

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

CNSC

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +40218900745 www.cns.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. / / -

Data:

Prin contestațiile nr. / și nr. /, înregistrate la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, respectiv nr. /, înaintate de SC SA, cu sediul în,,, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr., având CUI RO, reprezentată legal de și SC SRL, cu sediul în,, județul, înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr., având CUI, reprezentată legal prin – Director general, formulate împotriva rezultatului procedurii emis de, cu sediul în,, județul, în calitate de autoritate contractantă în procedura, cerere de oferte online, organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „Analizor biochimie, Analizor hematologie și Analizor biochimie uscată”, lot nr. 1 - Analizor hematologie și lot nr. 2 – Analizor biochimie, cu anunț de participare simplificat nr., publicat în SEAP în, s-a solicitat Consiliului

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

Prin contestația nr. /, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. /, SC SA atacă rezultatul procedurii ce i-a fost comunicat prin adresa nr. 2082/30.08..... emis de, în calitate de autoritate contractantă în procedura de atribuire mai sus arătată, considerând nelegală decizia acesteia de declarare câștigătoare a ofertei depuse de SC SRL pentru lotul 1 – Analizor hematologie.

Astfel, contestatoarea apreciază că oferta declarată câștigătoare, pentru lotul 1, în urma reevaluării dispuse de Consiliu prin Decizia nr. / / din 10.08....., este, în fapt, neconformă, analizorul ofertat de SC SRL

(analizor hematologie BC5150 producător Mindray) neîndeplinind cerințele tehnice solicitate prin documentația de atribuire.

De altfel, raportându-se la cerințele caietului de sarcini, contestatoarea arată că analizorul Mindray menționat anterior are numai 25 parametri raportabili: WBC, RBC, HGB, HCT, MCV, MCH, MCHC, RDW-CV, RDW-SD, PLT, MPV, PDW, PCT, P-LCC, P-LCR, LYM # %, MON # %, NEU # %, EOS # %, BAS # % și 4 parametri de cercetare: LIC # %, ALY # %

Mai mult, analizatorul are, ca și perioadă de stabilitate a sângelui de control, 14 zile de la deschidere, justificarea îndeplinirii acestei cerințe fiind doar formularul de propunere tehnică depus de ofertant, nefiind susținută de producător, aspect ce reiese și din procesul-verbal nr. 2076/26.08..... al ședinței de reevaluare a ofertelor în urma Deciziei CNSC nr. .../...../.....

Analizorul oferat de SC SRL utilizează 4 reactivi zilnic, respectiv 3 reactivi care participă la măsurare și 1 reactiv de întreținere utilizat zilnic la închiderea analizorului, contrar celor precizate de autoritatea contractantă în răspunsul la solicitarea de clarificări nr. 1542/01.07.2017, potrivit căror „numărul de reactivi va rămâne 3 (trei), un număr mai mare implicând cheltuieli mai mari pentru unitatea noastră”.

Pe de altă parte, susține contestatoarea, aparatul oferat de SC SRL nu prezintă meniu control XB.

Meniul XB este o metodă de control al calității și al eficienței sistemului fără costuri suplimentare, care permite monitorizarea continuă a performanțelor analizorului, utilizând probe de pacienți în asociere cu sângele de control comercial furnizat de producător. Controlul de calitate XB detectează orice abatere a rezultatelor folosind doar datele pacienților. XB evaluează indicii eritrocitari. Utilizarea poate fi considerată suport suplimentar pentru programul QC al laboratorului, furnizând informații suplimentare despre calitatea rezultatelor pentru indicii eritrocitari, care sunt de obicei stabili de la o zi la alta și pentru o populație de pacienți, în timp.

Considerând că autoritatea contractantă a realizat superficial reevaluarea ofertei depuse de SC SRL, contestatoarea solicită admiterea cererii sale așa cum a fost formulată, invocând, în drept, dispozițiile art. 3 alin. (1) lit. r), art. 215 alin. (5), art. 115 alin. (3) și ale art. 187- art. 192 din Legea nr. 98/.....

În cadrul aceleiași proceduri, prin contestația nr./....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr./....., SC SRL atacă rezultatul procedurii ce i-a fost comunicat prin adresa nr. 2081/30.08....., considerând nelegală decizia autorității contractante de declarare câștigătoare a ofertei depuse de SC SA pentru lotul 2 – Analizor biochimie.

În acest sens, contestatoarea susține că analizorul de biochimie Pentra 400, oferat de SC SA, nu corespunde specificațiilor din caietul de sarcini, în ceea ce privește: Viteza de lucru: minim 300 teste/oră; Modul opțional pentru ISE.

Potrivit broșurii de pe site-ul ofertantului, analizorul de biochimie Pentra 400 are o viteză de lucru de 420 teste/oră cu modul ISE, din care 180 teste/oră sunt făcute de modul.

În consecință, arată contestatoarea, SC SA a oferat un analizor de biochimie de 240 teste/oră, (420-180), nu de minim 300 teste/oră.

Caracteristica de baza, esențială, definitorie pentru analizoarele de biochimie, este viteza de lucru - teste/oră. Or, analizorul Pentra 400 nu poate fi încadrat în categoria analizoarelor de biochimie cu minim 300 teste/oră.

De altfel, manualul analizorului Pentra 400 (pag. 10-2), descărcat de pe site-ul producătorului www.horiba.com., prevede, la punctul 1.3., viteza de lucru ca fiind de: - *până la 300 teste/oră fără modul ISE*; - *până la 400 teste/oră cu modul ISE*. Luând în considerare aceste detalii, contestatoarea arată că există o contradicție între broșura produsului, manualul de utilizare și caietul de sarcini.

În acest context, contestatoarea apreciază că oferta depusă de SC SA trebuia declarată neconformă.

Prin adresa nr. 2213/08.09....., înregistrată la CNSC sub nr. 27530/....., autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestația înaintată de SC SA, solicitând respingerea ei ca nefondată și lipsită de obiect.

Prin punctul de vedere, autoritatea contractantă precizează că, în urma Deciziei CNSC nr. /..... /....., a luat măsura anulării parțiale a raportului procedurii nr. 1658/11.07....., solicitându-se ofertantului SC SRL manualul de utilizare pentru analizorul hematologie și analizorul biochimie, tradus integral în limba română.

Totodată, autoritatea contractantă arată că i-a solicitat acestui ofertant clarificări în legătură cu unele caracteristici ale aparatelor oferite, acesta prezentând manual de utilizare hematologie - tradus și manual de utilizare biochimie - tradus în limba română.

Concluzionând, autoritatea contractantă susține că analizorul automat de hematologie Mindray model BC-5150, oferat de SC SRL, are 29 de parametri (Manual de utilizare paginile 2-2 și 2-3). Întrucât în caietul de sarcini s-au solicitat 27 de parametri, fără a se preciza câți dintre aceștia să fie măsurați, această cerință este îndeplinită. De asemenea, sângele de control are termen de valabilitate de două luni, respectiv 15 zile de la deschiderea flaconului (pagina 2 din propunerea tehnică).

Analizorul folosește trei reactivi (Manual de utilizare, pagina 2-12). Detergentul pentru sondă nu este și nu poate fi considerat reactiv, deoarece nu folosește la obținerea unui rezultat drept, pentru care cerința din caietul de sarcini (folosește trei reactivi) este îndeplinită.

În ceea ce privește meniul analizorului, acesta are control XB și meniu pentru repetabilitate, diagrame și statistică (Manual de utilizare paginile 7-1 și 7-14), așa cum prevede caietul de sarcini.

Drept urmare, în urma reevaluării ofertei depuse de SC SRL pentru lotul 1, comisia de evaluare a declarat-o conformă.

În luarea deciziei, arată autoritatea contractantă, comisia de evaluare a analizat documentația tehnică depusă, neavând nicio relevanță informațiile publicate pe site-urile invocate de contestatoare.

Prin adresa nr. 2213/08.09....., înregistrată la CNSC sub nr. 27530/....., autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la

contestația înaintată de SC SRL, solicitând respingerea ei ca nefondată și lipsită de obiect.

Raportându-se la criticile contestatoarei, autoritatea contractantă precizează că analizorul biochimie depus de SC SA pentru lotul 2 efectuează, potrivit manualului de utilizare, până la 300 teste pe oră (pagina 375), drept pentru care comisia de evaluare a declarat analizorul conform cerințelor din caietul de sarcini.

Pe de altă parte, consideră autoritatea contractantă, calculul aritmetic propus de contestatoare (respectiv $420-180=240$) nu are susținere, deoarece modulul ISE este un modul de ioni.

Făcând aplicarea prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/....., după conexarea celor două contestații, din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

Pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „Analizor biochimie, Analizor hematologie și Analizor biochimie uscată”, lot nr. 1 - Analizor hematologie și lot nr. 2 - Analizor biochimie, (în calitate de autoritate contractantă), a inițiat procedura, cerere de oferte online, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. din, la care a atașat documentația de atribuire.

Nemulțumite de rezultatul procedurii, SC SA și SC SRL au înaintat Consiliului prezentele contestații (îndeplinind procedura notificării prealabile stabilită la art. 6 din Legea nr. 101/.....), solicitând anularea lui și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor lor.

Preliminar, Consiliul reține că, în procedura în dispută, SC SA a înaintat, în precedent, și contestația nr. 3407/15.07....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 21709/18.07....., contestație ce a fost admisă (Decizia CNSC nr. /..... /..... din 10.08.....) și prin care s-a dispus anularea raportului procedurii nr. 1658 din 11.07..... și actelor subsecvente, în partea privind oferta depusă de SC SRL și reanalizarea ofertei depuse de SC SRL, precum și întocmirea unui nou raport al procedurii, care să respecte prevederile legale.

Raportat la complexitatea cauzei, respectiv la nevoia garantării drepturilor părților rezultând din dispozițiile art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/....., respectiv: Procedura de soluționare a contestațiilor se desfășoară cu respectarea principiilor legalității, celerității, contradictorialității, asigurării dreptului la apărare, imparțialității și independenței activității administrativ-jurisdicționale, cu respectarea dispozițiilor de la art. 24 alin. (2) din lege, Consiliul a prelungit termenul de soluționare a cauzei.

Referitor la susținerile contestatoarei SC SA, vizând aparenta neconformitate a ofertei depuse de SC SRL pentru lotul 1 - Analizor hematologie, Consiliul constată că sunt parțial neîntemeiate.

Astfel, este de reținut că SC SRL a oferat pentru lotul 1 - Analizor hematologie produsul BC5150, producător Mindray China, care, conform „Manualului operatorului” prezentat în limba română, ca urmare a solicitării autorității contractante, prezintă, printre altele, și următoarele specificații tehnice:

- 25 parametri raportabili: WBC, RBC, HGB, HCT, MCV, MCH, MCHC, RDW-CV, RDW-SD, PLT, MPV, PDW, PCT, P-LCC, P-LCR, LYM # %, MON # %, NEU # %, EOS # %, BAS # % și 4 parametri de cercetare: LIC # %, ALY # %.

- pct. 2.7.1. Reactivi:

- M-52 D Diluent – se folosește la diluarea probelor de sânge și la furnizarea unui mediu stabil pentru numărarea și dimensionarea celulelor sanguine;

- M-52 DIFF Lzant – se folosește la lizarea celulelor roșii și la diferențierea WBC-urilor;

- M-52 LH Lizant – se folosește la lizarea celulelor roșii, numărarea și diferențierea WBC-urilor și la determinarea HGB;

- Detergent pentru sondă – se folosește la curățarea regulată a analizorului.

- la pct. 7.3. *Programul QC X-B*, în cuprinsul căruia se menționează: *Analiza X-B este o analiză medie mobilă ponderată care utilizează valorile obținute de la probele de pacienți. Utilizează cei 3 indici ai celulelor roșii, MCV, MCH și MCHC pentru a indica performanța instrumentului de hematologie.*

Referitor la parametri produsului oferat se constată că, aceștia sunt în conformitate cu caracteristica minimă de la pct. B. Specificații tehnice din caietul de sarcini, ca produsul să: Analizeze cel puțin 27 de parametri: WBC, LYM # %, MON # %, NEU # %, EOS # %, BAS # %, RBC, HGB, HCT, MCV, MCH, MCHC, RDW-CV, RDW-SD, PLT, PDW, PCT, MPV, P-LCC, P-LCR, în condițiile în care, în acesta, sunt enumerați, de fapt, numai 25 de parametri, care includ și cei 4 parametri de cercetare precizați de manualul produsului oferat de SC SRL;

De asemenea, raportat la caracteristica minimă solicitată prin caietul de sarcini, respectiv că produsul: *Folosește trei reactivi*, se constată că prima cerință este îndeplinită, deoarece sunt precizați 3 reactivi care participă la măsurare, cel de al patrulea reactiv fiind de întreținere utilizat zilnic la închiderea analizorului.

În ceea ce privește însă cerința privind existența unor controale de calitate stabile cel puțin 15 zile, se constată că năcieri în cuprinsul propunerii tehnice prezentate de ofertantul declarat câștigător pentru lotul 1 – Analizor de hematologie, SC SRL, nu se face vreo mențiune/precizare referitor la sângele de control și, implicit, nu se cunoaște perioada sa de valabilitate. De asemenea, nici autoritatea contractantă și nici ofertantul în cauză nu fac nicio mențiune în susținerea îndeplinirii acestei cerințe/specificații.

Din analiza propunerii tehnice a SC SRL se mai constată că, raportat la cerința din caietul de sarcini: Stația de lucru să prezinte meniu pentru controlul intern, control XB, meniu pentru repetabilitate, diagrame și statistică, analizorul de hematologie BC5150, producător Mindray China, oferat de SC SRL, apare ca fiind conform.

Astfel, raportat la propunerea tehnică depusă și ținând seama că printre atribuțiile comisiei de evaluare sunt și cele de verificare a propunerilor tehnice prezentate de ofertanți, din punct de vedere al modului în care acestea corespund cerințelor minime din caietul de sarcini, așa cum este prevăzut la art. 65 alin. (2) din HG nr. 395/.....: 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, Consiliul constată că această verificare nu s-a făcut cu rigurozitatea impusă de legislația în domeniu. Orice decizie privind admiterea sau respingerea unei oferte trebuie

fundamentată pe o evaluare temeinică a ofertei, sub toate aspectele acesteia, anterior finalizării evaluării ofertelor, autoritatea contractantă trebuind să stabilească cu exactitate dacă propunerile tehnice ale ofertanților respectă întocmai caietul de sarcini.

Având în vedere aspectele mai sus constatate, nu se poate identifica cu certitudine că produsul oferat de SC SRL pentru lotul 1 – Analizor hematologie, îndeplinește cerința caietului de sarcini, vizând controale de calitate stabile cel puțin 15 zile. În acest sens, Consiliul constată că se impune ca autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare, să solicite ofertantului în cauză prezentarea documentelor care să facă dovada îndeplinirii cerinței în cauză.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei SC SRL vizând aparenta neconformitate a ofertei depuse de SC SA pentru lotul nr. 2 – Analizor de biochimie, Consiliul constată că sunt neîntemeiate.

Astfel, este de reținut că SC SA a oferat pentru lotul 2 - Analizor biochimie, produsul PENTRA 400, fabricat de Horiba. Corespunzător acestui produs, SC SA a prezentat „Manualul de utilizare”, în care, la pagina 375, punctul 1.3. „Ieșire”, se regăsesc următoarele specificații tehnice:

„Până la 300 de teste/ora fără ISE;
Până la 400 teste/ora cu ISE”.

Or, potrivit caietului de sarcini, printre *Caracteristicile generale minime*, se regăsesc și: „Modul opțional pentru ISE; Viteza de lucru: minim 300 teste/ora.”

În sensul celor de mai sus, referirile contestatoarei SC SRL la conținutul broșurii de pe site-ul ofertantului, respectiv că, analizorul de biochimie PENTRA 400 are o viteză de lucru de 420 teste/oră cu modul ISE, din care 180 teste/oră sunt făcute de modul, nu fac dovada existenței vreunei contradicții între broșura produsului, manualul de utilizare și caietul de sarcini, așa cum susține contestatoarea.

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

CONSILIUL DECIDE:

În baza art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/....., conexează cele două cauze.

În baza art. 26 alin. (5) din Legea nr. 101/....., admite contestația depusă SC SRL. Anulează rezultatul procedurii consemnat în raportul procedurii nr. 2074 din 26.08..... și în adresele de comunicare a rezultatului procedurii privitor la oferta depusă de SC SRL pentru lotul 1 – Analizor hematologie.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/....., obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei, cu respectarea celor evocate în motivare, să continue procedura de atribuire prin reanalizarea ofertei depuse de SC SRL pentru lotul 1.

În baza art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/....., respinge ca nefondată, contestația SC SRL, privind lotul 2 – Analizor biochimie.

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

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

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

.....