



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) 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. 77353/02.12.2024, depusă de ...SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., reprezentată legal de ... și convențional de avocat ..., împotriva documentației de atribuire elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de negociere fără publicare prealabilă a unui anunț de participare pentru atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „Oxigen medicinal lichefiat”, cod CPV 24111500-0, s-a solicitat: *suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației; obligarea autorității contractante la modificarea cerințelor caietului de sarcini conform celor precizate în contestație; obligarea la plata cheltuielilor de judecată.*

Prin Încheierea nr. ..., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire până la soluționarea contestației, pe care l-a respins, ca nefondat.

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

Consiliul a fost sesizat și este competent să soluționeze contestația formulată de ...SRL, prin care critică o serie de cerințe cuprinse în caietul de sarcini, parte a documentației de atribuire, precizând următoarele:

Prin invitația de participare nr. 10234/27.11.2024, autoritatea contractantă a inițiat procedura pentru încheierea unui contract de furnizare oxigen medicinal lichefiat, pe o perioadă de 30 de zile calendaristice, cu posibilitatea de prelungire până la 90 de zile calendaristice.

Contestatoarea arată că autoritatea contractantă a stabilit prin caietului de sarcini, îndeplinirea anumitor cerințe la punctul 4 *Specificații tehnice*, iar ca urmare a solicitării de clarificare a unui operator economic a emis răspunsul nr. 10314/29.11.2024, astfel:

„Furnizorul are obligația pe toată durata contractului:

e) de a asigura continuitatea livrării și de a furniza oxigen medicinal comprimat în butelii, urmare a unor defecțiuni la echipamentele tehnice sau în cazul unor evenimente care împiedică funcționarea acestora din culpa furnizorului, la prețul de livrare al oxigenului medicinal lichid”.

Vă solicităm eliminarea acestei cerințe având în vedere că echipamentele sunt proprietatea achizitorului și faptul că obiectul contractului e reprezentat de oxigen medicinal lichid”.

Răspuns clarificarea nr. 2:

- Autoritatea contractantă acceptă solicitarea operatorului economic.

Conform Standardului European armonizat aplicabil - SR EN ISO 7396 - 1:2016 Sisteme de distribuție gaze medicale, în fiecare spital este obligatoriu să existe trei surse de oxigen: sursa principală, sursa secundară și sursa de rezervă - numită și „a treia sursă”).

Conform punctelor 5.2.3 - 5.2.5 din Standard:

- Sursa principală trebuie să fie permanent conectată fiind sursa cea mai importantă;

- Sursa secundară trebuie să fie, de asemenea, permanent conectată și să asigure automat furnizarea în eventualitatea în care sursa principală nu poate asigura furnizarea;

- Sursa (sursele) de rezervă vor fi activate (manual sau automat) în eventualitatea în care atât sursa principală, cât și sursa secundară nu sunt funcționale.

Astfel, contestatoarea apreciază că atât în forma inițială, cât și în forma sa modificată, caietul de sarcini este întocmit cu încălcarea dispozițiilor Standardului European armonizat aplicabil SR EN ISO 7396 - 1:2016, fiind în mod evident asigurată de către unitatea sanitară doar o unică sursă de oxigen medicinal lichefiat, respectiv sursa de oxigen medicinal lichefiat - instalația de stocare de distribuție a oxigenului medicinal lichefiat aflată în proprietatea spitalului, fără a fi asigurate, conform prevederilor legale, celelalte două surse, sursa secundară și sursa (sursele) de rezervă care să garanteze aprovizionarea unității sanitare în condiții de legalitate și siguranță.

Totodată, având în vedere că în prezent instalația de stocare a furnizorului actual asigură o soluție de alimentare cu oxigen medicinal lichefiat prin intermediul unui rezervor de cca 11.000 l, interconectat deja la rețeaua actuală de distribuție a oxigenului către unitatea sanitară, putând asigura suplimentar și o sursă secundară viabilă, contestatoarea solicită completarea caietului de sarcini cu posibilitatea ca furnizorul actual să poată oferta livrarea oxigenul medicinal lichefiat atât în instalația de stocare proprie a autorității contractante, așa cum este solicitat în documentația de atribuire, cât și în instalația de stocare proprietate furnizor, montată la achizitor, fiind posibil în acest mod respectarea tuturor

prevederilor legale de către autoritatea contractantă, inclusiv a principiilor prevăzute de art. 2 alin. (2) lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016.

Toate costurile cu întreținerea instalației de stocare, eventuale reparații, înlocuire piese de schimb vor fi în sarcina proprietarului instalației, prin urmare, în condițiile completării documentației de atribuire în sensul celor de mai sus, toate costurile și responsabilitățile vor fi preluate de proprietarul instalației.

Mai mult, având în vedere consumul minim de oxigen solicitat prin caietul de sarcini, și anume 80.000 mc/lună, înseamnă un consum mediu de 2666 mc/zi, iar o soluție secundară de livrare a oxigenului medicinal în butelii, care să asigure automat furnizarea în eventualitatea în care sursa principală nu poate asigura aprovizionarea, nu poate fi viabilă, deoarece ar însemna manipularea indubitabilă a cca 250 butelii/zi, ceea ce nu reprezintă o soluție optimă avându-se în vedere costurile aferente pe care le implică pentru a se putea asigura logistica necesară, disponibilitatea personalului ș.a.

Autoritatea contractantă a transmis dosarul achiziției atașat punctului de vedere nr. 10426/03.12.2024, înregistrat la Consiliu cu nr. 78037/04.12.2024, prin care învederează următoarele:

- Rezervorul criogenic pentru stocarea oxigenului medicinal lichefiat, proprietatea spitalului, are toate autorizările necesare pentru funcționarea/utilizarea, în condiții și la parametri normali, în conformitate cu legislația în vigoare;

- La întocmirea documentației tehnice privind inițierea procedurii de achiziție s-a ținut cont atât de necesitățile spitalului, cât și de asigurarea unui cadru concurențial care să conducă către obținerea celui mai avantajos preț;

- ...deține, ca variante de rezervă pentru eventuale avarii, 2 sisteme de distribuție oxigen, prin intermediul a 40 butelii cu capacitatea de 50 litri și, de asemenea, spitalul are un acord-cadru și contract subsecvent în vigoare, privind furnizarea de butelii cu oxigen medicinal, încheiat cu ... România;

- În fapt, contestatoarea solicită ofertarea de oxigen medicinal lichefiat, ca unic ofertant, atât pentru instalația proprietate ...SRL, cât și pentru instalația de stocare proprietate SCUB, făcând practic imposibilă crearea unui mediu concurențial.

Consiliul constată că, pentru a îndeplini obligația stabilită la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, contestatoarea ...SRL a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 210831608/1, în valoare de 17.520 lei, emise de CEC BANK – Sucursala Alba Iulia, la data de 05.12.2024.

Cauțiunile constituite se vor restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 611 alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a comunicat invitația de participare nr. 10234/27.11.2024 la procedura de Negociere fără publicare prealabilă a unui anunț de participare în vedere încheierii contractului având ca obiect achiziția de „Oxygen medicinal lichefiat”. Valoarea estimată a procedurii de atribuire este de 292.000 lei, fără TVA, termen stabilit pentru depunerea ofertelor 02.12.2024, ora 10:00. Criteriul de atribuire „Prețul cel mai scăzut”.

Împotriva prevederilor caietului de sarcini ...SRL a formulat prezenta contestație prin care solicită obligarea autorității contractante la modificarea cerințelor caietului de sarcini conform celor precizate în contestație, în speță obligarea acesteia la completarea caietului de sarcini cu posibilitatea ca furnizorul actual să poată oferta livrarea oxigenului medicinal lichefiat atât în instalația de stocare proprie a autorității contractante, așa cum este solicitat în documentația de atribuire, cât și în instalația de stocare proprietate furnizor, montată la achizitor, fiind posibil în acest mod respectarea tuturor prevederilor legale de către autoritatea contractantă, inclusiv a principiilor prevăzute de art. 2 alin. (2) lit. a) și b) din Legea nr. 98/2016. Contestatoarea precizează totodată că toate costurile cu întreținerea instalației de stocare, eventuale reparații, înlocuire piese de schimb vor fi în sarcina proprietarului instalației, prin urmare, în condițiile completării documentației de atribuire în sensul celor de mai sus, toate costurile și responsabilitățile vor fi preluate de proprietarul instalației.

Analizând susținerile contestatoarei, Consiliul reține că ...SRL își susține cererea invocând prevederile caietului de sarcini de la punctul 4 Specificații tehnice:

„4. SPECIFICAȚII TEHNICE:

Produsul va fi livrat doar în echipamentele aflate în proprietatea achizitorului și doar în baza contractului.

Recepția calitativă și cantitativă se va face de către autoritatea contractantă în prezența reprezentantului spitalului și a unui delegat împuternicit de ofertant.

Termenul de livrare al oxigenului medicinal: livrarea se va face conform planificării furnizorului, însă cantitatea de oxigen lichefiat medicinal din stocator să nu scadă sub 5000 mc.

Termenul de garanție al produsului: minim 3 luni de la data fabricației.

Termenul de plată: maxim 60 zile de la primirea și recepția produsului.

Livrările de oxigen lichid se efectuează de comun acord, iar stocul minim acceptat de achizitor, ca și rezerva intangibilă, este de 5.000 mc. Marfa va fi însoțită de aviz de însoțire a mărfii, factura fiscală și certificat de analiză.

Ofertantul va prezenta în propunerea tehnică descrierea caracteristicilor de calitate ale produselor solicitate de către ..., precum și soluțiile tehnice aferente livrării și stocării acestora.

Datorită condițiilor concrete existente în prezent, livrarea și stocarea produselor solicitate se va face în mod obligatoriu fără a apela la consumuri suplimentare de utilități și energie de orice fel.

Caracteristicile Instalației de stocare și distribuție oxigen medicinal lichefiat, aflată în proprietatea achizitorului:

1 - Rezervor criogenic de stocare oxigen medicinal lichefiat cu vas interior în manta vidată, având următoarele caracteristici constructive:

- capacitate geometrică de stocare: aprox. 23000 litri;*
- presiune maximă 18 bar;*

2 - Evaporatoare atmosferice (2 buc) pentru oxigen lichefiat având următoarele caracteristici constructive:

debit per evaporator: 280 m³/h;

presiune de verificare: aproximativ 30 bar;

- Regim de funcționare: 24/24, 7/7 și 12 luni/an;

- Asigurarea unui debit uniform și continuu 24 din 24 de ore;

- Este dotat cu un sistem de transmitere la distanță a datelor, sistem de telemetrie, ce permite următoarele tipuri de conectare:

- Sistemul de telemetrie permite transmiterea de date în timp real către orice alt sistem ce folosește baze de date MySQL.

- Valorile măsurate pot fi preluate prin RS485, din echipamentul ADAM4017, echipamentul transmițând valorile în mA măsurate pe fiecare canal de măsură.

- Prin inserierea în buclele de măsură 4-20mA ale traductoarelor.

- Panou electric necesar pompei criogenice de transvazare;

- capacitate geometrică de stocare: aprox. 23000 litri ;

- presiune maximă 18 bar;

Furnizorul are obligația pe toată durata contractului:

a) să aprovizioneze autoritatea contractantă cu oxigen medicinal lichefiat în cantitatea și calitatea stipulate în contract și asumate prin propunerea tehnică, în instalația descrisă la „Caracteristicile instalației de stocare și distribuție oxigen medicinal lichefiat, aflată în proprietatea achizitorului”.

b) să asigure transportul oxigenului medicinal lichefiat la sediul achizitorului în recipiente autorizați și cu mijloace de transport care să respecte legislația aplicabilă în vigoare. Furnizorul are obligația de a asigura transportul oxigenului lichid la sediul achizitorului, prețul transportului fiind inclus în prețul produsului oxigen lichid medicinal - declarație pe propria răspundere.

c) de a asigura continuu furnizarea de oxigen medicinal lichefiat conform datelor transmise de sistemul de monitorizare la distanță a stocului de oxigen medicinal lichefiat - Declarație pe proprie răspundere.

d) Furnizorul este direct răspunzător de respectarea normelor de protecția muncii, PSI, protecția mediului pentru activitățile ce îi revin în îndeplinirea contractului,

e) de a asigura continuitatea livrării și de a furniza oxigen medicinal comprimat în butelii, urmare a unor defecțiuni la echipamentele tehnice sau în cazul unor evenimente care împiedică funcționarea acestora din culpa furnizorului, la prețul de livrare al oxigenului medicinal lichid”

cât și răspunsul nr. 10314/29.11.2024, potrivit căruia:

„«Furnizorul are obligația pe toată durata contractului:

e) de a asigura continuitatea livrării și de a furniza oxigen medicinal comprimat în butelii, urmare a unor defecțiuni la echipamentele tehnice sau în cazul unor evenimente care împiedică funcționarea acestora din culpa furnizorului, la prețul de livrare al oxigenului medicinal lichid».

Vă solicităm eliminarea acestei cerințe având în vedere că echipamentele sunt proprietatea achizitorului și faptul că obiectul contractului e reprezentat de oxigen medicinal lichid” și

„Răspuns clarificarea nr. 2:

- Autoritatea contractantă acceptă solicitarea operatorului economic”.

Consiliul reține că ...SRL își întemeiază cererea de modificare a caietului de sarcini cu posibilitatea ca furnizorul să poată oferta livrarea oxigenului medicinal lichefiat atât în instalația de stocare a autorității contractante cât și în instalația de stocare proprietatea furnizorului, montată de furnizor la achizitor și cu suportarea tuturor costurilor de către acesta, pentru respectarea SR EN ISO 7396-1:2016 Sisteme de distribuție

gaze medicinale, potrivit căruia este obligatorie asigurarea a trei surse de oxigen.

În soluționare, Consiliul reține însă că autoritatea contractantă respectă prevederile standardului invocat de contestatoare, în condițiile în care ...deține, ca variante de rezervă pentru eventuale avarii, 2 sisteme de distribuție oxigen, prin intermediul a 40 butelii cu capacitatea de 50 litri și, de asemenea, spitalul are un acord-cadru și contract subsecvent în vigoare, privind furnizarea de butelii cu oxigen medicinal, încheiat cu SIAD România, așa cum susține prin punctul de vedere depus la dosarul cauzei.

În acest context, Consiliul constată caracterul neîntemeiat al argumentului invocat în susținerea cererii sale, respectiv a faptului că, la nivelul autorității contractante consumul minim de oxigen solicitat prin caietul de sarcini, și anume 80.000 mc/lună, ceea ce înseamnă un consum mediu de 2666 mc/zi, iar o soluție secundară de livrare a oxigenului medicinal în butelii, care să asigure automat furnizarea în eventualitatea în care sursa principală nu poate asigura aprovizionarea, nu poate fi viabilă, deoarece ar însemna manipularea indubitabilă a cca 250 butelii/zi, ceea ce nu reprezintă o soluție optimă avându-se în vedere costurile aferente pe care le implică pentru a se putea asigura logistica necesară, disponibilitatea personalului ș.a., având în vedere că nevoia reală a SPITALULUI CLINIC DE URGENȚĂ BUCUREȘTI nu este cea prezentată de către contestatoare.

Relevante în acest sens sunt dispozițiile art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016 în conformitate cu care „(10) **Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice** care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât **să corespundă necesității autorității contractante**”.

Așa cum susține și autoritatea contractantă, ...SRL solicită, în fapt, ofertarea de oxigen medicinal lichefiat, ca unic ofertant, atât pentru instalația proprietate ...SRL, cât și pentru instalația de stocare proprietate ..., încercând astfel eliminarea mediului concurențial din piața în care își desfășoară activitatea, comportament care conduce la încălcarea principiilor și scopului pentru care sunt derulate procedurile de achiziție publică.

Faptul că în prezent (încă din anul 1999 așa cum s-a reținut în Decizia nr. 2533/C4/1881 din 05.12.2022) instalația de stocare a furnizorului actual, respectiv a contestatoarei ...SRL, asigură o soluție de alimentare cu oxigen medicinal lichefiat prin intermediul unui rezervor de cca 11.000 l, interconectat deja la rețeaua actuală de distribuție a oxigenului către unitatea sanitară, care poate asigura suplimentar și o sursă secundară viabilă, nu poate constitui un motiv întemeiat de completare a caietului de sarcini cu posibilitatea ca furnizorul actual să poată oferta livrarea oxigenul medicinal lichefiat atât în instalația de stocare proprie a autorității contractante, așa cum este solicitat în documentația de atribuire, cât și în instalația de stocare proprietate furnizor, montată la achizitor, întrucât o astfel de prevedere ar favoriza în mod evident contestatoarea și nu în ultimul rând ar constitui o restricționare de participare la procedura de atribuire a operatorilor economici care nu pot livra oxigenul medicinal

lichefiat și într-o instalație proprie în funcțiune în curtea spitalului ci doar în instalația spitalului.

Astfel, față de cele reținute anterior, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul constată caracterul nefondat al cererilor contestatoarei, motiv pentru care va respinge ca nefondată contestația formulată de ...SRL, în contradictoriu cu

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

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, respinge, ca nefondată, contestația formulată de ...SRL, în contradictoriu cu

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

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

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în 4 exemplare, conține 7 (șapte) pagini.