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 3104642Fax. +4 021 8900745 www.cnSC.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ....
Data: ....

Prin contestaţia nr. 333/11.10.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 40890/14.10.2019, formulată de SC ... SRL, cu sediul în …, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. …, CUI RO …, reprezentată convențional de …, cu domiciliul ales pentru comunicarea actelor de procedură în București, …, împotriva rezultatului procedurii, emis de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, pe loturi, organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect „Proteze ortopedice și consumabile medicale”, pentru loturile 50 *„Tijă femurală centromedulară de renonstrucție, din titan, zăvorâtă”* și 51 *„Tijă tibială centromedulară de reconstrucție, din titan, zăvorâtă”*, s-a solicitat Consiliului să constate neconformitatea ofertelor tehnice depuse de SC ... SRL și SC ... SRL pentru loturile nr. 50 și nr. 51 și să dispună:

- Anularea deciziei prin care SC ... SRL și SC ... SRL au fost declarate câștigătoare pentru loturile nr. 50 și nr. 51;
- Reevaluarea ofertelor tehnice depuse pentru loturile nr. 50 și nr. 51 în scopul restabilirii legalității, cu consecința obligării autorității contractante să încheie contractul de achiziție publică cu ofertantul aflat pe locul II, dacă aceste neconformități se certifică.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de faţă, constată următoarele:

Consiliul a fost sesizat și este competent să soluţioneze contestaţia formulată de SC ... SRL, împotriva rezultatului procedurii, prin care solicită Consiliului să constate neconformitatea ofertelor tehnice depuse de SC ... SRL și SC ... SRL pentru loturile nr. 50 și nr. 51, în raport cu specificațiile din caietul de sarcini, să anuleze decizia prin care SC ... SRL și SC ... SRL au fost declarate câștigătoare pentru loturile nr. 50 și nr. 51, ca urmare a constatării neconcordanței dintre ofertele tehnice depuse de acești operatori economici și caietul de sarcini și reevaluarea ofertelor tehnice depuse pentru loturile nr. 50 si nr. 51, în scopul restabilirii legalității, cu consecința obligării autorității de a încheia contractul de achiziție publică cu ofertantul aflat pe locul II, dacă aceste neconformități se certifică.

În urma analizării tuturor ofetelor, ofertele depuse de SC ... SRL, SC ... SRL și SC ... SRL au fost declarate conforme pentru loturile nr. 50 si nr. 51, așa cum rezultă și din raportul final al procedurii.

Contestatoarea susține că aceste oferte tehnice sunt neconforme, respectiv:

1. În ceea ce privește neconformitatea ofertei depusă de către ... SRL pentru loturile nr. 50 și nr. 51:

Lotul nr. 50: *Tijă centromedulară anterogradă și retrogradă blocată de femur cu șuruburile aferente*, SC ... SRL menționează în ofertă următoarele produse: ... sau ....

Tijă:

• În caietul de sarcini: diametru: 8-15 mm; în oferta SC ... SRL dimensiunile sunt 9-13 mm (pag. 05 și pagina 09 din broșura ...; pag. 1 of 13 din IFU sau pagina 2 din broșura ...).

• În caietul de sarcini: lungime: 140-460 mm, cu dimensiuni din 20 în 20 de mm; SC ... SRL ofertează dimensiunile 320-440 mm (pag. 05 și pag. 09 din broșura ...; pag. 1 - 13 din IFU sau pag. 2 din broșura ...)

Șuruburi de zăvorâre

• În caietul de sarcini: diametru: 5 mm; în oferta SC ... SRL are dimensiunile 4,8 mm (pag. 06 din Broșura ...) sau 4,5 mm (pag. 03 din Broșura ...)

• În caietul de sarcini: lungime: 25-120 mm; în oferta SC ... SRL are dimensiunile 26-84 mm (pag. 06 din Broșura ...) sau 20-80 mm (pag. 03 Broșura ...).

Lotul nr. 51: Tija centromedulară blocată de tibie cu șuruburile aferente.

SC ... SRL a ofertat produsele ... sau ....

Contestatoarea face o analiză comparativă a ofertei depusă de SC ... SRL cu cerințele caietului de sarcini.

Tijă tibială

• În caietul de sarcini: lungime: 240-420 mm, cu încrement de 20 mm (91 de dimensiuni); produsul ofertat de SC ... SRL are dimensiunile 255-377 mm (cu 15 mm diferență pag. 3 din broșura ...) sau 240-380 mm (pag. 02 din broșura ...);

• În caietul de sarcini: Zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendicular la 5, 15, 25 mm de vârful tijei; în oferta SC ... SRL nu se menționează distanțele în broșură (pag. 03 din broșura ... și pag. 02 din broșura ...);

• În caietul de sarcini: diametru: 8-15 mm; produsul ofertat de SC ... SRL are dimensiunile 8-12 mm (pag. 03 din broșura ...) sau 8-12 mm (pag. 02 din broșura ...).

Șuruburi de zăvorâre

• În caietul de sarcini: diametru: 5 mm; produsul ofertat de SC ... SRL are dimensiunile 4,8 mm sau 4,4 mm (pag. 04 din broșura ...) sau 4,5 mm sau 3,5 mm (pag. 03 din broșura ...).

• În caietul de sarcini: lungime: 25-120 mm, cu increment de 2,5 sau 5 mm: produsul ofertat de SC ... SRL are dimnensiunile 25-90 mm, cu increment de 5 mm sau 24-88 mm, cu increment de 2 mm (pag. 04 din broșura ...) sau 20-80 mm, cu increment de 5 mm (pag. 03 din broșura ...).

În opinia petentei, toate aceste neconcordanțe ar trebui sa ducă la declararea ofertelor ca neconforme și descalificarea SC ... SRL, întrucât specificațiile tehnice prezentate de acesta în oferta sa tehnică nu corespund cu specificațiile caietului de sarcini cu privire la loturile nr. 50 și nr. 51, fiind astfel încălcate prevederile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 (3) lit. a) din normele metodologice.

2. Referitor neconformitatea ofertelor prezentate de SC ... SRL pentru loturile nr. 50 și nr. 51:

Pentru lotul nr. 50 - Tijă centromedulară anterogradă și retrogradă blocată de femur cu șuruburile aferente ... SRL

Tijă

• În caietul de sarcini: lungime: 140-460 mm, cu dimensiuni din 20 în 20 de mm; oferta SC ... SRL conține alte dimensiuni și anume 200-500 mm (pag. 110 din ...) sau 300-480 mm (pag. 114 din ...).

» Buloane de zăvorâre

• În caietul de sarcini: Lungime 25-120 mm: oferta SC ... SRL conține alte dimensiuni și anume 50-105 mm (pag. 113 ...);

• Cerința: sterilizare în radiații Gamma nu este îndeplinită (conform ... și ...).

• Cerința: valabilitatea sterilizării: 5 ani nu este îndeplinită (conform ... și ...);

Pentru lotul nr. 51: Tija centromedulară blocată de tibie cu șuruburile aferente ... SRL

» Tijă tibială

• În caietul de sarcini: zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendicular la 5, 15, 25 mm de vârful tijei: în broșură (pag. 115 din ...) nu se menționează distanțele;

» Șuruburi de zăvorâre

• În caietul de sarcini: lungime: 25-120 mm, cu increment de 2,5 sau 5 mm; oferta SC ... SRL conține alte dimensiuni, respectiv 26-100 mm, cu increment de 2 mm (pag. 125 din ...).

• Cerința: sterilizare în radiații Gamma nu este îndeplinită (conform ... și ...).

• Cerința: valabilitatea sterilizării: 5 ani nu este îndeplinită (conform ... și ...);

Concluzionând, contestatoarea consideră că toate aceste neconcordanțe ar trebui să ducă la declararea ofertelor ca neconforme și descalificarea societăților SC ... SRL și SC ... SRL.

Astfel, învederează că printr-o simplă comparare a ofertelor tehnice depuse pentru cele două loturi aflate în discuție, de către SC ... SRL și de către SC ... SRL, cu caracteristicile tehnice impuse în caietul de sarcini, se poate constata că acestea nu corespund specificațiilor împuse pentru loturile nr. 50 și nr. 51 pentru care acestea au fost declarate câștigătoare, apreciind că astfel au fost încălcate prevederile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și ale art. 137 alin. (3) lit. a) din normele metodologice.

Față de cele ce preced, contestatoarea solicită Consiliului să dispună obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor necesare restabilirii legalității, respectiv obligarea acesteia la declararea ofertelor depuse de SC ... SRL și de către SC ... SRL ca fiind neconforme pentru loturile nr. 50 și nr. 51.

Referitor la contestația formulată de SC ... SRL, ... a formulat punctul de vedere nr. 30323/16.10.1219, înregistrat la Consiliu sub nr. 41464/16.10.2019, în care solicită respingerea contestației ca neîntemeiată.

Cu privire la criticile aduse prin contestație pentru lotul nr. 50 Tijă femurală centromedulară de reconstrucție, din titan, zăvorâtă:

1. Referitor la oferta depusă de SC ... SRL, autoritatea contractantă subliniază că în contestația depusă, SC ... SRL face referire la caracteristicile tehnice ale altui produs și nicidecum la produsul ofertat pentru lotul 50 de către SC ... SRL, conform ofertei tehnice încărcată în SEAP.

2. Referitor la oferta depusă de SC ... SRL:

a) Față de critica din contestație, respectiv că în caietul de sarcini s-a solicitat: *„lungimea tijei 140 - 460 mm",* iar SC ... SRL a ofertat: *„lungimea de la 200 la 500 mm"*, autoritatea consideră că limita minimă și maximă de lungime din caietul de sarcini nu constituie un argument absolut pentru descalificarea unei oferte. Spre exemplificare, autoritatea susține că în lunga sa experiență pe care o are cu ... SRL pentru acest produs, nu a folosit niciodată o tijă cu lungime de 140 mm.

b) În caietul de sarcini, s-a solicitat: *„buloane de zavorâre, lungime 25 - 120 mm"* și s-a ofertat: *„buloane cu lungime 50 - 105 mm"*.

Și pentru acest caz, autoritatea consideră că limita minimă și maximă de lungime din caietul de sarcini nu constituie un argument absolut pentru descalificarea unei oferte, pe considerentul că niciodată până acum nu a folosit buloane cu lungimea de 25 mm.

c) În ceea ce privește sterilizarea în radiații Gama, autoritatea precizează că aceasta este asumată de ofertant prin completarea anexei

aferente procesului verbal de evaluare tehnică, pentru lotul nr. 50 (așa cum nici în broșura ... T2 nu se face această precizare), însă constatarea neîndeplinirii acestei cerințe este în sarcina autorității contractante și conduce la rezilierea acordului-cadru, așa cum este prevăzut în caietul de sarcini.

d) Valabilitatea sterilizării: 5 ani, este asumată de ofertant prin completarea anexei aferente procesului verbal de evaluare tehnică, pentru lotul nr. 50 (așa cum nici în broșura ... T2 nu se face această precizare), însă și de această dată se arată că respectiva constatare a neîndeplinirii acestei cerințe este în sarcina autorității contractante și conduce la rezilierea acordului-cadru, așa cum este prevăzut în caietul de sarcini.

Cu privire la contestația depusă pentru lotul nr. 51 Tijă tibială centromedulară de reconstrucție, din titan, zăvorâtă

1. Referitor la oferta depusă de SC ... SRL, autoritatea contractantă precizează că și în acest caz ... SRL face referire la caracteristicile tehnice ale altui produs și nu la produsul ofertat de SC ... SRL pentru lotul nr. 51.

2. Referitor la oferta depusă de firma SC ... SRL, autoritatea contractantă arată că în caietul de sarcini s-a solicitat:

a) *„Zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendicular la 5, 15, 25 mm de vârful tijei”*, iar SC ... SRL a ofertat: *„nu se menționează distanțele în broșură, pag. 115 din ...”,* dar această broșură invocată nu face parte de oferta tehnică depusă de ofertant pentru acest lot;

b) *„Șuruburi de zăvorâre lungime 25 - 120 mm, cu increment de 2,5 sau 5 mm”*, s-a ofertat *„lungimi de 26 - 100 mm (pag. 125 din ...”*, dar această broșură nu face parte din oferta tehnică depusă de ofertant pentru acest lot)

c) În ceea ce privește sterilizarea în radiații Gama, această cerință este asumată de ofertant prin completarea anexei aferente procesului verbal de evaluare tehnică, pentru lotul nr. 51 (așa cum nici în broșura ... T2 nu se face această precizare), însă constatarea neîndeplinirii acestei cerințe este în sarcina autorității contractante și conduce la rezilierea acordului-cadru, așa cum este prevăzut în caietul de sarcini.

d) Valabilitatea sterilizării: 5 ani, este asumată de ofertant prin completarea anexei aferente procesului-verbal de evaluare tehnică, pentru lotul nr. 51 (așa cum nici în broșura ... T2 ne se face această precizare), autoritatea reiterând aspectul privind constatarea neîndeplinirii acestei cerințe.

Autoritatea contractantă solicită Consiliului să aibă în vedere că membrii comisiei de evaluare nu au în sarcină analizarea website-urilor de prezentare a produselar ofertate de către participanții la procedură, ci analizează doar documentele încărcate în SEAP.

Totodată, precizează că pentru loturile 50 și 51 au depus oferte trei operatori economici, respectiv: SC ... SRL, SC ... SRL și SC ... SRL, iar ca

urmare a verificării condițiilor de participare și a cerințelor minime asociate, comisia de evaluarea a constatat că toți cei trei ofertanți au îndeplinit condițiile de participare.

Autoritatea contractantă concluzionează că membrii comisiei de evaluare au evaluat din punct de vedere tehnic documentele depuse, analizând propunerea tehnică, împreună cu broșurile, prospectele și manualul de utilizare, respectând prevederile legale aplicabile în raport cu cerințele și specificațiile solicitate în cadrul documentației de atribuie și apreciază specificațiile tehnice prezentate de cele trei societăți în conformitate cu solicitările din caietul de sarcini, drept urmare aceste oferte au fost declarate conforme.

Concret, față de cerințele minime din caietul de sarcini, pe baza informațiilor prezentate în propunerea tehnică, comisia de evaluare a apreciat că ofertele primite sunt admisibile, fiind îndeplinite cerințele minime ale caietului de sarcini.

Totodată, autoritatea menționează că rolul specificațiilor tehnice este acela de a descrie cât mai bine produsul ofertat, astfel încât să corespundă necesităților obiective ale blocului operator ortopedie și în special a întregii unități spitalicești și nicidecum de a îngrădi accesul ofertanților la procedurile de atribuire.

Toate cele trei societăți comerciale și-au asumat, prin propunerea tehnică, obligația de a furniza produsele ofertate în conformitate cu cerințele caietului de sarcini, drept pentru care, în considerarea prevederile art. 156 alin. (5) si (6) din Legea nr. 98/2016, toate cele trei oferte au fost declarate admisibile.

Autoritatea contractantă face precizarea că în perioada de depunere a ofertelor nu a primit nicio solicitare de clarificări cu privire la cele două loturi.

Drept urmare, în considerarea celor expuse mai sus, ... solicită Consiliului să respingă contestația formulată de SC ... SRL, ca neîntemeiată.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei și din analiza susținerilor părților, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o procedură de atribuire, prin licitație deschisă, pe loturi, organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect „Proteze ortopedice și consumabile medicale”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN ..., împreună cu documentația de atribuire.

Acordul-cadru urmează a se încheia cu 5 operatori economici.

Valoarea estimată a întregului-acord cadru este de 51.116.686 lei fără TVA, iar criteriul de atribuire a fost „prețul cel mai scăzut”.

Valoarea estimată a loturilor care fac obiectul contestației de față sunt următoarele: lotul 50 - *Tijă femurală centromedulară de renonstrucție, din titan, zăvorâtă* – 360.000 lei fără TVA și 51 - *Tijă tibială centromedulară de reconstrucție, din titan, zăvorâtă* – 360.000 lei fără TVA.

Potrivit listei de participare ofertanți publicată în SEAP în data de 19.07.2019, pentru fiecare dintre cele două loturi contestate au depus oferte 3 operatori economici, respectiv SC ... SRL, SC ... SRL și SC ... SRL, care, conform raportului procedurii nr. 29746/02.10.2019, au fost declarate conforme cu cerințele caietului de sarcini și s-au clasat în această ordine pentru ambele loturi.

Împotriva faptului că ofertele depuse de SC ... SRL și SC ... SRL au fost declarate conforme, SC ... SRL a formulat prezenta contestație.

După depunerea contestației, SC ... SRL a transmis dovada constituirii cauțiunii prevăzută la art. 61^1 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin OUG nr. 45/2018, în cuantum de 14.400 lei, prin consemnarea la CEC Bank – Sucursala ..., a sumei respective, conform recipisei de consemnare nr. 205800829/1/14.10.2019, suma fiind consemnată la dispoziția Consiliului pentru contestația depusă împotriva procedurii de atribuire organizată de ....

Cauţiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 61^1 alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016.

Pe fondul cauzei, SC ... SRL susține că ofertele tehnice depuse de SC ... SRL și SC ... SRL pentru loturile nr. 50 și nr. 51 nu îndeplinesc toate cerințele caietului de sarcini și, în consecință, trebuiau respinse, ca neconforme, potrivit prevederilor art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

Astfel, în ceea ce privește oferta tehnică depusă de SC ... SRL pentru lotul 50, contestatoarea susține că acest operator economic oferteză produse ... sau ..., care nu îndeplinesc următoarele cerințe ale caietului de sarcini:

„Tija (...)

- diametru: 8 - 15 mm
- lungime: 140 – 460 mm cu dimensiuni din 20 în 20 mm (...)

Șuruburile de zăvorâre (...)

- diametru: 5 mm
- lungime: 25 -120 mm”.

Autoritatea contractantă susține că SC ... SRL nu a ofertat produsele la care face referire contestatoarea, ci alte produse.

Consiliul constată că în anexa 45 la procesul-verbal nr. 28131/25.09.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare, cu privire la aceste cerințe, s-a consemnat:

«Informațiile solicitate se găsesc în propunerea tehnică „PROPUNERE TEHNICĂ_Loturi 29-48, 50-54, 56_Partea 1”, documentul „FISE TEHNICE” „PROPUNERE TEHNICĂ_Loturi 29-48, 50-54, 56_Partea 2”, „PROPUNERE TEHNICĂ_Loturi 29-48, 50-54, 56_Partea 3”».

Din documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că în oferta sa tehnică pentru lotul 50, SC ... SRL a prezentat:

„ Lot 50 - Tije centromedulare blocate pentru femur cu șuruburile aferente (...)

- canulate pe întreaga lungime
- diametru 8-15 mm
- lungime 140-460 cu incremet de 20 mm (...)
- diametrul găurilor: 5 mm
- zăvorârea se realizează cu șuruburi de zăvorâre din titan de diametru 4,5 mm, lungimi 25-120 mm".

Din documentele depuse în susținere, respectiv broșuri ... medical, Consiliul constată că tijele canulate au lungimi cuprinse între 200 mm și 480 mm și diametru cuprins în intervalul 9-14 mm, neexistând dovezi privind tijele cu lungime de 140 mm, 160 mm și 180 mm și nici cele cu diametrul de 8 mm și 15 mm, deși aceste dimensiuni au fost prevăzute în ofertă.

Având în vedere că în oferta sa tehnică, SC ... SRL a indicat respectarea prevederilor documentației de atribuire cu privire la dimensiunile tijei (lungime și diametru), Consiliul consideră că autoritatea contractantă trebuia să solicite acestui ofertant, prin clarificări, potrivit prevederilor art. 209 din Legea nr. 98/2016 și HG nr. 395/2016, să depună dovezi din partea producătorului că acesta poate furniza și tije de dimensiunile respective.

În ceea ce privește dimensiunile șuruburilor de zăvorâre din caietul de sarcini (diametru 5 mm, lungime 25 - 120 mm), Consiliul reține că din documentul „Instrucțiuni de folosire șuruburi pentru os", emis de ... (pag. 24 din propunerea tehnică a SC ... SRL), reiese că șuruburile au diametrul cuprins între 1,5 mm și 7,3 mm și lungimea cuprinsă între 6 mm și 150 mm, deci aceste dimensiuni se încadrează în dimensiunile prevăzute în caietul de sarcini, probându-se astfel, cu documente emise de producător că aceste cerințe sunt îndeplinite.

Însă, în ceea ce privește diametrul șuruburilor de zăvorâre, Consiliul reține că SC ... SRL nu a ofertat șuruburi de dimensiunea de 5 mm, așa cum s-a solicitat în caietul de sarcini, ci în ofertă a prevăzut că dimensiunea găurilor este de 5 mm, iar diametrul șuruburilor este de 4,5 mm. Întrucât în procesul-verbal nr. 28131/25.09.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare nu s-a făcut vreo referire la acest aspect, Consiliul consideră că și în acest caz se impunea ca, înainte de a declara conformitatea respectivei oferte, autoritatea contractantă să lămurească dacă aceste caracteristici ale produsului ofertat de SC ... SRL pentru lotul 50 sunt de natură a îndeplini cerința din caietul de sarcini „șuruburile de zăvorâre (...) - diametru: 5 mm".

Cu privire la oferta depusă de SC ... SRL, pentru lotul 50, contestatoarea susține că aceasta nu îndeplinește următoarele cerințe ale caietului de sarcini:

„Tija (...)

- lungime: 140 – 460 mm cu dimensiuni din 20 în 20 mm

(...)

Buloane de zăvorâre - pentru fracturi cominutive si osteoporoză
- lungime: 25 - 120 mm
- sterilizare în radiații Gamma
- valabilitatea sterilizării: 5 ani".

Consiliul constată că, deși în propunerea sa tehnică, SC ... SRL a ofertat produse cu caracteristici conforme cu prevederile caietului de sarcini, din documentele suport (broșura ... - pag. 4 din oferta tehnică, indicată în anexa nr. 45 la procesul-verbal de evaluare tehnică nr. 28131/25.09.2019) reiese că lungimea tijei este cuprinsă între 200 și 500 mm, astfel că nu sunt îndeplinite cerințele cu privire la lungimea minimă, respectiv lungimile de 140 mm, 160 mmm și, respectiv 180 mm.

De asemenea, din documentele indicate de autoritatea contractantă în procesul-verbal de evaluare tehnică nr. 28131/25.09.2019 și în anexa nr. 45 la acesta nu rezultă îndeplinirea celorlalte cerințe criticate, respectiv cerințele privind lungimea buloanelor de zăvorâre, sterilizarea în radiații Gamma și valabilitatea sterilizării 5 ani.

Consiliul nu poate reține susținerile autorității contractante, potrivit cărora cerințele caietului de sarcini au fost asumate de ofertant, prin propunerea tehnică depusă, iar constatarea neîndeplinirii acestora revine autorității contractante, cu consecința rezilierii acordului-cadru. Din formularea acestei susțineri („cu consecința rezilierii acordului-cadru"), rezultă că autoritatea contractantă intenționează să verifice modul de îndeplinire a cerințelor caietului de sarcini după încheierea acordului-cadru, deci după încheierea procedurii de atribuire a acordului-cadru.

Autoritatea contractantă trebuie să se asigure în perioada de evaluare a ofertelor că acestea corespund cerințelor caietului de sarcini, și nu pe parcursul derulării acordului-cadru, atunci când necesitățile sale sunt urgente (în caietul de sarcini se prevede ca, în cazuri urgente, furnizarea să se facă în termen de 24 de ore), iar procedura de atribuire a unui contract subsecvent nu se poate desfășura într-o perioadă de timp așa de scurtă.

În consecință, ca și în cazul ofertei depusă de SC ... SRL, autoritatea contractantă trebuia să solicite SC ... SRL, pe calea clarificărilor, să depună dovezi din partea producătorului, potrivit cărora produsul ofertat este disponibil și pentru lungimile de 140 mm, 160 mm și 180 mm, precum și faptul că sunt îndeplinite și celelalte cerințe criticate de contestatoare, respectiv lungimea buloanelor de zăvorâre, sterilizarea în radiații Gamma și valabilitatea sterilizării de 5 ani.

În ceea ce privește oferta tehnică depusă de SC ... SRL pentru lotul 51 – *Tijă centromedulară blocată de tibie cu șuruburile aferente*, contestatoarea susține că acest operator economic ofertează produse ... sau ..., care nu îndeplinesc următoarele cerințe ale caietului de sarcini:

„Tija (...)

- lungime: 240 – 420 mm cu increment de 20 mm (91 dimensiuni)

(...)

- zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendiculare la 5, 15 si 25 mm de vârful tijei.

- diametru: 8 - 15 mm.

Șuruburile de zăvorâre (...)

- diametru: 5 mm.
- lungime: 25 -120 mm, cu increment de 2,5 sau 5 mm.

Autoritatea contractantă susține că SC ... SRL nu a ofertat produsele la care face referire contestatoarea.

Consiliul constată că în anexa 46 la procesul-verbal nr. 28131/25.09.2019 privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare, cu privire la aceste cerințe, s-a consemnat:

«Informațiile solicitate se găsesc în propunerea tehnică „PROPUNERE TEHNICĂ_Loturi 29-48, 50-54, 56_Partea 1", documentul „FISE TEHNICE" „PROPUNERE TEHNICĂ_Loturi 29-48, 50-54, 56_Partea 2", „PROPUNERE TEHNICĂ_Loturi 29-48, 50-54, 56_Partea 3"».

Din documentele aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că în oferta sa tehnică pentru lotul 51, SC ... SRL a prezentat:

„Lot 51 - Tije centromedulare blocate pentru tibie cu șuruburile aferente (...)

- canulate pe întreaga lungime (...)
- lungime 240-420 mm cu incremet de 20 mm (...)
- zăvorâre distală prin 5 găuri dispuse în 4 planuri perpendiculare
- diametru: 8 - 15 mm.

Șuruburile de zăvorâre (...)

- diametrul găurilor: 5,0 mm.
- zăvorârea se realizează cu șuruburi de zăvorâre din titan de diametru 5,0 mm, lungimi 25-120 mm".

Din documentele depuse în susținere, respectiv broșuri ... medical (pag. 109 din propunerea tehnică), Consiliul constată că tijele canulate au lungimi cuprinse între 270 mm și 390 mm, cu increment de 15 mm, nefiind îndeplinite cerințele privind lungimea minimă, de 240 mm, și lungimea maximă, de 420 mm, și nici incrementul de 20 mm. În această situație, ca și în cazul lotului 50, Consiliul consideră că se impunea ca autoritatea contractantă să solicite acestui ofertant, pe calea clarificărilor, potrivit prevederilor art. 209 din Legea nr. 98/2016 și art. 134 din HG nr. 395/2016, să depună dovezi din partea producătorului, potrivit cărora acesta poate furniza și tije de dimensiunile respective. Deși pare că incrementul de 15 mm din broșura ... este superior celui solicitat, totuși în propunerea sa tehnică SC ... SRL a prevăzut un increment de 20 mm. Și acest aspect trebuia lămurit de autoritatea contractantă înainte de a declara conformitatea respectivei oferte, și nu abia la livrarea produselor.

Cu privire la cerința „zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendiculare la 5, 15 și 25 mm de vârful tijei", Consiliul constată că SC ... SRL a ofertat „zăvorâre distală prin 5 găuri dispuse în 4 planuri perpendiculare", diferit de prevederea din caietul de sarcini. În

această situație, se impunea ca în procesul-verbal de evaluare a ofertelor tehnice sau în anexa la acesta, autoritatea contractantă să facă o analiză a ofertei SC ... SRL raportat la prevederea de la pag. 1 din caietul de sarcini, potrivit căreia „Toate caracteristicile tehnice precizate la categoriile de produse solicitate sunt minimale, obligatorii şi eliminatorii”, respectiv dacă caracteristica „zăvorâre distală prin 5 găuri dispuse în 4 planuri perpendiculare” este superioară cerinței solicitate, respectiv „zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendiculare la 5, 15 și 25 mm de vârful tijei”, în caz contrar fiind incidente prevederile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016. În mod similar trebuia lămurit și dacă cerința „diametru: 8-15 mm” pentru aceste găuri este îndeplinită de caracteristica ofertată „diametrul găurilor: 5 mm”. Evident toate susținerile ofertantului trebuie să se bazeze pe documente emise de producător.

De asemenea, și dovada îndeplinirii cerinței „șuruburile de zăvorâre: diametru: 5 mm, lungime: 25 -120 mm, cu increment de 2,5 sau 5 mm”, trebuie să se bazeze pe dovezi din partea producătorului, având în vedere că din documentele depuse în cadrul propunerii tehnice (pag. 110 din propunerea tehnică) reiese că șuruburile au dimensiunile cuprinse între 30 și 90 mm cu increment de 5 mm și diametru de 4,5 mm, nefiind acoperită întrega plajă de dimensiuni pentru lungime, lipsind dimensiunile de 30 mm și cele cuprinse în intervalul 95-120 mm, iar diametrul de 4,5 mm este mai mic decât cel ofertat, care este de 5 mm.”

Toate acestea trebuiau lămurite înainte de a declara conformitatea ofertei.

Cu privire la oferta depusă de SC ... SRL pentru lotul 51, contestatoarea susține că aceasta nu îndeplinește următoarele cerințe ale caietului de sarcini:

„Tija tibială (...)

- zăvorâre distală prin 3 găuri rotunde dispuse în două planuri perpendiculare la 5, 15 și 25 mm de vârful tijei. (...)

Șuruburile de zăvorâre (...)

- lungime: 25 - 120 mm, cu increment de 2,5 sau 5 mm.(...)
- sterilizare în radiații Gamma.
- valabilitatea sterilizării: 5 ani”.

Consiliul constată că, deși în propunerea sa tehnică, SC ... SRL a ofertat produse cu caracteristicile prevăzute în caietului de sarcini, totuși, din documentele suport (broșura ... - pag. 105 din oferta tehnică) nu reiese distanța de vârful tijei la care se află cele 3 găuri rotunde pentru zăvorâre distală.

De asemenea, din propunerea tehnică a SC ... SRL nu rezultă îndeplinirea celorlalte cerințe criticate, respectiv cerințele privind lungimea buloanelor de zăvorâre, sterilizarea în radiații Gamma și valabilitatea sterilizării de 5 ani.

În consecință, ca și în cazul ofertei pentru lotul 50, autoritatea contractantă trebuia să solicite SC ... SRL, pe calea clarificărilor, să

depună dovezi din partea producătorului, potrivit cărora pentru produsul ofertat distanța de vârful tijei la care se află cele 3 găuri rotunde pentru zăvorâre distală respectă prevederile caietului de sarcini, precum și faptul că sunt îndeplinite și celelalte cerințe criticate de contestatoare, respectiv sterilizarea în radiații Gamma și valabilitatea sterilizării de 5 ani.

Pentru toate aceste motive, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite contestația formulată de SC ... SRL și dispune anularea procesului-verbal de evaluare tehnică nr. 28131/25.09.2019 și a actelor subsecvente, în ceea ce privește ofertele depuse de SC ... SRL și SC ... SRL pentru loturile 50 „Tijă femurală centromedulară de renonstrucție, din titan, zăvorâtă” și 51 „Tijă tibială centromedulară de reconstrucție, din titan, zăvorâtă”, și reevaluarea acestor oferte în conformitate cu considerentele de mai sus. Măsurile de remediere dispuse vor fi duse la îndeplinire în termen de 15 zile lucrătoare de la primire.

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

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul dispoziţiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, admite contestația depusă de SC ... SRL în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Dispune anularea procesului-verbal de evaluare tehnică nr. 28131/25.09.2019 și a actelor subsecvente, în ceea ce privește ofertele depuse de SC ... SRL și SC ... SRL pentru loturile 50 „Tijă femurală centromedulară de renonstrucție, din titan, zăvorâtă” și 51 „Tijă tibială centromedulară de reconstrucție, din titan, zăvorâtă”, și reevaluarea acestor oferte în conformitate cu considerentele prezentei decizii.

Măsurile de remediere dispuse vor fi duse la îndeplinire în termen de 15 zile lucrătoare de la primire.

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

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, potrivit art. 29 din Legea nr. 101/2016, în termen de 10 zile lucrătoare de la primire.

Redactată în 4 exemplare, conţine 13 (treisprezece) pagini.