

DECIZIE

Nr. ..

Data: ...

Prin contestația nr. 1002/27.08.2021, transmisă prin poșta electronică (e-mail) în data de 01.09.2021 ora 13:49, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 45069 din data de 46039/01.09.2021, formulată de, cu sediul în, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., având Cod de Identificare Fiscală, atribut fiscal RO, reprezentată legal de Florin Octavian Paraschiv în calitate de administrator, împotriva raportului procedurii nr. 10093/21.08.2021 emis de către, cu sediul în, în calitate de autoritate contractantă, cadrul procedurii de licitație deschisă în vederea atribuirii contractului având ca obiect „ACHIZIȚIE DE APARATURĂ ȘI ECHIPAMENTE MEDICALE 5 LOTURI ÎN CADRUL PROIECTULUI PREVCOV2020-PROTEJAREA SĂNĂTĂȚII POPULAȚIEI PRIN CONSOLIDAREA CAPACITĂȚII DE REACȚIE A INSTITUTULUI NAȚIONAL DE ENDOCRINOLOGIE C.I. PARHON LA CRIZA DE SĂNĂTATE PUBLICĂ DE RĂSPÂNDIREA VIRUSULUI SARS-COV-2”- „Echipamente pentru dezinsecție”- lot 2, cod CPV principal 33100000-1 Echipamente medicale (Rev.2), s-a solicitat Consiliului:

- anularea rezultatului la procedura de atribuire, comunicat prin Raportul procedurii nr. 10093/21.08.2021, postat în SEAP în data de 24.08.2021, pentru lot nr. 2;
- obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere ce se impun, respectiv reevaluarea din punct de vedere tehnic a ofertei depusă de, precum și declararea acesteia ca conformă;
- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire prin aplicarea, în mod corespunzător, a criteriului de atribuire, precum și emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii.

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

Prin contestația formulată, ... solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei, arătând că oferta sa a fost respinsă ca fiind neconformă.

Aceasta susține că pentru lot 2 - Echipamente pentru dezinsecție, autoritatea contractantă a solicitat ca produsul ofertat să îndeplinească următoarea cerință, respectiv "Număr total de bacterii : <200 cfu/m3, însă evaluarea și calificarea tehnică a fost făcută defectuos, superficial, chiar ilegal.

Consideră ca autoritatea contractantă a demarat o procedură de achiziție fără a dispune lotizarea, ci achiziționarea unor produse pe care le-a considerat ca având același scop prin formarea unui lot, astfel trebuia să analizeze ofertele conform scopului propus, în schimb, prin modul de analiză, a dispus în mod arbitrar, prin eliminarea ofertei ..., pe motiv că parametru pentru poziția 3, respectiv "Număr total de bacterii : <200 cfu/m³" din lot 2 - "Echipamente pentru dezinfecție" nu este îndeplinit.

Contestatoarea apreciază că a îndeplinit specificația tehnică arătând că aceste sisteme de filtrare a aerului în flux continuu și cu prezența umană sunt complementare cu celelalte forme de dezinfecție de tipul primara-curățare și dezinfecție medie și dezinfecție înaltă, de tipul Terminala prin nebulizare aeriană, sau cu sistem UVC, acestea, împreună, creând un sistem complex și complementar de prevenție sau în cadrul unui Spital, niciuna dintre proceduri/echipamente nu sunt suficiente ca și eficiență individualizate.

În continuare, aceasta explică terminologia specifică acestui tip de tehnologie unde autoritatea contractantă, emite ipoteze eronate și insuficient documentate după cum urmează:

CFU/m³ = Colony - forming units per cubic meter - această terminologie se referă la coloniile de fungi micobacterii și spori dintr-o încăpere raportate volumic, la metrul cub de aer.

Sușține că autoritatea contractantă a descalificat neîntemeiat produsul ofertat de ..., și deși menționează și recomandările OMS/UE "privind evaluarea riscurilor pentru sănătate ale agenților biologici pentru mediul interior, le interpretează subiectiv și eronat, deoarece Raportul Comisiei Europene în ceea ce privește încărcătura patogenică în suspensie stabilește clar 4 intervale de referință, după urmează:

CFU/m³ - NEDETECTABIL

1-499 CFU/m³ - SCĂZUT (cazul Caietului de Sarcini si totodată a ofertei SC Bio Hygiene SRL)

500 - 999 CFU/m³ - MEDIU

>1000 CFU/m³ - RIDICAT.

Arată că autoritatea contractanta nesocotește fără temei legal calificarea din punct de vedere tehnic a unor produse care respectă normele legale în vigoare, fapt ce duce la compromiterea întregii proceduri de atribuire pentru lotul nr. 2.

Astfel, menționează că, prin eliminarea ofertei prin simplu motiv că se află în aceeași parametrii impuși pentru a se ridica la nivel „scăzut”, dar nu în cei aproximați de autoritatea contractanta, denotă nesocotirea scopului pe care achiziția urmează să o aibă, precum și superficialitatea în privința actului medical pe ansamblu; mai mult, Organizația Mondială a Sănătății (WHO) dar și American Conference of Governmental In Hygienists (ACGIH) consideră ca orice depășire peste 500CFU/m³,

reprezintă o valoare totală de inflexiune ar trebui depășită, adică un grad ridicat de contaminare cu potențiali patogeni în aerul respirabil.

Apreciază că evaluarea s-a făcut cu nesocotirea obligațiilor ce revin autorității contractante, așa cum sunt prevăzute în Normele metodologice de aplicare a Legii nr. 98/2016.

Consideră că autoritatea contractantă avea obligația să analizeze ofertele din punct de vedere al cerințelor minime obligatorii solicitate în documentația de atribuire, în etapele prevăzute de legislația în vigoare.

În drept, sunt invocate legea nr. 101/2016, legea nr. 98/2016, HG nr. 395/2016.

Prin adresa nr. 10679/06.09.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 47479/09.09.2021, ...a transmis punctul său de vedere cu privire la contestația formulată de ..

În conținutul punctului de vedere, autoritatea contractantă invocă art. 3, lit. jj) din Legea nr. 98/2016, precum și art. 137 alin. (1) și art. 147 alin. (1) din HG nr. 395/2016.

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

...., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat o procedură de licitație deschisă în vederea atribuirii contractului având ca obiect „ACHIZIȚIE DE APARATURĂ ȘI ECHIPAMENTE MEDICALE 5 LOTURI ÎN CADRUL PROIECTULUI PREVCOV2020-PROTEJAREA SĂNĂTĂȚII POPULAȚIEI PRIN CONSOLIDAREA CAPACITĂȚII DE REACȚIE A INSTITUTULUI NAȚIONAL DE ENDOCRINOLOGIE C.I. PARHON LA CRIZA DE SĂNĂTATE PUBLICĂ DE RĂSPÂNDIREA VIRUSULUI SARS-COV-2”- „Echipamente pentru dezinfecție”- lot 2, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. criteriul de atribuire aplicat fiind „cel mai bun raport calitate-preț”. Valoarea totală estimată a contractului ce urmează a fi atribuit este de 7.212.169,75 lei, fără TVA.

Consiliul constată că a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 207471590/1 din data 02.09.2021, eliberată de CEC Bank, prevăzută de art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, în cuantum de 16.493,62 lei.

Preliminar analizării contestației, Consiliul învederează că, prin necontestarea în termen a specificațiilor caietului de sarcini, documentația de atribuire și-a îndeplinit forța obligatorie pentru operatorii economici și, mai mult, autoritatea contractantă are obligația verificării stricte a modului de îndeplinire a acestora, prin raportare la prevederile documentației de atribuire, luarea în considerare a altor elemente, ce nu sunt cunoscute de către toți potențialii ofertanți conducând la încălcarea principiului tratamentului egal și al transparenței enunțate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, Consiliul reține că, potrivit art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016 „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)”.

Depășind această introducere de subliniere a importanței conformării regulilor documentației de atribuire, conformare ce reprezintă regula în sistemul de atribuire a contractelor de achiziție publică, Consiliul ia act de faptul că în conținutul caietului de sarcini, în Fișa tehnică 19, pentru produsul Sistem de purificare a aerului cu UV utilizabil în prezența umană se regăsesc, printre altele, următoarele specificații tehnice: "Număr total de bacterii ≤ 200 cfu/m³".

Procedând la verificarea ofertei depuse de raportat la necesitatea autorității contractante, astfel cum a fost aceasta prevăzută în caietul de sarcini, Consiliul reține că, la pag. 265 din dosarul constituit la Consiliu, se regăsește Formular de ofertă tehnică, lot 2, poz. 3 – Fișa tehnică 19, pentru produsul Sistem de purificare a aerului cu UV utilizabil în prezența umană, unde contestatoarea a precizat, la rubrica Nr. total de bacterii, "250", în condițiile în care, în caietul de sarcini, așa cum s-a arătat mai sus, autoritatea contractantă a solicitat: Nr. total de bacterii ≤ 200 cfu/m³. Consiliul reține, în soluționare, că la dosar, se regăsește și Raport de testare, emis de ISP București, din care rezultă că echipamentul ofertat de contestatoare prezintă o eficacitate a indicelui cfu de 142 cfu/m³.

Consiliul reține, de asemenea, că, în Raportul procedurii, cu privire la produsul ofertat de pentru lotul 2, respectiv, produsul Sistem de purificare a aerului cu UV utilizabil în prezența umană, s-a precizat: «Comisia de evaluare a analizat răspunsul dat de BIO HYGIENE SRL și a concluzionat că pentru fișa tehnică nr. 19, deși, în privința respectării cerinței "Număr total de bacterii < 200 cfu/m³, acesta pune la dispoziție o soluție tehnică cu un CFU de 250, pune la dispoziție o soluție tehnică inferioară cu toate că recomandările Organizației Mondiale a Sănătății prin lucrările efectuate de un grup de experți al OMS privind evaluarea riscurilor pentru sănătate ale agenților biologici din mediul interior au sugerat că concentrația microbiană totală nu trebuie să depășească 1000 CFU/m, prezenta soluție poate fi considerată o abatere acceptabilă. Comisia de evaluare a concluzionat că oferta nu îndeplinește solicitările minime impuse prin Caietul de sarcini.».

Față de cele de mai sus, și contrar susținerilor autorității contractante, așa cum au fost precizate în Raportul procedurii nr. 10093/21.08.2021, Consiliul constată că propunerea tehnică depusă de contestatoare satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, parte a documentației de atribuire, în sensul în care, în propunerea tehnică depusă, contestatoarea a precizat, în propunerea tehnică, la rubrica Nr. total de bacterii, "250" și, mai mult decât atât, a depus documentul Raport de testare, emis de ISP București, din care

rezultă că echipamentul ofertat de contestatoare prezintă o eficacitate de 142 cfu/m³. Pe de altă parte, autoritatea contractantă nu justifică susținerea, potrivit căreia contestatoarea « (...) deși, în privința respectării cerinței "Număr total de bacterii < 200 cfu/m³, acesta pune la dispoziție o soluție tehnică cu un CFU de 250, pune la dispoziție o soluție tehnică inferioară (...). Comisia de evaluare a concluzionat că oferta nu îndeplinește solicitările minime impuse prin Caietul de sarcini».

În acest context, Consiliul consideră întemeiată critica autoarei contestației, aceasta urmând a fi admisă.

În temeiul art. 26 alin. (2) și alin. (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, Consiliul va admite contestația formulată de și va anula Raportul procedurii nr. 10093/21.08.2021, în partea care privește, pentru Lot 2 și oricare alt act subsecvent acestuia și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei contestatoarei, de la etapa evaluării propunerii tehnice și stabilirea noului rezultat al procedurii, în termen de maxim 10 zile de la primirea prezentei. Rezultatul procedurii va fi comunicat în condițiile art. 215 din Legea nr. 98/2016.

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

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

Admite contestația formulată de ... anulează Raportul procedurii nr. 10093/21.08.2021, în partea care privește pentru lot 2 și oricare alt act subsecvent acestuia și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei contestatoarei, de la etapa evaluării propunerii tehnice și stabilirea noului rezultat al procedurii, în termen de maximum 10 zile lucrătoare de la primirea prezentei.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei.

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.

PREȘEDINTE,

....

MEMBRU,

....

MEMBRU,

....

Redactat practicaua deciziei

....

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 6 (șase) pagini.