

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...., înregistrată la... sub nr....., cu sediul social în..... nr....., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator..., privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect Suturi chirurgicale - lotul 2, cod... Suturi chirurgicale (Rev.2), de... DR...., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea *a solicitat*:

- admiterea contestației așa cum este formulată;
- accesul la documentele tehnice depuse pentru lotul 2 locul 1 și 2 pentru ofertantii... și..., respectiv să i se pună la dispoziție documentele tehnice ale acestora, la registratura...u în format electronic, pentru a putea completa/preciza contestația;
- anularea raportului final al procedurii nr...., aferent lotului 2, comunicat/publicat în SEAP la data de..., prin care au fost decise câștigătoare pe locul 1 și 2 ofertele altor furnizori, după declararea acestor oferte ca fiind conforme din punct de vedere tehnic;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa evaluării ofertelor tehnice depuse pentru lotul 2 și la dispunerea de măsuri de remediere, în sensul reevaluării ofertelor tehnice câștigătoare de pe locul 1 și 2 - cu respectarea cerințelor solicitate prin lege, prin caietul de sarcini și fișa de date a achiziției.

...,

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 ..-... critică rezultatul procedurii aferent lotului 2, comunicat prin raportul procedurii nr...., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În fapt, contestatoarea arată că, potrivit raportului procedurii nr...., ofertanții câștigători, pentru lotul 2, sunt:

- .. oferta financiară în valoare de 153.... loc 1
- .. oferta financiară în valoare de... loc 2
- B.... oferta financiară în valoare de... loc 3.

Drept urmare, a solicitat, în data de..., acces la documentele tehnice ale ofertanților declarați câștigători conform Raportului procedurii nr... și situați pe poziția 1 și 2, pentru lotul 2. Autoritatea contractantă i-a pus doar parțial documentele la dispoziție, fără a argumenta de ce și doar fizic, fără a-i permite efectuarea de copii, necesare argumentării susținerilor contestației.

Petenta precizează că accesul nu este limitat doar la vizualizare. Deși legea nu definește explicit forma accesului (vizualizare, copiere, fotografiere), interpretarea juridică și practica... susțin, în baza OUG 45/.... că:

- accesul trebuie să fie efectiv, adică să permită consultarea documentelor într-un mod care să permită formularea unei contestații;
- este permisă realizarea de copii sau fotografii, în măsura în care acestea sunt necesare pentru pregătirea apărării, cu respectarea confidențialității și protecției datelor.

Scopul accesului complet este strict legat de formularea unei contestații, deci nu poate fi refuzat în mod arbitrar, iar... și instanțele de judecată au sancționat refuzul nejustificat al acestuia la documente relevante pentru contestație.

În urma accesului parțial la documentele tehnice depuse în cadrul procedurii de ofertanții CO &... și... a constatat că produsele oferite de acestia nu corespund cu cerințele tehnice minime impuse prin caietul de sarcini, după detaliază în continuare.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN1... / 00155] 1. Contestatie CN1... Jud... 2.pdf", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de ..-... și a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport DVD.

Urmare a contestației depusă de B....., autoritatea menționează că medicul care a utilizat eșantioanele prezentate a comunicat calitatea lor prin adresa nr....., astfel:

Prin prezenta vă aduc la cunoștință că mostrele prezentate spre testare de firmele B.Braun, CO &CO, .. corespund din punct de vedere calitativ.

În documentația de atribuire, în fișa de date la pachetul respectiv de fire de sutură s-a prevăzut prin cuvântul echivalent că pot participa la procedură și alte firme cu produse similare ceea ce s-a și întâmplat.

Prețul firmei B.... în valoare de... este dublu în comparație cu ofertantul câștigător... &... în valoare de... și având în vedere criteriul de atribuire prețul cel mai scăzut, autoritatea contractantă a respectat prevederile legale privind utilizarea fondurilor publice.

În continuare autoritatea contractanta a precizat că firma... clasată pe locul 3 a solicitat în data de... acces la dosarul achiziției mai ales la ofertele tehnice prezentate de cele două firme CO &... și .. pentru lot 2 fire sutură chirurgie, dosar vizualizat în data de... urmare a invitației transmisă de autoritatea contractantă în data de 49084/... conform legii 98/... art.217 alin.5.

“(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit se realizează cu respectarea termenelor și alin. (4) procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și /sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.”

Ofertantul se află în eroare cu privire la accesul dosarului de achizitie invocând OUG 45/2025 pentru instituirea unor măsuri în domeniul gestionării fondurilor europene nerambursabile. Procedura de achizitie organizată este din fonduri publice nu din fonduri europene nerambursabile.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise în urma studierii dosarului achiziției publice.

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

În vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect *Suturi chirurgicale* - Lotul nr....., cod... Suturi chirurgicale (Rev.2), de... DR...., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de furnizare este de..., fără

TVA, criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru..., ora 15: 00.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire aferent lotului 2, comunicat prin *Raportul procedurii nr...., ..-... a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.*

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. b) și alin. (22) din Lege^a nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... -..., la data de....

... procedurii nr...., la Lotul nr... - Fire sutură chirurgie, oferta depusă de contestatoarea B..... s-a clasat pe locul al treilea, iar ofertele depuse de... și... s-au clasat pe locurile 1 și 2, cele trei ofertante fiind desemnate semnatare ale acordului - cadrul pentru Lotul nr.....

Analizând criticile formulate de autoarea contestației Consiliul constată că acestea vizează modalitatea de evaluare a ofertelor clasate pe locurile 1 și 2, înaintea contestatoarei, evaluare pe care autoarea contestației o apreciază ca fiind netemeinică.

Autoarea contestației reclamă faptul că deși documentatia de atribuire menționează termenul „echivalent”, apreciază că acesta se referă la diferențe minore, diferențe care să nu afecteze funcționalitatea și siguranța produsului și a pacientului, diferențe ce sunt agreate de autoritatea contractantă prin raspuns la potențiale solicitările de clarificare, și nu abateri semnificative precum variații de dimensiune de 10-20%, utilizarea unor materiale complet diferite sau lipsa unor caracteristici esențiale.

Astfel, concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că în mod eronat, autoritatea contractanta a declarat conforme ofertele tehnice depuse de... și....

Se au în vedere și argumentele achizitoarei aduse în replică la cele reclamate, respectiv faptul că eșantioanele depuse de cele două ofertante reclamate corespund din vedere calitativ. Achizitoarea a adăugat că în documentatia de atribuire, în fisa de date la pachetul respectiv de fire de sutura s-a prevăzut prin *cuvantul echivalent ca pot participa la procedura și alte firme cu produse similare ceea ce s-a și intamplat.*

Concluzia la care a ajuns achizitoarea este aceea că prețul ofertantei B..... în valoare de... este dublu în comparație cu ofertantul câștigător... &... în valoare de... și având în vedere criteriul de atribuire prețul cel mai scăzut, autoritatea contracta a respectat prevederile legale privind utilizarea fondurilor publice.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Ca o chestiune prealabilă, dată fiind natura litigiului, actul atacat și solicitările adresate Consiliului, soluționarea contestației se va raporta la următoarele dispoziții legale privind achizițiile publice:

➤ *din Legea nr. 98/2016:*

- art. 3 alin. (1) lit. rr) - specificațiile tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante;

- art. 154 - Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire;

- art. 155 alin. (6) - Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici;

- 156 alin. (2) - cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

➤ *din H.G. nr. 395/2016:*

- art. 20 alin. (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”.

Astfel, raportat la prevederile legale anterior menționate, Consiliul constată că documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, iar prevederile documentației de atribuire nu trebuie să restricționeze, în mod nejustificat, participarea operatorilor economici interesați la procedura de atribuire.

În acest context, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă este singura în măsură să cunoască în mod exact necesitățile sale obiective, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a acestora reprezentând o folosire inefficientă a fondurilor publice.

Prin urmare, necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse, servicii și lucrări de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul său, relevante în acest caz fiind dispozițiile art. 3 din HG nr. 395/2016.

..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din 12 decembrie..., a reținut că necesitatea sau oportunitatea unei anumite achiziții este stabilită de fiecare autoritate contractantă, în funcție de necesitățile obiective și particularitățile comunicate de compartimentele din cadrul său. 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.

Prin urmare, contestatoarea, în susținerea demersului său la Consiliu, are obligația de a proba pretinsa neîndeplinire a cerințelor criticate, prin prezentarea unor mijloace de probă pertinente și concludente, fiind pe deplin aplicabile în acest caz prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit cărora „cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”.

Acestei obligații a contestatoarei, de a face proba afirmațiilor sale, îi corespunde obligația autorității contractante de a proba și justifica pretinsa neconformitate a ofertelor depuse vizavi de specificațiile tehnice reclamate, astfel că în verificările sale Consiliul se va raporta la dispozițiile art. 154 din Legea nr. 98/2016, potrivit căruia „Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire”, întrucât documentația de atribuire trebuie să conțină toate informațiile necesare operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire cu privire la cerințele achiziției și modul de desfășurare a acesteia, și în mod corelativ se va raporta la dispozițiile art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, potrivit cărora ofertantii au obligația de a întocmi ofertele cu respectarea prevederilor documentației de atribuire, după cum rezultă din dispozițiile amintite „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

În consecință, în evaluarea temeiniciei cererilor adresate Consiliului, acesta va avea în vedere faptul că solicitările trebuie justificate și probate obiectiv, cu dovada fermă a *caracterului neconform* simpla pretindere a neconformității nefiind suficient pentru a determina nelegalitatea actului atacat. În egală măsură, în stabilirea legalității actului atacat al autorității contractante va fi avută în vedere și proba pe care achizitoarea o realizează cu privire la stabilirea conformității tehnice cu specificațiile tehnice din cadrul documentației de atribuire.

În cadrul fișei de date, la pct. II.... a fost detaliat obiectul contractului de furnizare, respectiv *suturi chirurgicale*.

Potrivit pct. II....) *Impartire in loturi* autoritatea contractantă a divizat obiectul contractului de furnizare în 7 loturi, lotul reclamat fiind *Lotul 2 - Fire sutură chirurgie*.

În cuprinsul caietului de sarcini s-au precizat caracteristicile tehnice și parametrii specifici produselor care fac obiectul contractului de furnizare în cauză fiind relevant de redat următoarele:

Caietul de sarcini face parte integrantă din documentația pentru elaborarea și prezentarea ofertei și constituie ansamblul cerințelor pe baza cărora se elaborează de către fiecare ofertant, propunerea tehnică. Conține în mod obligatoriu specificații tehnice. Acestea definesc, după caz, caracteristici referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, siguranță în exploatare, dimensiuni, precum și sisteme de asigurare a calității,

ambalare, etichetare, marcare, condițiile pentru certificarea conformității cu standarde relevante sau altele asemenea.

În situația în care în Caietul de sarcini se găsesc definite specificații tehnice prin indicarea de licențe, procedee speciale, mărci sau expresii care pot conduce la elemente din cele menționate anterior, toate expresiile se consideră însoțite de mențiunea „sau echivalent”.
(...).

LOT 2 fire sutura chirurgie generala sau echivalent
Se solicita eșantion gratuit pentru fiecare produs din lot

Nr. Crt.	Descrierea produsului	Mărime	UM	Cantitate			
				Minimă AC/36 luni	Maximă AC/36 luni	... /lună	... /lună
1.	Fir polidioxanonă ac rotund 17mm, curbura 1/2, lungime fir 70cm	5-0	buc	... 2	21...	12	...
2.	Fir polidioxanonă ac rotund 20mm, curbura 1/2, lungime fir 70cm	4-0	buc	21...	...	...	120
3.	Fir polidioxanonă ac rotund 26mm, curbura 1/2, lungime fir 70cm	4-0	buc	3024	...	84	240

(...)

42.	Fir acid poliglicolic ac triunghiular 40 mm, I A cerc, lungime fir 75cm	1	buc	864	3640	12	120
....	Fir acid poliglicolic ac triunghiular 40 mm, V2 cerc, lungime fir 75cm	2	buc	864	3640	12	120
44.	Fir acid poliglicolic, rola 250cm	2/0	buc	... 2	2480	12	120

...:

- sutură sintetică resorbabilă multifilament, incoloră sau de culoare violet, obținută din acid poliglicolic (99%) cu înveliș din Policaprolactonă și Stearat de Calciu (1%) cilindric;
- reacție tisulară minimă la nivel microscopic (formare de țesut conjunctiv în jurul suturii);
- perioadă de resorbție predictibilă (completă la... - 90 zile);
- tensiunea în plagă este de 70% în a doua săptămână și 50% în a treia săptămână;
- indicații: chirurgie generală, gastroenterologie, ginecologie, obstetrică, oftalmologie, urologie, chirurgie plastică, ortopedie;
- contraindicații: fiind sutură resorbabilă, nu trebuie utilizată în situațiile când suportul în plagă este necesar un timp nedefinit;
- sterilizare cu Oxid de Etilenă, valabilitate: 5 ani de la data sterilizării;
- forță de extensie foarte mare;
- structură împletită;
- absorbție prin hidroliză;
- forță de rupere - min... Kgf;
- rezistență de ansamblu a suturii - min... Kgf;
- un suport adecvat tisular datorită tensiunii înalte;
- manipulare excelentă datorită structurii împletite;
- rată de absorbție previzibilă și reacție tisulară minimă;
- cuplare plastică a nodului, ceea ce conferă un grad mare de siguranță;
- forță mai mare de extensie cu diametru mai mic;
- ambalare sterilă dublă;

POLIDIOXANONĂ:

- sutură sintetică resorbabilă monofilament - polimer de P-dioxanonă, incoloră sau de culoare violet, obținută din monomer de P- dioxanonă;

- reacție tisulară minimă la nivel microscopic (formare de țesut conjunctiv în jurul suturii);
 - perioadă de resorbție predictibilă (completă la 200 zile);
 - tensiunea în plagă este de 70% la patru săptămâni și 50 la șase săptămâni;
 - indicații: chirurgie generală, gastroenterologie, ginecologie, urologie, chirurgie plastică;
 - contraindicații: fiind suture resorbabile, nu trebuie utilizată în situațiile când suportul în plagă este necesar un timp nedefinit;
 - absorbție prin hidroliză;
 - prezentare: cutii cu 12 fire;
 - sterilizare cu Oxid de Etilenă, valabilitate: 2 ani de la data fabricației;
 - structură moleculară, segmente fine;
 - forță de rupere - min... Kgf;
 - rezistență de ansamblu a suturii - min... Kgf.
- Fir suture cu autofixare (ghimpat) PDX, monofilament resorbabil, nr.... ac rotund 26mm, lungime 30cm, uni direcțional
- suture resorbabile monofilament PDX cu buclă.
 - absorbție parțială între 28-42 zile. Firul să fie complet absorbit în termen de... zile;
 - să se prezinte lungimea optimă a firului pentru utilizare laparoscopică; -să aibă manevrabilitate ușoară în spații limitate;
 - efect de memorie minim.
- POLIPROPILENĂ:**
- suture sintetice neresorbabile monofilament de culoare albastră;
 - este un esteroizomer izotactic (formator de fibră) al homopolimerului de polipropilenă;
 - reacție tisulară minimă, polipropilenă fiind un material inert biologic cu o biocompatibilitate perfectă;
 - are cea mai netedă suprafață, cu pasaj tisular foarte ușor și excelente proprietăți de înnodare;
 - considerat ca fiind cel mai puțin trombogen dintre toate suturile (de aici și utilizarea cu precădere în chirurgia cardio-vasculară);
 - firul asigură suport permanent în plagă;
 - indicații: chirurgie cardiovasculară, chirurgie plastică, ginecologie, obstetrică, ortopedie, chirurgie generală;
 - sterilizare cu Oxid de Etilenă, valabilitate: 5 ani de la data sterilizării;
 - ace nontraumatice, ascuțite cu mare precizie și modelate pentru a conferi rezultate estetice favorabile. Ace cu abilitate mare de îndoire, rezistență și duritate;
 - poate fi folosit cu încredere în acele proceduri în care e recomandat un fir de suture non-absorbabil, sintetic, monofilament cu o forță tisulară ridicată;
 - ambalare ermetică;
 - rezistență la îndoire repetată;
 - suport de protecție a acului;
 - ace speciale pentru chirurgia cardiovasculară acoperite cu silicon;
 - forță de rupere - min... Kgf;
 - rezistență de ansamblu a suturii - min... Kgf.
- POLIESTER:**
- suture sintetice neresorbabile, multifilament împletit de culoare verde sau albă, obținută din acid tereftalic sau esteri tereftalici și etilenglicol cu sau fără înveliș de silicon sau teflon;
 - reacție tisulară minimă, poliesterul fiind un material inert biologic care în timp este încorporat în țesutul conjunctiv;
 - manevrabilitate și pliabilitate bune, înnodare sigură;
 - firul asigură suport îndelungat în plagă;
 - indicații: chirurgie cardiovasculară, ortopedie, oftalmologie, chirurgie generală;
- prezentare: -12 fire/cut;
- ambalaj ermetic;
 - sterilizare cu Radiații Gamma sau Oxid de Etilenă;

- valabilitate: 5 ani de la data sterilizării;
- forța de rupere - min... Kgf;
- rezistență de ansamblu a suturii - min... Kgf.
- ...:
- sutură sintetică neresorbabilă monofilament cu suprafață netedă, de culoare neagră sau albastră pentru o vizibilitate excelentă în câmpul chirurgical;
- sutură conformă cu specificațiile U.S.P. 28 NF 23 și E.P. 2005, obținută din poliamidă...u... cu un diametru cilindric uniform;
- reacție tisulară minimă, nylon-ul fiind un material inert biologic care în timp este încorporat în țesutul conjunctiv;
- masa firului se diminuează cu aproximativ 10% într-un an prin ruperea legăturilor chimice prin hidroliză;
- manevrabilitate și pliabilitate bune, înnodare sigură;
- pasaj fin prin țesut evitând ruperea țesutului;
- firul asigură suport îndelungat în plagă;
- prezentare: cutii cu 12 fire;
- sterilizare cu Radiații Gamma sau Oxid de Etilenă;
- ambalaj ermetic;
- valabilitate: 5 ani de la data sterilizării;
- forța de rupere - min... Kgf;
- rezistență de ansamblu a suturii - min... Kgf.

Autoritatea contractantă a pus la dispoziția ofertanților și *Formular de propunere tehnică-Formularul nr.....*

Așadar, operatorii economici, în vederea demonstrării îndeplinirii de către echipamentele oferite a specificațiilor tehnice prevăzute în cuprinsul caietului de sarcini trebuiau să depună *Formularul nr....*, care conține rubrica conformitate.

Documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini, formularele necesare și modelul contractului de furnizare la care se adaugă clarificările postate în SEAP, consolidată prin clarificări ulterioare și-a consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire (relevantă, în acest sens, este, de pildă, decizia civilă nr.... 799 din... decembrie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust de926443g). La acest moment, nu pot fi emise pretenții sau critici vizavi de prevederile documentației de atribuire, întrucât ar fi vădit tardive, raportat la termenul prescris de Legea nr. 101/2016 (a se vedea, cu titlu de exemplu, decizia civilă nr. 77 din 7 februarie... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 39g63373e). „Conținutul documentației de atribuire, astfel cum a fost întocmită de entitatea contractantă, este obligatoriu atât pentru agenții economici participanți la procedură, care au obligația de a elabora ofertele în conformitate cu prevederile acesteia, cât și pentru entitatea contractantă, aceasta fiind obligată ca, în desfășurarea procedurii de achiziție, să respecte atât legislația aplicabilă în domeniu, cât și propria S.A.documentație de atribuire care stabilește regulile ce trebuie respectate de părțile implicate în derularea procesului competitiv.”

- sentința civilă nr.... 13/CA din 11 septembrie... a Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 672e8757.

În raport de cele anterior redactate se reține importanței conformării întru totul la regulile impuse de autoritate în documentația de atribuire,

conformare ce reprezintă regula în sistemul de atribuire a contractelor de achiziție publică.

Așa cum a fost anterior reținut, analizând criticile formulate de autoarea contestației Consiliul constată că acestea vizează modalitatea de evaluare a ofertelor clasate pe locurile 1 și 2... și..., înaintea ofertei contestatoare, evaluare pe care autoarea contestației o apreciază ca fiind netemeinică.

Referitor la oferta clasată pe locul 1 ocupat de..., unul dintre aspectele reclamate în cazul Lotului 2 - fire sutura *chirurgie vizează faptul că documentul* intitulat "Propunere tehnica-semnat" reproduce identic, prin copiere, conținutul coloanei "Denumire" - aferentă cerințelor din caietul de sarcini - și în coloana "Conformitate", care ar trebui S.A.reflecte specificațiile produselor oferate.

Astfel contestatoarea susține că aceasta abordare de tip "copy-paste" nu permite o evaluare reală a conformității tehnice, întrucât lipsesc detaliile concrete privind caracteristicile individuale ale produselor oferate. Contestatoarea a adăugat și faptul că, mai mult, în coloana "*Conformitate*" nu este indicat niciun cod de produs sau altă referință tehnică relevantă care să permită trasabilitatea și verificarea obiectivă a respectării cerințelor pentru fiecare poziție în parte.

Din examinarea formularului de propunere tehnică 4 Consiliul achiesează la susținerile contestatoarei, în rubrica "*Conformitate*" nu este indicat niciun cod de produs sau altă referință tehnică relevantă care să permită trasabilitatea și verificarea obiectivă a respectării cerințelor pentru fiecare poziție în parte.

Este adevărat că achizițtoarea nu a precizat o cerință explicită vizavi de faptul că toate specificațiile tehnice trebuiau dovedite prin prezentarea de broșuri, cataloage, prospecte, documentații tehnice, etc, însă din modalitatea de elaborare a formularului 4 de propunere tehnică, potrivit jurisprudenței Consiliului referitoare la obligativitatea confirmării de către ofertanți a specificațiilor tehnice propuse pentru produsele/echipamentele oferate, aspect care impunea verificarea corespondenței dintre specificațiile cuprinse în documentele emise de producător cu specificațiile tehnice propuse, iar aceste specificații tehnice propuse trebuiau să îndeplinească cerințele minime obligatorii impuse prin documentația de atribuire este constantă, aceeași abordare regăsindu-se, cu titlu de exemplu și în considerentele *Decizia nr...././... și Decizia nr.... ./... din....*

În lipsa indicării în cuprinsul coloanei "*Conformitate*" a codului de produs sau altă referință tehnică relevantă cu corespondența specificației în catalog, broșură tehnică sau alt document de referință care să permită trasabilitatea și verificarea obiectivă a respectării cerințelor pentru fiecare poziție în parte (respectiv care să permită corelarea/identificarea între produsele oferate și cerințele din caietul de sarcini) conformitatea specificațiilor nu poate fi demonstrată sau verificată în mod obiectiv.

Astfel, așa cum a susținut și contestatoarea nu pot fi verificate caracteristici esențiale ale firelor de sutură, precum lungimea firului, dimensiunea și curbura acului sau grosimea firului.

Față de cele reținute se impune clarificarea cu ofertanta... prin solicitarea revizuirii formularului de propunere tehnică nr...., vizavi de indicarea în coloana "Conformitate" a *codului de produs* sau altă referință tehnică relevantă cu corespondența specificației în catalog, broșură tehnică sau alt document de referință care să permită trasabilitatea și verificarea obiectivă a respectării cerințelor pentru fiecare poziție în parte.

Un alt aspect reclamat vizează faptul că declarațiile de conformitate depuse de... pentru gamele de fire de sutură oferite nu sunt prezentate în varianta completă., respectiv acestea nu includ anexele integrale care să detalieze portofoliul aferent fiecărei game, cu indicarea codurilor de produs și a unei descrieri succinte pentru fiecare articol în parte.

Din examinarea declarațiilor depuse Consiliul achiesează la susținerile contestatoarei întrucât declarațiile de conformitate nu includ anexele integrale care să detalieze portofoliul aferent fiecărei game, cu indicarea codurilor de produs și a unei descrieri succinte pentru fiecare articol în parte.

Așa cum a susținut și contestatoarea în lipsa acestor informații, nu se poate realiza o verificare obiectivă și documentată a conformității produselor oferite cu cerințele tehnice din caietul de sarcini.

În raport de cele reținute se impune clarificarea cu ofertanta... prin solicitarea depunerii declarațiilor de conformitate însoțite de anexele integrale, așa cum s-a arătat.

Vizavi de pretinsa neîndeplinire a specificațiilor tehnice reclamate în cazul *Lotului 2* vizează pozițiile solicitate ca și material polipropilena, adică în cadrul LOT 2 pozițiile cuprinse între 10 și 16 inclusiv, CO &... propuse gama de produse TRULENE.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe următoarele aspecte:

- *în fisa tehnica aferenta depusa, documentul "Fisa tehnica TRULENE cu ac - semnat", în cadrul paginii 5, secțiunea tradusa în limba romana, se mentioneaza ca aceasta gama este: "TRULENE este monofilament si este neacoperit", iar în propunerea tehnica, pentru justificarea pozitiilor de la 10 la 16 inclusiv, se mentioneaza ca gama TRULENE este "acoperit cu o microcamasa din silicon";*

- *aceasta discrepanta aparent minora între informatiile din fisa tehnica si cele din propunerea tehnica creeaza confuzie cu privire la caracteristicile reale ale produsului oferit si ridica semne de intrebare privind conformitatea ofertei cu cerintele caietului de sarcini. Aceasta neconcordanta poate fi interpretata ca o lipsa de transparenta si consistenta în prezentarea datelor tehnice, ceea ce afecteaza credibilitatea ofertei si poate conduce la imposibilitatea evaluarii corecte a conformitatii;*

- *pentru aceeasi gama de produs TRULENE, în documentul "Fisa tehnica TRULENE cu ac - semnat", la pagina 6, în secțiunea tradusa în limba romana,*

se mentioneaza ca portofoliul disponibil acopera grosimi de la 8/0 USP pana la 1 USP. Totusi, pentru pozitia 16 din LOT 2 se solicita si se oferteaza un fir cu grosime mai mare, respectiv 2 USP, produs care, cel mai probabil, nu face parte din portofoliul producatorului ".... Ltd.". Acest aspect nu poate fi verificat din cauza lipsei unor cataloage, brosure sau a unei anexe complete a Declaratiilor de Conformitate.

Concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că neconcordanțele identificate ridică semne de întrebare privind capacitatea ofertantului de a livra produsul solicitat si creeaza confuzie in evaluarea conformitatii tehnice.

Cerința a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată și care vizează pozițiile 10-16 se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

POLIPROPILENĂ:

(...)

- **ace speciale pentru chirurgia cardiovasculară acoperite cu silicon;**

- (...).

Se reține faptul că achizitoarea a publicat următorul *Răspuns consolidat nr.... prin care a stabilit* întinderea noțiunii de echivalent:

... 2 fire sutura chirurgicala sau echivalent, se accepta:

- La pozițiile....., ca **alternativa lungime** fir 70 cm

- La pozițiile..., **ca alternativa**, ac cu lungime de 22mm

- La poziția 14, **ca alternativa**, ac cu lungime de 37mm

- La pozițiile 18....., 42..., ca **alternativa lungime** fir 90 cm

- La poziția 24, **ca alternativa**, ac cu lungime de 37mm

- La pozițiile 34....., 42..... ca **alternativa, material** poliglactin 910, fir sutura multifilament, absorbție termen mediu, cu specificațiile tehnice prezentate

- Specificațiile tehnice pentru Lot 2 pozițiile 32 si 33 se regăsesc la pagina 13 din caietul de sarcini si anume „fir de sutura, multifilament, antibacterial, absorbție termen mediu, Poliglactin 910, respectiv fir de sutura, monofilament, absorbție termen extra- lung, Poli-4-hidroxibutirat.

Din examinarea propunerii tehnice depusă de... se reține temeinicia celor susținute de contestatoare, respectiv:

- în fișa tehnică aferentă depusa, documentul "Fisa tehnica TRULENE cu ac - semnat", în cadrul paginii 5, secțiunea tradusă în limba română, se menționează că această gama este: "*TRULENE este monofilament și este neacoperit*", iar in propunerea tehnica, la pozitiile 10-16 se mentioneaza că gama TRULENE este "acoperit cu o microcămașa din silicon";

- pentru aceeași gamă de produs TRULENE, în documentul "Fișa tehnică TRULENE cu ac - semnat", la pagina 6, în secțiunea tradusă în limba română, se menționează că *portofoliul disponibil acopera grosimi de la 8/0 USP pana la 1 USP*, în condițiile în care pentru pozitia 16 din Lotul 2 se solicită un fir cu grosime mai mare, respectiv 2 USP.

Modalitatea de evaluare a ofertei depusă de... vizavi de aspectul aflat în analiză se regăsește consemnată în cadrul Procesului-verbal nr.... *privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare membrii comisiei*

de evaluare apreciind îndeplinirea cerințelor reclamate anterior amintite astfel:

Cerința minimă din caietul de sarcini	Referința din caietul de sarcini pentru cerința minimă Informații prezentate în propunerea tehnica pentru demonstrarea îndeplinirii cerinței minime	Referința din propunerea tehnică unde sunt reflectate informațiile informațiilor prezentate în propunerea tehnica în raport cu cerința minimă solicitată în Caietul de sarcini	Rezultatul evaluării	Clarificări solicitate pe durata evaluării ofertelor în legătură cu informațiile prezentate	Răspunsul primit ca urmare a solicitării de clarificări	Evaluarea răspunsului primit	Rezultatul evaluării în urma răspunsului primit
Lot 2 Fire sutura chirurgie	Caiet de sarcini	Da-...	CERINȚA... ... &co consumier Bbraun medical		Răspunsul la solicitare este concludent. Cerința îndeplinită.	Nu este cazul	Nu este cazul

Față de modalitatea de elaborare a procesului-verbal nu se poate cunoaște analiza membrilor comisiei de evaluare care a stat la baza determinării conformității produselor oferite în cazul Lotului 2.

Simpla consemnare a concluziei la care a ajuns achizitoarea, prin membrii comisiei de evaluare în cadrul procesului-verbal nu echivalează cu analiza pe care membrii comisiei de evaluare trebuiau să o realizeze, analiză care să conducă la decizia adoptată.

Din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare, Consiliul constată că niciunde nu se regăsește modul în care membrii comisiei au ajuns la concluzia consemnată vizavi de conformitatea propunerii tehnice a ofertantei reclamate.

Orice decizie a autorității contractante trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele acesteia și pe probe concludente, iar nu pe simple aprecieri ale membrilor comisiei de evaluare.

Niciunde în cuprinsul procesului-verbal elaborat nu se regăsește **analiza** efectuată vizavi de obligațiile statuate de dispozițiile art. 1... alin. (1) lit. f) din același act normativ, comisia de evaluare are atribuția **verificării conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.**

Așadar, Consiliul apreciază că evaluarea realizată de achizitoare a avut un caracter formal, contrar celor dispuse de art. 131 alin. (4) din HG nr. 395/2016, respectiv: "Fiecare decizie a comisiei de evaluare este fundamentată prin identificarea elementelor concrete ale solicitării de participare/ofertelor în raport cu cerințele definite prin documentele achiziției și prevederile legale."

Potrivit art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punct de

vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică, iar potrivit alin. (2) al aceluiași articol **propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini sau în documentul descriptiv.**

Se reține că, potrivit dispozițiilor art. 65 alin. (2) și art. 133 alin. (1) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare are obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punctul de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punctul de vedere al aspectelor financiare pe care le implică. **Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini.**

De asemenea, în baza art. 1... alin. (1) lit. f) din același act normativ, comisia de evaluare are atribuția **verificării conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.**

... -verbal nr.... de verificare a mostrelor pentru Lotul 2-Fire sutură chirurgie s-au precizat următoarele:

Prin prezentul, va aduc la cunostinta ca mostrele prezentate spre testare de firmele:

- B Braun - corespund din punct de vedere calitativ
 - .. - corespund din punct de vedere calitativ
 - ... - corespund din punct de vedere calitativ.
- ... Nord.

Față de cele reținute se constată caracterul nefondat al susținerilor contestatoarei vizavi de În ceea ce privește LOTUL 2 - Fire sutura chirurgie, subliniem faptul ca in documentatia pusa la dispozitie nu se regaseste procesul verbal de verificare a mostrelor aferente acestui lot, document esential pentru a atesta conformitatea calitativa a acestora cu cerintele din caietul de sarcini. In lipsa acestui proces verbal, nu putem confirma daca ofertantii CO... si... au depus mostre pentru fiecare pozitie ofertata in cadrul acestui lot si, implicit, daca acestea au fost evaluate corespunzator de catre comisia de evaluare.

Împrejurarea relatată de achizitoarea potrivit căreia medicul care a utilizat esantioanele prezentate, comunica calitatea lor prin adresa nr..... astfel: Prin prezenta Va aduc la cunostiinta ca mostrele prezentate spre testare de firmele B.Braun, CO&CO, .. corespund din punct de vedere calitativ nu conduce la stabilirea conformității propunerilor tehnice, în lipsa unei analize punctuale vizavi de modalitate de îndeplinire a specificațiilor tehnice solicitate reclamate.

Toate riscurile ce decurg din întocmirea ofertei aparțin ofertanților, autoritatea contractantă trebuind să realizeze evaluarea ofertelor pe documente și informații care pot fi probate, și nu pe asigurările date de un ofertant.

Orice decizie a autorității contractante trebuie fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele acesteia și pe probe concludente, iar nu pe simple aprecieri ale membrilor comisiei de evaluare.

Concluzionând, Consiliul reține că, în exercitarea atribuțiilor conferite de legiuitor, membrii comisiei de evaluare sunt ținuti să efectueze o analiză riguroasă a ofertelor primite în cadrul procedurii, modul de desfășurare al procesului de analiză fiind necesar să rezulte în mod clar din documentele întocmite de aceștia, nu doar la nivel *formal*.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile contestatoarei potrivit cărora neconcordanțele identificate pot fi interpretate ca o lipsa de transparență și consistență în prezentarea datelor tehnice, ceea ce afectează credibilitatea ofertei și poate conduce la imposibilitatea evaluării corecte a conformității, motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei sub aspectele reclamate.

O altă specificație tehnică a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată vizează poziția 32 din cadrul Lotului 2 unde se solicită:

Fir de sutură antibacterian resorbabil, violet, absorbție termen mediu, multifilament acoperit, poliglactin 910, L= 90 cm, ac rotund, standard, curbura 1/2, 37 mm, grosime 0 USP" cu detaliile tehnice generale menționate în caietul de sarcini la pagina 13 și anume: Fir de sutură, multifilament, antibacterian, absorbție termen mediu, Poliglactin 910 Fir de sutură chirurgicală, multifilament, absorbție termen mediu, Poliglactin 910 realizat din material realizat dintr-un copolimer compus din 90% glicolidă și 10% L-lactidă (PGLA 90/10), **care să prezinte un înveliș antimicrobian de diacetat de clorhexidină**, cu o concentrație de cel mult... g/m, recomandat pentru evitarea infecțiilor de situs chirurgical.

Absorbție completă, prin proces de hidroliză, să fie în 56 până la 70 zile, culoare violet.'

Specificatiile tehnice generale pentru această poziție au fost reconfirmate de autoritatea contractantă prin *Răspunsul consolidat nr.....*. Această reconfirmare subliniază faptul că cerințele din caietul de sarcini în cazul poziției 32 și 33 rămân obligatorii și nu există acceptarea unor variante alternative.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticilor se bazează pe următoarele aspecte:

- ofertanta... propune pentru această poziție gama de produs "TRUSYNT", gama ce nu respecta solicitările minime din caietul de sarcini, fiind un fir produs din material poliglactin 910 standard, fără învelișul esențial solicitat în acest caz, și anume un "înveliș antimicrobian de diacetat de clorhexidină";

- avantajele utilizării unui fir cu înveliș antibacterian față de un fir clasic sunt multiple. Menționăm doar următoarele aspecte: firele cu înveliș antibacterian sunt recomandate pentru reducerea riscului de atașare bacteriană și colonizare, fiind indicate în special în regiunea tractului gastro-intestinal, în ginecologie, urologie sau pentru evitarea complicațiilor și infecțiilor de tip SSI (... = Infecție de plagă chirurgicală).

- este important de subliniat că firul oferit reprezintă o variantă net inferioară față de ceea ce se solicită în caietul de sarcini, diferența fiind una majoră și cu implicații clinice serioase. Lipsa învelișului antibacterian compromite semnificativ eficiența și siguranța utilizării în contextul medical vizat, ceea ce poate conduce la creșterea riscului de infecții postoperatorii și la nerespectarea standardelor de calitate impuse.

Din examinarea propunerii tehnice depusă de... se reține temeinicia celor susținute de contestatoare, respectiv:

- potrivit formularului de propunere tehnica 4 ofertanta propune pentru această poziție gama de produs ...;

Producator:... -.... Ltd.

Tara de Origine: ...

Brand: ..

Specificatii tehnice:

.. este o sutură chirurgicală, absorbabilă și sterilă compusă dintr-un copolymer realizat din 90% glicolidă și 10% lactidă, poliglactină 910. .. este de culoare violetă ... nr...., conform codului federal al reglementărilor din SUA. .. este disponibil și fără vopsea. Pentru o lubrifiere și netezire suplimentare, .. este acoperit cu o combinație unică de poliglactină... (30% glicolidă și 70% lactidă) și stearat de calciu. .. îndeplinește toate cerințele stabilite de Farmacopeea din....

(...)

- din examinarea informațiilor din fișa tehnică .. în limba română nu se identifică specificația tehnică reclamată privind *invelis antimicrobial de diacetat de clorhexidina astfel cum a fost solicitat în caietul de sarcini*.

În lipsa identificării specificației tehnice reclamată, membrii comisiei de evaluare nu puteau stabili conformitatea produsului oferat.

Astfel cum s-a arătat anterior în lipsa rolului activ al membrilor comisiei de evaluare (Niciunde în cuprinsul procesului-verbal elaborat nu se regăsește analiza efectuată vizavi de obligațiile statuate de dispozițiile art. 1... alin. (1) lit. f) din același act normativ, comisia de evaluare are atribuția **verificării conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini**) se impune reevaluarea ofertei prin clarificarea cu ofertanta a modalității de îndeplinire a specificației tehnice reclamată.

Considerentele anterior reținute de Consiliu sunt incidente și vizavi de o altă specificație tehnică reclamată care vizează poziția 33 din cadrul Lotului 2, constatându-se din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare lipsa rolului activ în verificarea **conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini**, astfel cum dispun art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016, motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei sub aspectele reclamate.

În procesul de reevaluare dispus, Consiliul obligă autoritatea contractantă să analizeze criticile aduse de autoarea contestației și să consemneze analiza efectuată în cuprinsul procesului-verbal de reevaluare elaborat.

Cu alte cuvinte, în absența analizei membrilor comisiei de evaluare, Consiliul nu se poate substitui în atribuțiile acestora, fiind necesar ca autoritatea contractantă să revizuiască actele evaluării, motiv pentru care admite, criticile aduse, prin raportare la precizările caietului de sarcini vizavi de modalitatea de îndeplinire a specificațiilor tehnice.

În raport de cele mai sus reținute, Consiliul determină că evaluarea realizată de autoritatea contractantă a înregistrat abateri de la cadrul legal, motiv pentru care se impune reevaluarea propunerii tehnice depusă de... pentru Lotul 2 vizavi de *aspectele* reclamate a căror temeinicie a fost reținută de Consiliu.

Referitor la oferta clasată pe locul 2-... sunt reclamate neîndeplinirea a o serie de specificații tehnice, respectiv:

- *producatorul firelor de sutura oferate de catre... in cadrul "LOT 2 - Fire sutura chirurgie" este compania "LuxSutures AG " iar gamele de produs*

detaliat prin fise tehnice, broșuri și certificate EC și..., la care se face referire în propunerea tehnică prin documentul "Propunere tehnică lot 2-semnat" sunt:..., LUXYLENE, LUXAMID, LUXPET, LUXCRYL 910..., LUXCRYLPGA

- pentru poziția 2 din cadrul LOT 2, se solicită fir cu ac de 20mm iar produsul oferit PD40HR22, ce se regăsește la pagina 2 în propunerea tehnică prezintă ac de 22mm, adică un ac cu 10% mai mare;

- pentru poziția 14 din cadrul LOT 2, se solicită fir cu ac de dimensiune 30mm și curbura 1/2 iar produsul oferit PP01DS36, ce se regăsește la pagina 5 în propunerea tehnică prezintă ac de 36mm și curbura 3/8, adică un ac cu 20% mai mare și curbura complet diferită;

- pentru pozițiile 13, 15, 16, și 21 din cadrul LOT 2, se solicită ace de curbura 1/2 iar produsele oferite PP00DS30, PP01DS40, PP02DDS40 și... ce se regăsesc la pagina 5 respectiv pagina 11 în propunerea tehnică prezintă ace de curbura 3/8, adică curbura complet diferită.

Din examinarea propunerii tehnice depusă de... Consiliul achiesează la susținerile contestatoarei identificându-se neconcordanțele indicate. Astfel cu titlu de exemplu pentru poziția 14 din cadrul Lotului nr...., se solicită: Fir polipropilenă ac triunghiular 30mm, 1/2 cerc, lungime fir 75cm.

produsul oferit de... având codul PP01DS36 se regăsește astfel consemnat în cadrul propunerii tehnice:

14	Fir polipropilena ac triunghiular 30mm, 1/2 cerc, lungime fir 75cm	1	buc	Fir sutura neresorbabil monofilament Polipropilena nr. 1 ac triunghiular 30mm, 1/2 cerc, lungime fir 75cm cod produs PP01DS36 (pagina 5)
----	--	---	-----	--

La pagina 5 din fișa tehnică a producătorului LuxSutures, produsul oferit are următoarele specificații: ac de 36mm și curbura 3/8.

Față de neconcordanțele identificate se impune reevaluarea ofertei depusă sub aspectul reclamat.

Considerentele anterior reținute de Consiliu sunt incidente și vizavi de celelalte specificațiile tehnice reclamate mai sus redată din cadrul Lotului 2, constatându-se din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare lipsa rolului activ în verificarea **conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini**, astfel cum dispun art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016, motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei sub aspectele reclamate.

În procesul de reevaluare dispus, Consiliul obligă autoritatea contractantă să analizeze criticile aduse de autoarea contestației și să consemneze analiza efectuată în cuprinsul procesului-verbal de reevaluare elaborat.

O altă specificație tehnică a cărei pretinsă neîndeplinire este reclamată vizează *poziția 32* din cadrul Lotului 2 unde se solicită:

Fir de sutură antibacterial resorbabil, violet, absorbție termen mediu, multifilament acoperit, poliglactin 910, L= 90 cm, ac rotund, standard, curbura 1/2, 37 mm, grosime 0

USP" cu detaliile tehnice generale mentionate in caietul de sarcini la pagina 13 si anume: Fir de sutură, multifilament, antibacterial, absorbtie termen mediu, Poliglactin 910 Fir de sutură chirurgicală, multifilament, absorbtie termen mediu, Poliglactin 910 realizat din material realizat dintr-un copolimer compus din 90% glicolidă și 10% L-lactidă (PGLA 90/10), **care să prezinte un înveliș antimicrobial de diacetat de clorhexidină**, cu o concentrație de cel mult... g/m, recomandat pentru evitarea infecțiilor de situs chirurgical.

Absorbție completă, prin proces de hidroliză, să fie în 56 până la 70 zile, culoare violet.'

Specificatiile tehnice generale pentru aceasta pozitie au fost reconfirmate de autoritatea contractanta prin *Răspunsul consolidat nr.....* Această reconfirmare subliniază faptul că cerintele din caietul de sarcini rămân obligatorii și nu există acceptarea unor variante alternative.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticilor se bazează pe următoarele aspecte:

- ofertantul... propune pentru aceasta pozitie gama de produs "LUXYCRYL 910" si codul de produs PL00HR36, gama ce nu respecta solicitarile minime din caietul de sarcini, fiind un fir produs din material poliglactin 910 standard, fara invelisul esential solicitat in acest caz, si anume un "invelis antimicrobial de diacetat de clorhexidina";

- avantajele utilizarii unui fir cu invelis antibacterian fata de un fir clasic sunt multiple. Mentionam doar urmatoarele aspecte: firele cu invelis antibacterian sunt recomandate pentru reducerea riscului de atasare bacteriana si colonizare, fiind indicate in special in regiunea tractului gastro-intestinal, in ginecologie, urologie sau pentru evitarea complicatiilor si infectiilor de tip SSI (...= Infectie de plaga chirurgicala).

- este important de subliniat ca firul oferat reprezinta o varianta net inferioara fata de ceea ce se solicita in caietul de sarcini, diferenta fiind una majora si cu implicatii clinice serioase. Lipsa invelisului antibacterian compromite semnificativ eficienta si siguranta utilizarii in contextul medical vizat, ceea ce poate conduce la cresterea riscului de infectii postoperatorii si la nerespectarea standardelor de calitate impuse.

Din examinarea propunerii tehnice depusă de... se reține temeinicia celor susținute de contestatoare, respectiv:

- ofertanta ofertează în formularul de propunere tehnică 4, pentru aceasta pozitie gama de produs "LUXYCRYL 910" si codul de produs PL00HR36:

32	Fir de sutura antibacterial resorbabil, violet, absorbtie termen mediu, multifilament acoperit, polyglactin 910, l=90cm, ac rotund, standard, curbura ½. 37mm	0	buc	Fir de sutura antibacterial resorbabil, violet, absorbtie termen mediu, multifilament acoperit, polyglactin 910, l=90cm, ac rotund, standard, curbura ½. 37mm cod produs PL00HR36 (pagina 15)
----	---	---	-----	---

- din examinarea informațiilor din fișa tehnică regăsită la paginile 14-15 nu se identifică specificația tehnică reclamată privind *invelis antimicrobial de diacetat de clorhexidina astfel cum a fost solicitat în caietul de sarcini*.

În lipsa identificării specificației tehnice reclamată, membrii comisiei de evaluare nu puteau stabili conformitatea produsului oferat.

Astfel cum s-a arătat anterior și în lipsa rolului activ al membrilor comisiei de evaluare (Niciunde în cuprinsul procesului-verbal elaborat nu se regăsește **analiza** efectuată vizavi de obligațiile statuate de dispozițiile art. 1... alin. (1) lit. f) din același act normativ, comisia de evaluare are atribuția **verificării conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini**) se impune reevaluarea ofertei prin clarificarea cu ofertanta a modalității de îndeplinire a specificației tehnice reclamat.

Considerentele anterior reținute de Consiliu sunt incidente și vizavi de o altă specificație tehnică reclamată care vizează poziția 33 din cadrul Lotului 2, constatându-se din examinarea lucrărilor membrilor comisiei de evaluare lipsa rolului activ în verificarea **conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini**, astfel cum dispun art. 1... alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016, motiv pentru care se impune reevaluarea ofertei sub aspectele reclamate.

Împrejurarea relatată de achizitoare potrivit căreia În documentația de atribuire, în fișa de date la pachetul respectiv de fire de sutură s-a prevăzut prin cuvântul echivalent ca pot participa la procedura și alte firme cu produse similare ceea ce s-a și întâmplat nu este de natură a conduce la acceptarea oricăror produse similare, astfel cum a susținut și contestatoarea.

Deși documentația de atribuire menționează termenul „echivalent”, consideram că acesta se referă la diferențe minore, diferențe care S.A. nu afectează funcționalitatea și siguranța produsului și a pacientului, diferențe ce sunt agreate de autoritatea contractantă prin răspuns la potențialele solicitări de clarificare, și nu abateri semnificative precum variații de dimensiune de 10-20%, utilizarea unor materiale complet diferite sau lipsa unor caracteristici esențiale.

Mai mult se are în vedere că achizitoarea a stabilit întinderea echivalenței acceptate vizavi de produsele aferente Lotului nr...., așa cum a fost anterior redat.

Aceeași concluzie de netemeinicie va fi reținută de Consiliu și vizavi de argumentul adus de achizitoarea în favoarea stabilirii conformității propunerii tehnice depusă de... &CO... și ulterior clasării pe locul 1, pe considerentul că Pretul firmei... în valoare de... este dublu în comparație cu ofertantul câștigător... &... în valoare de... și având în vedere criteriul de atribuire pretul cel mai scăzut, autoritatea contractantă a respectat prevederile legale privind utilizarea fondurilor publice.

În stabilirea acestei finalități Consiliul determină că aplicarea criteriului de atribuire intervine ulterior stabilirii conformității propunerii tehnice, așa cum a susținut și contestatoarea Suntem de acord că pretul cel mai scăzut reprezintă criteriul esențial de atribuire, totuși, în cazul în care intervine nu doar un rabat la calitate, ci caracteristici complet diferite față de cerințele din caietul de sarcini, aceste abateri pot afecta iremediabil buna desfășurare a actului medical cu o potențială creștere semnificativă a riscului de complicații postoperatorii, ceea ce contravine principiului utilizării responsabile a fondurilor publice în raport cu siguranța pacientului.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse, Consiliul determină că evaluarea realizată de autoritatea contractantă a înregistrat abateri, impunându-se reluarea procesului de evaluare a ofertelor depuse de... și..., pentru Lotul nr.... - Fire sutură chirurgie.

În procesul de reevaluare dispus, Consiliul obligă autoritatea contractantă să analizeze criticile aduse de autoarea contestației și să consemneze analiza efectuată în cuprinsul procesului-verbal de reevaluare elaborat.

Analiza actului atacat al autorității contractante, din punctul de vedere al legalității și temeiniciei, s-a efectuat prin prisma motivelor invocate de societatea contestatoare, în acord cu principiul disponibilității care guvernează și procedura administrativ-jurisdicțională în fața Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite prin cererile și apărările părților]. Cu privire la aspectele care nu au format obiectul contestației, răspunderea juridică pentru declararea câștigătoare a unei anumite oferte revine autorității contractante, ținută de lege să verifice și să stabilească modul de îndeplinire de către ofertant/ofertă a tuturor cerințelor de calificare și specificațiilor tehnice stabilite în documentația de atribuire.

Art. 1 alin. (4) din normele aprobate prin... nr.... statuează că autoritatea contractantă este responsabilă pentru modul de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, deci și a regulilor de elaborare a proceselor-verbale.

Astfel, revine comisiei de evaluare responsabilitatea pentru admiterea și declararea câștigătoare a unei oferte, context în care tot ea este ținută să verifice admisibilitatea și conformitatea ei sub orice fel de detaliu, în caz contrar riscând a declara admisibilă/câștigătoare o ofertă care nu îndeplinește condițiile impuse (fiind inacceptabilă sau neconformă).

Față de cele mai sus reținute Consiliul constată caracterul întemeiat al criticilor aduse de B..... privind ofertele depuse de... și..., pentru Lotul nr.... - Fire sutură chirurgie, impunându-se *reevaluarea ofertelor, cu luarea în considerare a celor precizate în motivare.*

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, admite contestația

formulată de B..... în contradictoriu cu... DR...., pentru Lotul nr.... - Fire sutură chirurgie.

Anulează, în parte, *Procesul-verbal nr.... privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare și în parte, Raportul procedurii nr...., în secțiunea dedicată evaluării ofertelor depuse de... și..., precum și adresele autorității contractante de comunicare a rezultatului procedurii, pentru Lotul nr.... - Fire sutură chirurgie.*

....., ca, în termen de cel mult 15 zile de la primirea prezentei, să procedeze la reluarea procedurii de atribuire prin reanalizarea ofertelor depuse de... și..., pentru Lotul nr.... - Fire sutură chirurgie, cu luarea în considerare a celor precizate în motivare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 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.

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

Redactată în 4 exemplare originale, conține 20 pagini.