atribuire.

- echipamentele marca ... și ..., indicate de autoritatea contractantă ca îndeplinind specificațiile tehnice, sunt echipamente ce fac parte dintr-o clasă de viteză mult mai mare decât tipul de echipament care se dorește a fi achiziționat;

- în niciun moment autoritatea contractantă nu a demonstrat că, înainte de inițierea procedurii de atribuire, a derulat o etapă pregătitoare pentru efectuarea acestei achiziții, în cadrul căreia a realizat o analiză a echipamentelor de tipul "analizoarelor automate de hematologie" ce sunt comercializate pe piața de profil, astfel încât să dispună de informațiile necesare pentru a putea să-și definească necesitatea într-un mod obiectiv;

- modificările de către autoritatea contractantă a celor două specificații tehnice, „Volum probă: 25microL sânge integrai, 70 microL sânge pre-diluat, lichide biologice” și „Dimensiuni maxime admisibile analizor & sampler: lățime - 450 mm x adâncime -660 mm x înălțime - 450 mm”, nu schimbă însă cu nimic situația criticată, întrucât, în continuare, pot participa la procedura de atribuire doar acei operatori economici care furnizează echipamente marca .... Elocvent în acest sens este faptul că, deși autoritatea contractantă susține că echipamentele ... model ... pot fi ofertate în procedura de atribuire, totuși (conform analizei prezentată în Anexa 1) modelul ... nu îndeplinește nici măcar specificația tehnică privind dimensiunile, astfel cum a fost modificată de autoritatea contractantă.

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

... a inițiat o procedură de licitație deschisă, organizată în vederea atribuirii contractului de furnizare, divizat pe loturi, având ca obiect „Aparatură și echipamente medicale”, prin publicarea anunțului de participare nr. ... din 21.06.2019. Valoarea estimată a contractului de furnizare ce urmează a fi atribuit este 4.116.490,76 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut”. Documentația de atribuire a fost publicată în SICAP odată cu anunțul de participare.

Împotriva documentației de atribuire aferentă lotului 26, ... a înaintat Consiliului contestația de față (consemnând cauțiunea în valoare de 2.656 lei, cu recipisa de consemnare nr. 205545373/1 din 27.06.2019, emisă de CEC Bank SA – Sucursala ...), solicitând:

- să se ia act de împrejurarea că, prin modul de definire a specificațiilor caietului de sarcini, autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 155 alin. (6) și art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, în sensul că, prin modul de stabilire a parametrilor tehnici, se dorește ofertarea unui produs unic, ceea ce restrânge nepermis participarea mai multor operatori economici la procedura de atribuire;

- obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor caietului de sarcini pentru lotul 26 - Analizor automat hematologie;

- obligarea autorității contractantă la prelungirea perioadei de elaborare a ofertelor, în conformitate cu dispozițiile art. 153 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2006.

Ca un prim aspect, Consiliul constată că, în urma primirii acestei contestații, autoritatea contractantă a operat o serie de modificări la nivelul conținutului caietului de sarcini corespunzător lotului 26, parte dintre ele fiind deja postate în SICAP (adresa de clarificare nr. 6789 din 15.07.2019), iar altele fiind doar precizate în actele procedurale din fața Consiliului. În

consecință, urmează ca autoritatea contractantă să publice în SICAP modificările intervenite în conținutul caietului de sarcini, lot 26, astfel încât acestea să poată fi respectate prin ofertele ce vor fi depuse.

Luând cunoștință despre modificările pe care autoritatea contractantă a acceptat să le opereze în caietul de sarcini al lotului 26, ... afirmă că situația nu se modifică, cele susținute prin contestația înaintată continuând să fie incidente speței.

Față de situația faptică existentă în cauză, Consiliul reține incidența următoarelor dispoziții ale Legii nr. 98/2016:

- art. 155 *"(1) Specificaţiile tehnice sunt stabilite prin documentaţia de atribuire şi definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziţiei.*

(2) Caracteristicile prevăzute la alin. (1) pot de asemenea să vizeze procesul sau metoda specifică de execuţie a lucrărilor, fabricaţie a produselor sau prestare a serviciilor solicitate sau un proces specific pentru un alt stadiu al ciclului de viaţă al acestora, chiar dacă aceste elemente nu fac parte din conţinutul material al produselor, lucrărilor sau serviciilor care urmează să fie achiziţionate, dar cu condiţia ca aceste caracteristici să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziţie publică/acordului- cadru şi să fie proporţionale prin raportare la valoarea şi obiectivele acestuia.

(6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici."

- art. 156 *"(2) Cu excepţia cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificaţiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic şi nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producţie specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.*

(3) Prin excepţie de la prevederile alin. (2), stabilirea specificaţiilor tehnice prin precizarea elementelor prevăzute la alin. (2) este permisă în situaţii excepţionale, în cazul în care nu este posibilă o descriere suficient de precisă şi de inteligibilă a obiectului contractului în conformitate cu dispoziţiile alin. (1); în aceste situaţii, precizarea elementelor prevăzute la alin. (2) este însoţită de cuvintele "sau echivalent"."

Astfel, Consiliul stabilește că, într-adevăr, specificațiile tehnice ale caietului de sarcini descriu nevoia de achiziție a autorității contractante, însă, în egală măsură, este necesar ca acestea să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi să nu aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.

În această situație, Consiliul reține că autoritatea contractantă nu a probat de ce numai un echipament având caracteristicile cuprinse în documentația de atribuire, lot 26, este adecvat la a-i satisface pe deplin nevoia de achiziție.

Este adevărat că autoritatea contractantă nu a indicat în mod expres un anumit producător, o anumită origine, nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri sau la o origine, însă, prin modalitatea în care aceasta a elaborat specificațiile tehnice ale lotului 26, a introdus elemente care sunt specifice unei anumite producții, care caracterizează echipamentul furnizat de un anume producător.

În acest sens, Consiliul reține că, la solicitarea sa, autoritatea contractantă a indicat denumirea a trei echipamente (dintre care unul este cel despre care contestatoarea susține că este descris în caietul de sarcini) care, în opinia sa, îndeplinesc cumulativ cerințele caietului de sarcini, lot 26, însă, autoritatea nu a prezentat și probe, cu toate că interesul său este acela de a forma convingerea Consiliului asupra justeții actelor sale și asupra caracterului nefondat al celor contestate. De altfel, dispozițiile art. 18 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 instituie în sarcina autorității contractante obligaţia de a transmite Consiliului orice documente considerate edificatoare.

În schimb, contestatoarea prezintă acte în scopul de a-și justifica pretențiile și de a contrazice neprobata susținere a autorității.

Drept urmare, Consiliul stabilește că cele invocate de ... sunt întemeiate, astfel încât autoritatea contractantă, alături de publicarea remedierilor deja acceptate, urmează să aducă modificări ale caietului de sarcini, lot 26, astfel încât, prin respectarea acestora, să fie satisfăcută și nevoia de achiziție a autorității, dar să fie asigurat și accesul egal la procedura de atribuire al operatorilor economici, precum și o concurență efectivă între operatorii economici, care, astfel, vor putea depune oferte ce pot fi comparate, atât din punct de vedere tehnic, cât și financiar. De asemenea, prin modificările pe care le va aduce, autoritatea contractantă se va asigura de faptul că echipamentul de achiziționat nu va fi descris prin specificații de ordin constructiv ori tehnologii de funcționare (acestea variind în funcție de producător), care nu sunt relevante nivelului de performanță și scopului utilizării echipamentului.

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 achiziţie publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul urmează să admită contestația depusă de ....

În baza art. 26 alin. (2) şi (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale și a celor evocate în motivare, să aducă remedierile necesare, arătate în motivare, cu privire la specificațiile din caietul de sarcini, aferent lotului 26, să aducă modificările astfel realizate, împreună cu remedierile la care a achiesat în fața Consiliului, la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire, și să stabilească o nouă dată de depunere a ofertelor, astfel încât să fie posibilă elaborarea și prezentarea

ofertelor raportat la conținutul modificat al caietului de sarcini corespunzător lotului 26.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația depusă de ... în contradictoriu cu ....

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale și a celor evocate în motivare, să aducă remedierile necesare, arătate în motivare, cu privire la specificațiile din caietul de sarcini, aferent lotului 26, să aducă modificările astfel realizate, împreună cu remedierile la care a achiesat în fața Consiliului, la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire, și să stabilească o nouă dată de depunere a ofertelor, astfel încât să fie posibilă elaborarea și prezentarea ofertelor raportat la conținutul modificat al caietului de sarcini corespunzător lotului 26.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare 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.

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**

Redactată în ... exemplare, conține ... pagini.