



C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

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. 165/C3/48

Data: 30.01.2020

Prin contestația nr. 55/15.01.2020 (completată prin adresa înregistrată la CNSC sub nr. 2983/27.01.2020), înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 1664/15.01.2020, înaintată de SC SRL, cu sediul în, ..., ..., înregistrată în registrul comerțului sub nr., având CUI, reprezentată legal prin, formulată împotriva documentației de atribuire elaborate de autoritatea contractantă, cu sediul în, ..., ..., în procedura simplificată, organizată în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „Dotări medicale și mobilier medical privind proiectul Dotarea Ambulatoriului integrat din cadrul Spitalului de Pneumoftiziologie Lot 1: Dotări medicale și Lot 2: Mobilier medical”, inițiată cu anunțul de participare simplificat nr. SCN1061228, publicat în SEAP la 09.01.2020, s-a solicitat Consiliului:

- „suspendarea procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de partea contractantă până la soluționarea contestației;
- obligarea autorității contractante de a proceda la împărțirea pe loturi distincte a produselor ce fac obiectul procedurii (...) și, implicit, obligarea autorității contractante de a proceda la modificarea caietului de sarcini ținând cont de cerințele impuse de autoritatea competentă”, în sensul împărțirii pe loturi corespunzătoare fiecărui produs sau categorie de produse.

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

Prin contestația nr. 55/15.01.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 1664/15.01.2020, SC SRL atacă modalitatea de împărțire pe loturi a procedurii de atribuire amintite, realizată de autoritatea contractantă, considerând-o nelegală și restrictivă.

Astfel, susține contestatoarea, decizia autorității contractante de a grupa toate cele 25 de produse ((i) 15 articole pentru lotul 1: Pletismograf body-test - 1 buc; Aparat aerosoli - 5 buc; Aparat glucotest - 4 buc; QuantiFeron kit - 1 buc; Balon de resuscitare - 1 buc; Defibrilator automat portabil cu acumulator - 1 buc; Negatoscop - 1 buc; Aparat vizualizare vene -1 buc; Scaun electric recoltare sânge - 1 buc; Autoclav orizontal clasa B 601 - 1 buc; Aspirator chirurgical de secreții punctii pleurale - 1 buc; Analizor automat pentru gaze, electroliți și PH-ul din sânge - 1 buc; Aspirator de secreții adulți - 2 buc; Ecograf doppler- 1 buc; Canapea/masa hidraulică cu 3 corpuri/secțiuni pentru adulți - 1 buc; și (ii) 10 articole pentru lotul 2: Troliu medicație - 6 buc; Dozator de apă - 3 buc; Spancer - 3 buc; Dulap depozitare echipamente și materiale sanitare - 2 buc; Masă de lucru - 1 buc; Dulap medicație prevăzut cu seif interior - 1 buc; Lămpi bacterizide - 10 buc; Tabla magnetică - 1 buc; Scaune copii - 8 buc; Mașină profesională de spălat pardoseală - 1 buc), fără legătură necesară între ele, atât din punct de vedere comercial, cât și funcțional, în doar două loturi, aduce atingere scopului Legii nr. 98/2016, de promovare a concurenței între operatorii economici, cât și principiilor legate de utilizarea eficientă a fondurilor publice, nediscriminare, tratament egal și proporționalitate, dar și dispozițiilor art. 141 alin. (2) din același act normativ, potrivit cărora autoritățile contractante au obligația de a înlesni participarea întreprinderilor mici și mijlocii la contractele de achiziții publice.

Prin adresa nr. 575/16.01.2020, înregistrată la CNSC sub nr. 1783/16.01.2020, autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestație, prin care solicită respingerea acesteia, pe cale de excepție, pentru lipsa constituirii cauțiunii prevăzute de art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și ca tardivă, iar pe fond, ca neîntemeiată.

Pe de o parte, autoritatea contractantă susține că, potrivit dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, operatorii economici au obligația de a constitui o cauțiune, în ipoteza în care intenționează să depună o contestație în cadrul unei proceduri de achiziție, iar această cauțiune se constituie prealabil depunerii contestației, iar nu ulterior. Or, la momentul depunerii contestației în fața CNSC, operatorul economic nu a făcut dovada depunerii cauțiunii și nici nu avea constituită această cauțiune.

În susținerea excepției de tardivitate a contestației, autoritatea contractantă precizează că procedura de achiziție publică, care face obiectul prezentei contestații, se desfășoară online, conform prevederilor art. 104 din HG nr. 395/2016, context în care contestația trebuia

transmisă prin intermediul sistemului electronic de achiziții publice (SEAP).

Pe fondul cauzei, autoritatea contractantă arată că, potrivit dispozițiilor art. 141 din Legea nr. 98/2016, pentru a nu îngreuna participarea operatorilor economici la prezenta procedură de achiziție publică, a optat pentru împărțirea în două loturi a produselor ce urmează a fi achiziționate.

Mai mult, autoritatea contractantă menționează că nu a limitat numărul maxim de loturi care pot fi atribuite unui ofertant, aceștia putând depune oferte pentru toate loturile.

De altfel, susține autoritatea contractantă, fiecare lot din cadrul procedurii de achiziție cuprinde produse similare, așa cum prevăd dispozițiile art. 18 alin. (3) din Legea nr. 98/2016.

Prin urmare, autoritatea contractantă consideră că împărțirea produselor ce urmează a fi achiziționate, în cele două loturi, este în concordanță cu legislația în vigoare, produsele din cadrul fiecărui lot fiind destinate utilizării în scopuri medicale și comercializate de operatori economici care activează în sectorul echipamentelor medicale.

Autoritatea contractantă a comunicat Consiliului și dovada înaintării punctului său de vedere contestatoarei, prin poșta electronică, la adresa de e-mail regăsită în antetul contestației.

Față de susținerile părților și de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..... a inițiat, la 09.01.2020, o procedură simplificată, în vederea atribuirii unui contract de achiziție publică având ca obiect „Dotări medicale și mobilier medical privind proiectul Dotarea Ambulatoriului integrat din cadrul Spitalului de Pneumoftiziologie Lot 1: Dotări medicale și Lot 2: Mobilier medical”, prin publicarea, în SEAP, a anunțului de participare simplificat nr. SCN1061228 și a documentației de atribuire aferente.

Împotriva deciziei autorității contractante de a grupa toate cele 25 de produse (15 produse – dotări medicale și 10 produse - mobilier medical) în doar două loturi, SC SRL a formulat prezenta contestație, la 15.01.2020, solicitând Consiliului obligarea autorității contractante la reîmpărțirea lor, dar și suspendarea procedurii până la analiza cauzei pe fond.

Privitor la cererea de suspendare a procedurii formulată, Consiliul a constatat că nu este incidentă prevederea de la art. 22 din Legea nr. 101/2016, referitoare la prevenirea unei pagube iminente, pentru autoarea cererii, fiind asigurată o perioadă suficientă pentru soluționarea disputei înainte de data limită de depunere a ofertelor (Încheierea nr. 90/C3/48 din 17.01.2020)

Preliminar, Consiliul constată că, la 27.01.2020, pentru a îndeplini procedura stabilită la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, contestatoarea a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii nr.

206035093/1, în valoare de 13.321,95 lei, emisă de CEC Bank – Sucursala Gara de Nord, în data de 20.01.2020.

Drept consecință, Consiliul consideră nefondată solicitarea autorității contractante de a fi respinsă contestația, pentru lipsa dovezii de constituire a cauțiunii, ca nefondată.

Cât privește excepția de tardivitate a contestației, subsecvent invocată de autoritatea contractantă, Consiliul constată că temeiul de fapt al acesteia nu relevă nerespectarea de către contestatoare a vreunei obligații specifice de comunicare, ci eludarea termenului stabilit la art. 8 alin. (1) litera c) din Legea nr. 101/2016.

În concordanță cu prevederile art. 16 alin. (5) din Legea nr. 101/2016, contestația poate fi transmisă prin oricare mijloc de comunicare permis, dar cu condiția înregistrării corespondenței respective: *Toate actele procedurale se transmit prin poștă, fax și/sau mijloace electronice, cu confirmare de primire.*

Cu toate acestea, la alin. (1) al aceluiași art. 16 se stipulează obligația transmiterii contestației în termenul legal: *Sub sancțiunea respingerii contestației ca tardivă, aceasta se înaintează atât Consiliului, cât și autorității contractante, nu mai târziu de expirarea termenului legal de contestare.*

Din ansamblul criticilor și al cererilor contestatoarei, precum și din precizările la contestație, transmise prin corespondența din 27.01.2020, aceasta ar fi interesată de o reîmpărțire a produselor de achiziționat în 25 de loturi, "corespunzătoare fiecărui echipament din cele 25", sub pretextul că actuala împărțire, pe 2 loturi, ar favoriza acei operatori care au capacitatea de a le furniza pe toate, dar ar împiedica pe cei cu capacități diminuate să participe și ar fi chiar dezavantajoasă pentru achizitor, care nu ar obține prețuri mai mici.

Conținutul caietului de sarcini, ca și cel al fișei de date a achiziției, a fost luat la cunoștință, de contestatoare, la 09.01.20120, acestea fiind atașate anunțului de participare simplificat postat în SEAP.

Contestația a fost transmisă CNSC și autorității contractante la 15.01.2020, adică în a 6 – a zi de la luarea la cunoștință a documentației de atribuire, conform regulilor de calculare a termenului de contestare, regăsite la art. 5 din Legea nr. 101/2016.

În raport cu prevederile art. 8 alin. (1) litera b) din Legea nr. 101/2016 și cu condițiile de publicitate obligatorii, stabilite prin Legea nr. 98/2016, termenul de contestare aplicabil este de 5 zile:

Art. 8. - (1) Persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorității contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum și pentru recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: [...]

b) 5 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoștință despre actul autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziție publică/sectorial sau de concesiune este

mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunțurilor de participare, potrivit legislației privind achizițiile publice, legislației privind achizițiile sectoriale sau legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

Procedura de atribuire în derulare are o valoare mai mică decât pragul valoric stabilit la art. 7 alin. (1) litera c) din Legea nr. 98/2016, cu modificările la zi:

Art. 7. - (1) Autoritatea contractantă are obligația publicării unui anunț de participare și/sau de atribuire în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene la atribuirea contractelor de achiziție publică/acordurilor-cadru a căror valoare estimată, fără TVA, este egală sau mai mare decât următoarele praguri valorice: [...]

c) 994.942 lei, pentru contractele de achiziții publice/acordurile-cadru de produse și de servicii atribuite de consiliul județean, consiliul local, Consiliul General al Municipiului, precum și de instituțiile publice aflate în subordinea acestora.

Conform dispozițiilor Regulamentului Delegat (UE) 2019/1828 al Comisiei din 30 octombrie 2019 de modificare a Directivei 2014/24/UE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește pragurile de aplicare pentru contractele de achiziții publice de lucrări, de bunuri și de servicii și pentru concursurile de proiecte, precum și celor ale Comunicării Comisiei Europene nr. 2019/C 370/01, valoarea actualizată a pragului amintit este de 1 000 557 lei (echivalentul a 214 000 EUR), aplicabilă începând cu 01.10.2020. Informațiile practice privind aplicarea acestor praguri valorice se regăsesc și pe site ANAP, în cuprinsul Notificării privitoare la *Modificări ale pragurilor aplicabile procedurilor de achiziție publică*.

Valoarea estimată a achiziției de față, rezultând din însumarea valorii estimate a celor 2 loturi, conform mențiunilor din fișa de date a achiziției, este de 666.097,67 lei, adică mai mică decât pragul valoric sus evocat.

De altfel, tocmai pornind de la statutul achizitorului de față, de autoritate publică locală (consiliu județean), pentru care legea/directiva aplicabilă a stabilit pragul valoric specific amintit, fișa de date a achiziției a cuprins informația de interes practic pentru contestatoare, în secțiunea *VI.3 Informatii suplimentare, punctul 4) Persoana care se considera vatamata de un act al autoritatii contractante poate sesiza Consiliul National de Solutionare a Contestatiilor in termen de 5 zile de la începând cu ziua urmatoare luarii la cunostinta despre actul autoritatii contractante considerat nelegal*.

Prin urmare, indiferent de modalitatea de comunicare a contestației, aceasta trebuia înaintată până la 14.10.2020, însă autoarea acesteia a ignorat regulile sus evocate, comunicând-o la 15.01.2020.

Prin urmare, în temeiul dispozițiilor sus evocate, precum și ale art. 26 alin. (1) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge contestația, ca tardivă, fără a analiza criticile pe fond.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge excepția lipsei cauțiunii, invocată de autoritatea contractantă, ca nefondată.

Respinge contestația SC SRL, împotriva documentației de atribuire emise de, privitoare la procedura inițiată conform anunțului de participare simplificat nr. SCN1061228, ca tardivă.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, dar împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) și art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

.....