

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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 41014/01.07.2024, depusă de ... SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., CUI RO ..., reprezentată legal prin ..., director general, și, convențional, prin SCA ..., cu sediul în ..., ales pentru comunicarea actelor de procedură, privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii, pe loturi, a contractului având ca obiect *furnizare - Echipamente medicale pentru îmbunătățirea actului medical în ...-Lotul 10*, cod CPV 33100000-1 Echipamente medicale (Rev. 2), de SPITALUL CLINIC JUDEȚEAN DE URGENȚĂ ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat, în principal, obligarea autorității contractante la remedierea aspectelor de nelegalitate ale documentației de atribuire aferente lotului nr. 10 din cadrul procedurii, criticate prin contestație; în subsidiar, în măsura în care nu mai sunt posibile măsuri de remediere, anularea procedurii în ceea ce privește lotul nr. 10, în temeiul art. 26 alin. (2) lit. c) din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 212 alin. (1) lit. c) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016; în temeiul art. 19 din Legea nr. 101/2016, accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu, precum și ridicarea de copii de pe înscrisurile din cadrul acestuia.

**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
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 ... SRL critică unele prevederi ale documentației de atribuire aferentă lotului 10, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

I. Nelegalitatea documentației de atribuire. Considerații generale privind nelegalitatea specificațiilor restrictive

Contestatoarea afirmă că autoritatea contractantă nu a utilizat modalitățile stabilite de legiuitor, ci a ales să definească specificațiile tehnice prin raportare la caracteristicile specifice produselor unui anumit producător.

În acest sens, invocă art. 156 alin. (2) și (3) din Legea nr. 98/2016.

Arată că autoritatea contractantă a ales să definească specificațiile tehnice prin stabilirea de cerințe minime obligatorii care reprezintă doar caracteristici constructive specifice unui anumit producător, care nu răspund niciunei necesități funcționale sau de performanță.

Astfel, achizitoarea a nesocotit prevederile legale în materie referitoare la modalitățile de stabilire a specificațiilor tehnice, în condițiile în care era posibilă definirea specificațiilor tehnice prin raportare cel puțin la metoda prevăzută de litera a) a alin. (1) al art. 156 din Legea nr. 98/2016, încălcând flagrant prevederile art. 155 și 156 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016 și blocând nejustificat accesul la procedură.

În acest context, apreciază că s-au încălcat grav principiile proporționalității și egalității de tratament atunci când s-au stabilit specificațiile funcționale aferente procedurii, precum și prevederile art. 155 și 156 din Legea nr. 98/2016 utilizând o modalitate nepermisă de definire a acestor specificații tehnice.

Subliniază, în acest context, considerentului (74) al Directivei 24/2014.

Cu titlu exemplificativ, redă interpretarea dată de Curte recent, într-o cauză având drept obiect chiar atribuirea unui contract prin care se urmărea achiziționarea de produse medicale, respectiv cauza C-413/17.

Din jurisprudența constantă a Curții Europene de Justiție rezultă că, inclusiv în cazul achizițiilor publice în domeniul sănătății, autoritatea contractantă este obligată să limiteze descrierea specificațiilor tehnice doar la acele detalii necesare satisfacerii necesităților sale obiective, fără a impune alte restricții nejustificate în calea participării la procedura de atribuire.

Față de cele mai sus menționate, solicită Consiliului să dispună obligarea autorității contractante la redefinirea integrală a specificațiilor tehnice aferente lotului 10 al procedurii, prin eliminarea specificațiilor tehnice restrictive specifice unui anumit producător determinat și cu respectarea dispozițiilor legale în materie.

II. Considerații specifice privind nelegalitatea specificațiilor tehnice aferente lotului 10 - „analizor complet automat de determinare a testelor de biochimie din urină și de sediment urinar"

Cu titlu preliminar, subliniază că, din analiza cumulativă a specificațiilor tehnice aferente acestui echipament, acestea au fost descrise într-un mod excesiv de detaliat, prin raportare la caracteristicile

specifice, pur constructive (nu de performanță) ale unui anumit analizor, cuprinzând solicitări care nu răspund unei necesități obiective a autorității contractante și care au menirea de a favoriza analizorul produs de ..., respectiv

2.1. În ceea ce privește cerința nr. 2 „Tehnologia de măsurare pentru modulul sediment să se realizeze prin microscopie digitală cu dublă focalizare”, susține că, prin această cerință, autoritatea contractantă impune, în mod nejustificat și excesiv, o caracteristică de construcție, care nu reflectă un parametru de performanță sau de funcționalitate relevant pentru necesitățile sale, ci doar elimină nejustificat anumite soluții performante de la ofertare.

Tehnologia de măsurare prin microscopie automată conține anumite subsisteme a căror interacțiune conduce la obținerea unui rezultat automat, care are rolul de a îndepărta sursele de eroare care pot apărea la prelucrarea manuală a probelor.

Această tehnologie presupune utilizarea de sisteme computerizate care presupun captarea la nivel de microsecunde a elementelor de analizat și procesarea acestora într-o manieră de natură să producă un rezultat sigur cu eliminarea erorilor umane.

Modalitatea în care fiecare producător implementează această tehnologie de măsurare este proprie, astfel încât fiecare producător își denumește tehnologia raportat la soluția constructivă aleasă.

Relevant pentru autoritatea contractantă este imaginea/rezultatul obținut și nu metoda prin care acest rezultat este obținut. Impunerea tehnologiei folosite de producătorul ... nu este de natură să răspundă unei necesități obiective a autorității contractante, ci are drept efect doar eliminarea de la ofertare în mod nejustificat a altor soluții care folosesc tehnologii echivalente însă care asigură același grad de acuratețe și performanță în ceea ce privește rezultatele obținute.

Pentru motivele mai sus expuse, solicită eliminarea acestei cerințe care nu reflectă o specificație tehnică, respectiv un parametru de performanță și funcționalitate care să răspundă unei necesități reale, obiective a autorității contractante, ci impune o caracteristică constructivă cu efectul restricționării nejustificate a participării la procedură.

2.2. În ceea ce privește cerințele nr. 4, 5 „Viteza de lucru:

- pentru biochimie minim 240 probe/h
- pentru sediment urinar minim 105 probe/h”, preliminar, apreciază că și prin această cerință autoritatea contractantă urmărește favorizarea echipamentului ... 1500.

În concret, cerința reprezintă preluarea literală a specificațiilor tehnice incluse în broșura

Totodată, notează că cerința are un caracter restrictiv și disproportionat, fiind nejustificată solicitarea expresă pentru un număr de 240 teste/oră.

Subliniază că, pentru un spital de dimensiunea autorității contractante, se lucrează în medie 150 de probe de urină pe zi.

De asemenea, arată că nu toate probele sosesc deodată în laborator, ci pe măsură ce sunt recoltate, astfel încât, pe de o parte, o viteză de 240 de probe pe oră este cu aprox. 60% mai mare decât necesitatea reală iar, pe de altă parte, probabilitatea ca toate probele dintr-o zi să fie necesar a fi prelucrate într-o oră este cel puțin neglijabilă (poate doar într-un scenariu apocaliptic).

Totodată, precizează că pe piață există un număr foarte mare de produse performante, care asigură o viteză sub 200 de probe/oră.

De asemenea, referitor la impunerea unei limite de 105 probe/h pentru sediment urinar, menționează că și prin aceasta solicitare se urmărește favorizarea echipamentului produs de ..., neexistând nicio justificare obiectivă a acestei necesități.

Spre exemplu, echipamentul pe care îl poate oferta asigură realizarea a 101 probe/h, respectiv o diferență neglijabilă.

Nu în ultimul rând, arată că au fost impuși ca factori de evaluare nr. 2 și 3, viteza de lucru:

2	Viteza de lucru pentru biochimie minim 240 probe/ h - pentru 240 probe/h = 0 puncte - peste 240 de probe/h = 5 puncte
3	Viteza de pentru sediment urinar minim 105 probe/h - pentru 105 probe/h = 0 puncte - peste 105 probe/h = 5 puncte

Prin urmare, autoritatea contractantă a avut în vedere punctarea acestui parametru, motiv pentru care este cu atât mai nejustificată impunerea unei cerințe minime obligatorii la un nivel care exclude multiple echipamente performante de pe piață.

În acest context, apreciază că din nicio prevedere a documentației de atribuire nu poate fi intuită modalitatea în care autoritatea contractantă a ajuns la acești parametri.

Or, din moment ce această cerință introduce o restricție în ceea ce privește participarea la procedură prin raportare la parametrul minim de viteză solicitat, autoritatea contractantă ar fi trebuit să justifice, în concret, și raportat la numărul efectiv de teste realizate, de ce doar această viteză minimă îi poate acoperi necesitatea.

Pentru cele de mai sus, având în vedere necorelarea cerințelor tehnice și gradul de detaliere excesivă al acestora menit să favorizeze un singur produs, solicită Consiliului să dispună remedierea acestei cerințe, în acord cu prevederile art. 155 din Legea nr. 98/2016 și principiul proporționalității, respectiv prin reformularea acesteia în raport de necesitățile obiective, dovedite ale autorității contractante.

Totodată, solicită remedierea corespunzătoare a factorilor de evaluare impuși în acest sens, prin raportare la cerința minimă stabilită prin raportare la necesitățile reale, dovedite ale autorității contractante.

2.3. În ceea ce privește cerința nr. 7 „Modulul de biochimie să poată permite analiza bilirubinei, clarității, hematiilor, culorii, glucozei, corpurilor cetonice, leucocitelor, nitriților, pH-ului, proteinei, densității urinare, urobilinogenului, precum și analiza albuminei, creatininei, raportului proteină/creatinina și a raportului album în ă/creatinină.”, consideră că și această cerință este restrictivă, excesiv de detaliată și tinde la favorizarea echipamentului ... 1500.

În acest sens, autoritatea contractantă preia integral, chiar în aceeași ordine, parametrii specifici analizorului produs de ..., astfel cum rezultă și din compararea cu broșura tehnică a echipamentului.

În măsura în care s-ar aprecia că necesitatea autorității contractante privește chiar realizarea acestor teste specifice analizorului favorizat, arată că testele solicitate sunt determinate, în mod uzual, pe aparate de chimie.

Pe aparatele de chimie - care sunt deținute de spital, conform informațiilor publice din SEAP - aceste teste se determină cantitativ, cu rezultate mult mai precise decât prin determinarea pe stropul de urină.

Astfel, teste ca microalbumina urinară sunt teste care implică o precizie ridicată și nu o determinare semicantitativă, cum ar obține autoritatea contractantă pe un aparat de biochimie. Oricum, dozarea semicantitativă a acestor teste ar presupune o investigație suplimentară pe un analizor de biochimie, făcând astfel această cerință irelevantă față de necesitatea achiziției.

În mod similar, creatinina urinară este un test cantitativ lucrat uzual pe aparate de chimie, deoarece acesta implică corelarea rezultatului cantitativ obținut din proba de urină cu cel de creatinină serică, albumină serică, albumina urinară.

Dacă autoritatea contractantă ar fi urmărit să își acopere necesitatea obiectivă legată de asigurarea celor mai relevante teste care se pot realiza pe acest tip de echipament, aceasta ar fi impus teste precum glucoză, proteine, bilirubină, urobilinogen, PH, greutate specifică, sânge, cetone, nitriți, esterază leucocitară, culoare, claritate, acid ascorbic, tampon de compensare a culorii.

Prin urmare, pe de o parte, autoritatea contractantă nu a arătat care este necesitatea sau obiectivă cu privire la testele care se pot lucra pe echipament, iar, pe de altă parte, impunerea testelor din panelul ... nu poate fi justificată prin raportare la obiectul contractului, din moment ce acest tip de teste nu sunt, în principal, realizate pe aparate de biochimie.

Pentru motivele mai sus expuse, solicită modificarea cerinței prin eliminarea parametrilor irelevanți pentru necesitatea autorității contractante prin raportare la acest echipament și care oricum sunt

acoperiți de alte echipamente prezente în laboratorul medical (analizoare de biochimie).

2.4. În ceea ce privește cerința nr. 8 „Modulul de sediment să permită analiza următorilor parametri: bacterii (bacterii coci, bacilii, leucocite agregate), cristale, cilindri hialini, mucus, celule epiteliale non scuamoase, celule epiteliale scuamoase, cristale patologice, spermatozoizi, hematii (RBC), leucocite (WBC), levura.”, afirmă că aceasta descrie o caracteristică constructivă a echipamentului ..., având în vedere că nu corespunde unei nevoi reale și obiective.

Și de această dată, autoritatea contractantă a preluat integral specificațiile tehnice ale analizorului ... 1500 al producătorului ... și le-a transpus într-o cerință minimă obligatorie din caietul de sarcini.

În concret, ... clasifică bacteriile în 3 parametri distincți: (1) bacterii, (2) coci, (3) bacili - deși toate cele trei reprezintă bacterii (inclusiv cocii și bacilii) - în timp ce produsul contestatoarei, ...3000, le încadrează pe toate cele 3 în categoria bacteriilor.

Or, clasificarea bacteriilor în cele trei categorii mai sus expuse nu răspunde unei necesități obiective a unui laborator de analize. În situația în care se constată că se regăsesc bacterii, aceasta se va trimite ulterior către urocultură, pentru a putea determina tipul de bacterie și pentru a se realiza antibiograma. Prin urocultură, tipul bacteriilor este mult mai precis, deoarece există posibilitatea ca, pe analizorul de urină, proba să fie fals pozitivă, deoarece se raportează interval la interval.

Totodată, fiecare producător este liber să adopte propria soluție de analiză a parametrilor, existând producători care adoptă atât soluții în care particulele sunt clasificate automat de către analizor, cât și soluții în care particulele pot fi clasificate de către utilizator.

Pentru cele expuse anterior, solicită Consiliului să impună eliminarea acestei cerințe restrictive din caietul de sarcini.

2.5. În ceea ce privește cerința nr. 9 „Modulul de sediment să fie construit astfel încât centrifugarea și pipetarea probei urinare să se realizeze în mod automat”, susține că această cerință reprezintă o caracteristică pur constructivă, care reflectă soluția adoptată de un anumit producător, motiv pentru care o detaliere atât de explicită nu face decât să restrângă posibilitatea ofertanților de a participa la procedură în mod nejustificat.

În plus, în mod similar celorlalte specificații deja criticate, și aceste specificații sunt preluate din broșura analizorului ... 1500.

Astfel, autoritatea contractantă impune o cerință restrictivă raportat la nevoile sale obiective, fără ca aceasta să justifice de ce solicită în mod particular un analizor care să permită a lucra numai cu probe centrifugate.

Or, pe piață există și multiple alte tehnologii care asigură un rezultat corect și rapid, tehnologii care sunt eliminate prin impunerea cerinței ca probele să fie centrifugate.

Solicită eliminarea din cuprinsul acestei cerințe a solicitării ca soluția constructivă să impună și centrifugarea probelor respectiv la acceptarea oricăror soluții constructive care asigură prelucrarea automată a probelor și obținerea unui rezultat corect.

2.6. În ceea ce privește cerința nr. 11 „Microscopia urinară să fie construită în tehnologie ce permite achiziția digitală a întregului câmp de analiză, cu recunoaștere și etichetare automată a parametrilor prin sistem de detecție și identificare prin rețele neuronale, fără divizare individuală a particulelor”, autoritatea contractantă impune o anumită soluție constructivă care presupune *„achiziția digitală a întregului câmp de analiză”*.

Adaugă faptul că pe piață există mai multe tehnologii de achiziție digitală a câmpului de analiză: tehnologia ce permite achiziția digitală a întregului câmp de analiză și tehnologia ce permite analizarea în detaliu a câmpului, prin intermediu unui software înalt specializat, care oferă imagini detaliate ale tuturor particulelor identificate.

Urmare evaluării comparative a celor două tehnologii, s-a concluzionat că utilizarea tehnologiei de achiziție a întregului câmp de analiză poate da erori la identificarea unor particule.

Prin urmare, este nejustificată impunerea de către autoritatea contractantă a acestei tehnologii în condițiile în care pe piață există tehnologii care asigură un grad mai mare de acuratețe a rezultatelor și o prevenție a erorilor mai mare.

Solicită obligarea autorității contractante la remedierea acestei cerințe prin eliminarea restricției ca tehnologia ofertată să asigure achiziția întregului câmp de analiză.

2.7. În ceea ce privește cerința nr. 12 „Modulul de sediment să nu necesite utilizarea de reactivi lichizi sau calibratori (se acceptă apa distilată)”, similar cerințelor anterioare și această cerință descrie o caracteristică constructivă a echipamentului ..., nefiind corespondentă vreunei nevoi reale și obiective a spitalului.

Calibrarea echipamentelor este o metodă uzuală în laboratoarele de analiză medicală, prin calibrare asigurându-se o funcționare optimă și o mai bună precizie a analizei. Totuși, soluția constructivă a analizoarelor este aleasă de fiecare producător în parte.

Prin urmare, nefiind raportată la o necesitate obiectivă a autorității contractante, și această cerință este excesivă și disproporționată, impunându-se eliminarea acesteia.

2.8. În ceea ce privește cerința nr. 13 „Modulul de testare a sedimentelor să permită atât analiza manuală (microscopie manuala) cât și automată”, consideră că este una restrictivă, pur constructivă și irelevantă prin raportare la nevoia reală a achizitoarei.

Sistemul de analiză automată are rolul de a înlătura diferențele de interpretare personală a fiecărui operator, însă fiecare laborator are dreptul de a decide propria procedură de lucru. Prin urmare, laboratorul

ar putea să utilizeze un microscop extern analizorului pentru analiza manuală.

În eventualitatea în care autoritatea contractantă ar decide să realizeze separat și o analiză manuală, aceasta are la dispoziție opțiunea utilizării unui microscop extern.

Prin urmare, este disproporționată impunerea acestei soluții constructive, având consecința eliminării de la ofertare a oricăror alte soluții performante care realizează doar analiza automată, în condițiile în care nu poate fi susținută o necesitate obiectivă, reală, care să justifice restricționarea doar la această soluție constructivă.

În ceea ce privește:

Cerința nr. 14 „Analizorul să recunoască minim două tipuri de casete de biochimie urinară dispuse sub formă de panel de stripuri ce nu necesită aliniere"

- Cerința nr. 15 „Identificarea parametrilor casetelor de biochimie urinară să se realizeze automat la încărcare prin tehnologie RFID."

Astfel, prin impunerea acestei caracteristici pur constructive - analizorul să încarce la bord casete cu stripuri - autoritatea contractantă împiedică ofertarea unor analizoare care efectuează încărcarea diferit și limitează implicit concurența în procedură, deși este evident că această specificație tehnică nu are nicio însemnătate clinică, ceea ce interesează, în fapt, fiind rezultatele precise emise de analizor pentru testele de biochimie urinară, rezultate independente de modul de încărcare la bordul analizorului.

Modul de încărcare a stripurilor în analizor nu influențează cu nimic calitatea rezultatelor și nici nu aduce vreun beneficiu operatorilor sau modului de lucru.

Este restrictivă și solicitarea ca identificarea parametrilor casetelor de biochimie urinară să se realizeze prin tehnologie RFDI.

Solicită eliminarea acestor cerințe care se bazează pe aceeași caracteristică constructivă și restrictivă criticată anterior.

2.10. În ceea ce privește cerința nr. 20 „Analizorul să fie însoțit de un software pentru prelucrarea datelor provenite din controlul intern, care să permită obținerea de rapoarte lunare de comparare interlaboratoare, evaluarea ratei coeficientului de variație și indexul deviației standard conform ISO, CLSI (Institutul de Standarde de laborator Clinice)":

Această cerință este pur constructivă și irelevantă, având în vedere că software-ul solicitat nu corespunde unor specificații ale echipamentului.

Autoritatea contractantă pare să solicite un software care să prelucreze datele provenite din controlul sau intern - activitatea organizată de laborator - și să-i furnizeze rapoarte lunare de comparare interlaboratoare și evaluarea anumitor parametri care țin de activitatea curentă a laboratorului.

Un asemenea software este distinct de echipamentul solicitat și reprezintă un produs total diferit de categoria echipamentelor medicale.

Or, pe de o parte, prin documentația de atribuire nu s-au furnizat minime informații cu privire la caracteristicile acestui software care să permită operatorilor economici interesați să poată evalua posibilitatea ofertării de servicii de dezvoltare în acest sens.

Acest software reprezintă un produs distinct care nu se încadrează în categoria echipamentelor medicale motiv pentru care acesta trebuia să facă obiectul unui lot separat sau unui contract separat.

În acest sens, invocă art. 18 alin. (1) și (3) și art. 141 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, face trimitere la Decizia Consiliului nr. 1798/C5/1934 din 02.08.2023.

Față de prevederile legale și practica relevantă mai sus expuse, solicită fie eliminarea acestei cerințe, care nu are legătură cu obiectul achiziției, fie la obligarea autorității contractante la divizarea achiziției pe loturi prin formarea unui lot distinct pentru software-ul solicitat.

Pentru toate argumentele expuse mai sus, solicită admiterea contestației, astfel cum aceasta a fost formulată.

Prin adresa nr. 29475/08.07.2024, înregistrată la Consiliu cu nr. 42919/08.07.2024, Spitalul Clinic de Urgență ... transmite punctul său de vedere prin care solicită:

I. Respingerea contestației formulate de către contestatoare;

II. Constatarea legalității în totalitate a procedurii de achiziție publică, efectuată în temeiul Legii nr. 98/2016 actualizată.

În primul rând, ... SRL contestă cerința nr. 2 "Tehnologia de măsurare pentru modulul sediment să se realizeze prin microscopie digital cu dublă focalizare" menționând un capitol dintr-o carte publicată în 2007, citând sursa bibliografică din 1999, prin care se expune modul de lucru al microscopiei urinare clasice, metodă efectuată de către personalul din laborator, nu de un sistem automat ce trebuie să funcționeze conform unui echipament, astfel încât erorile umane să nu existe.

Autoritatea contractantă afirmă că dorește un sistem automat bazat pe microscopie digitală, ce analizează sedimentele de urină pe baza mai multor imagini, realizate de o cameră digitală încorporată, urmate de recunoașterea și sortarea automată a particulelor.

Arată că a ales varianta microscopiei digitale ținând cont de faptul că: pentru această tehnologie sunt necesare puține consumabile (reactivi, soluții de lucru, calibratori etc.) sau chiar deloc; utilizând puține consumabile, se eficientizează modul de lucru; microscopia digitală se aseamănă cu microscopia manuală (considerată standardul de aur), în timp ce, pentru tehnologia bazată pe citometrie de flux, se folosește un număr mare de consumabile, soluții/reactivi, crescând astfel costurile, iar tehnologia aceasta nu oferă o imagine de ansamblu asemănătoare cu cea obținută prin microscopia manuală. Pentru a

argumenta faptul că cerința nr. 2 nu este restrictivă, mai departe sunt descrise câteva analizoare existente ce au aceeași tehnologie: analizorul producătorului A.... care are ca tehnologie o cameră digitală cu dublă focalizare: analizorul producătorului 77 ... - ... 3 PRO.

Pentru că această specificație tehnică poate fi îndeplinită de cel puțin 2 echipamente aflate pe piață, autoritatea contractantă consideră că nu este restrictivă, corespunde nevoii și a fost adaptată la tendințele pieței de profil, la evoluția acesteia și nu mai puțin la legislația în domeniul achizițiilor publice.

Mai departe, ... SRL contestă cerințele nr 4, 5 "Viteza de lucru:

- pentru biochimie minim 240 probe/h
- pentru sediment urinar minim 105 probe/h"

Contestatoarea susține nefondat că laboratorul spitalului lucrează în medie 150 probe urină/zi. Conform statisticii din sistemul informatic al laboratorului a reieșit faptul că numărul de probe lucrate zilnic este aproape dublu față de cel menționat (de exemplu, în luna februarie 2024, s-au lucrat și eliberat în medie 280 probe de urină/zi, neluând în considerare calibrările, controalele interne și externe, repetările etc.), probe care includ atât biochimie, cât și sediment.

Deși nu toate probele sosesc simultan în laborator, în Compartimentul analize de urgență există „vârfuri de sarcină” cărora trebuie să le facă față pentru a elibera rezultatele pacienților în maxim 60 minute de la recepția probelor în laborator, ținând cont și de faptul că pe analizorul automat de urină se lucrează atât probele urgente, cât și non-urgente. Această situație impune viteza de lucru solicitată.

Un prim exemplu este analizorul integrat complet automat de biochimie și sediment urinar AVE-772 care are o viteză de lucru de 240 probe/h biochimie și 120 probe/h sediment.

Un al doilea exemplu este analizorul ... U701 cu o viteză de 240 probe/oră pentru biochimie și 116 probe/h pentru sediment.

Un al treilea exemplu este sistemul automat compus din UNAMAX si ... cu 240 probe/oră pentru biochimie și 150 probe/h pentru sediment.

Precizează că se dorește achiziționarea unui echipament performant, de ultimă generație, cu o viteză de lucru mai mare sau cel puțin egală cu cea a majorității echipamentelor de pe piață. Cu cât este viteza de lucru mai mare, cu atât rezultatele sunt obținute mai rapid.

În ceea ce privește cerința nr. 7 "Modulul de biochimie sa poata permite analiza bilirubinei, elaritatii, hematiilor, culorii, glucozei, corpiilor cetonici, leucocitelor, nitritilor, pH-ului, proteinei, densitatii urinare, urobilinogenului, precum si analiza albuminei, creatininei, raportului proteina/creatinine si a raportului albumina/ creatinine" consideră că această cerință poate fi îndeplinită de cel puțin două echipamente prezente pe piață.

Un prim echipament ce permite analiza parametrilor menționați este sistemul automat

Un al doilea exemplu este echipamentul UC-3500.

Din exemplele de mai sus, reiese faptul că mai există pe piață încă două analizoare care au posibilitatea de a se încadra la cerința solicitată. Autoritatea contractantă susține că are dreptul de a solicita achiziționarea unui echipament performant care să aibă posibilitatea testării tuturor parametrilor relevanți. De exemplu, albumina urinară reprezintă un parametru important în diagnosticarea precoce a bolilor renale acute, spitalul având secție de Nefrologie și Diabet Zaharat. De menționat este faptul că boala renală acută este o afecțiune clinică frecventă care este asociată cu rate semnificativ ridicate de morbiditate și mortalitate, în special la pacienții în stare critică.

În plus, se dorește eficientizarea atât a activității cât și a cheltuielilor, folosind un singur aparat mai performant și care are un panel de investigații extins care nu include doar examenul sumar al urinei.

De asemenea, menționează că o urocultură pentru un pacient durează foarte mult, rezultatele fiind disponibile de obicei între 1 până la 3 zile.

Contestatoarea insistă pe promovarea propriului produs care oferă teste precum vitamina C și tampon de compensare a culorii, nefiind relevante pentru analiza urinară. De asemenea, contestatoarea continuă în a oferi direcții și recomandări precum eliminarea testelor ca albumină și creatinină, insistând chiar pe testarea acestora pe alte echipamente.

O altă cerință contestată de către ... SRL este cerința nr. 8: „Modulul de sediment sa permită analiza următorilor parametri: bacterii (bacterii coci, ba cili, leucocite agregate), cristale, cilindri hialini, mucus, celule epiteliale non scuamoase, celule epiteliale scuamoase, cristale patologice, spermatozoizi, hematii (RBC), leucocite (WBC), levura”, menționând că această cerință este specifică analizorului ... 1500, însă este încă un argument nejustificat, deoarece pe piață există cel puțin 2 analizoare care permit analiza acestor parametri.

Din experiența personalului care a verificat și eliberat rezultatele sedimentului urinar, reiese că nu de puține ori, deși flora bacteriană este prezentă în mod abundent în urină, parametrul nitriți fiind pozitiv, analizorul menționat de contestatoare semnalează că flora este nedecelabilă (în cadrul aceluiași rezultat apar valori contradictorii). În astfel de situații, prezența florei este constatată de personalul calificat al laboratorului în urma examinării microscopice clasice, ceea ce are drept consecință prelungirea timpului de eliberare a rezultatelor.

Ca un prim exemplu de echipament care poate să analizeze parametri solicitați este analizorul

Un alt exemplu este echipamentul ... 3 PRO care are posibilitatea de a clasifica minimul de parametri solicitați.

Autoritatea contractantă afirmă că a prospectat piața, iar această clasificare a bacteriilor este o caracteristică superioară. Deoarece există

mai mult de 2 producători care pot să îndeplinească această cerință, consideră că această specificație nu este restrictivă și corespunde unei cereri adaptate la tendințele pieței de profil.

Următoarea cerință contestată a fost cea cu numărul 9: „Modulul de sediment sa fie construit astfel incat centrifugarea si pipetarea probei urinare sa se realizeze in mod automat” unde contestatorul insistă pe menționarea faptului că această specificație este o caracteristică a analizorului ... 1500, însă, probabil din motive de necunoștință și neinformare nu a înțeles de ce sunt solicitate aceste aspecte.

De aceea, achizitoarea ține să menționeze că tehnologia solicitată pentru modulul de sediment necesită centrifugarea probei. Această cerință este menționată ca un minim necesar, astfel încât să se asigure că echipamentul ce va fi oferit poate îndeplini toate aspectele necesare utilizării microscopiei digitale și că va funcționa în parametrii optimi.

Un alt argument în alegerea acestei cerințe este faptul că achizitoarea a prospectat piața și a observat că majoritatea analizoarelor care utilizează această tehnologie au încorporată o centrifugă ce funcționează automat, iar pipetarea probei urinare se realizează tot în mod automat.

Spre exemplu, echipamentul ... 6500 dispune de o centrifugă automată.

Un alt exemplu de analizor care dispune de centrifuga internă și automată este analizorul

De asemenea, și analizorul ... 3 PRO are această centrifugă internă și automată.

Autoritatea contractantă consideră că această specificație nu este restrictivă și corespunde performanțelor tehnice existente pe piață.

Mai departe, contestatoarea a menționat cerința numărul 11: „Microscopia urinara sa fie construita in tehnologie ce permite achiziția digitala a întregului camp de analiza, cu recunoaștere si etichetare automata a parametrilor prin sistem de detectie si identificare prin rețele neuronale, fără divizare individuală a particulelor” la care a argumentat că tehnologia echipamentului pe care îl poate oferta este superioară, insistând că există probleme cu tipul de tehnologie solicitat. Autoritatea afirmă că a prospectat piața și a concluzionat că nu ar exista probleme cu această tehnologie, deoarece operatorul ar avea o imagine de ansamblu, aceea a întregului câmp de analiză, similar cu microscopia manuală. Mai mult decât verificarea întregului câmp de analiză, pe lângă microscopia automată, achizitoarea dorește posibilitatea de a efectua o analiză a urinii în mod manual, astfel încât operatorul să poată efectua singur fotografii pe câmpul probei. În același timp, operatorul poate observa în mod live particulele din sediment.

Un extras din broșura tehnică a analizorului ... confirmă faptul că mai există încă un analizor care poate efectua microscopie digitală a întregului câmp de analiză, echipamentul ... 6500.

Pentru că această specificație tehnică poate fi îndeplinită de cel puțin 2 echipamente aflate pe piață, consideră că această specificație nu este restrictivă și corespunde nevoii și au fost adaptate la tendințele pieței de profil, la evoluția acesteia și nu mai puțin la legislația în domeniul achizițiilor publice.

Contestatoarea a menționat și cerința nr. 12: „Modulul de sediment sa nu necesite utilizarea de reactivi lichizi sau calibratori (se acceptă apa distilată)", subliniind că este o cerință specifică analizorului ... 1500. Din nou, probabil din lipsă de informare, contestatoarea nu a știut că modulul de sediment cu microscopie digitală nu necesită reactivi lichizi sau calibratori. Pentru a susține acest argument, prezintă în continuare sisteme automate cu această tehnologie ce nu utilizează reactivi lichizi.

Un prim exemplu este analizorul ... 6500 ce nu utilizează reactivi pentru modulul de sediment.

Un al doilea exemplu de analizor care utilizează microscopia digitală și nu utilizează reactivi lichizi și calibratori este ... 3 PRO.

Pentru că această cerință tehnică poate fi îndeplinită de cel puțin 2 echipamente aflate pe piață, consideră că această specificație nu este restrictivă și corespunde nevoii și au fost adaptate la tendințele pieței de profil, la evoluția acesteia. În plus, a ales să achiziționeze și să formuleze această cerință și cu motivul evitării utilizării unui sistem cu altă tehnologie ce folosește un număr mare de consumabile, întrucât se încearcă evitarea creșterii unui număr mare de soluții de lucru/reactivi în laborator din motive financiare, dar și pentru eficiența zarea fluxului de lucru și diminiuarea timpilor morți.

În contestația prezentată este menționată și cerința nr. 13: "Modulul de testare a sedimentelor sa permită atât analiza manual (microscopie manual) cât și automată", la care recomandarea contestatoarei de a utiliza un microscop extern e irelevantă, iar autoritatea contractantă solicită un echipament ce poate realiza și microscopia manuală fără achiziția unui echipament extern.

Un extras din broșura tehnică a analizorului ... confirmă faptul că mai există încă un analizor care permite analiza manuală a probei pe modulul de sediment: ... 3 PRO.

Pentru că această cerință tehnică poate fi îndeplinită de cel puțin 2 echipamente aflate pe piață, consideră că această specificație nu este restrictivă și corespunde nevoii și au fost adaptate la tendințele pieței de profil, la evoluția acesteia. Din toate cele menționate, rezultă în mod evident că microscopia digitală este superioară tehnologiei ce utilizează citometria de flux: consumabile mai puține, analiza întregului câmp de vizualizare a analizei, opțiunea modificării parametrilor.

Următoarele două cerințe contestate au fost:

Cerința nr. 14: "Analizorul să recunoască minim două tipuri de casete de biochimie urinară dispuse sub formă de panel de stripuri ce nu necesită aliniere"

Cerința nr. 15: "Identificarea parametrilor casetelor de biochimie urinară să se realizeze automat la în care prin tehnologie RFID"

Un prim analizor care utilizează casete cu RFID este ... U601.

Un alt exemplu este analizorul UF-4000/5000.

Pentru că această cerință tehnică poate fi îndeplinită de cel puțin 2 echipamente aflate pe piață, autoritatea contractantă consideră că această specificație nu este restrictivă și corespunde nevoii și au fost adaptate la tendințele pieței de profil, la evoluția acesteia. În plus, în articolele de specialitate recente este menționat faptul că identificarea prin radiofrecvență (RFID) este o tehnologie care permite stocarea și recuperarea unei cantități uriașe de date prin transmisie electromagnetică utilizând dispozitive de radiofrecvență (RF) și o structură tehnologică instalată strategic. Tehnologia RFID utilizează unde radio și are capacitatea de a identifica mii de articole etichetate pe secundă prin transmisie fără fir.

În prezent, tehnologia RFID este aplicată pentru trasabilitatea, comunicarea, identificarea și localizarea în timp real a bunurilor, dispozitivelor medicale și persoanelor, prevenirea contrafacerii medicamentelor, economisirea timpului asistentelor medicale în localizarea echipamentelor sau uneltelor medicale, identificarea subutilizării sau suprautilizării echipamentelor medicale, reducerea erorilor medicale în testele de laborator, gestionarea distribuției de sânge, îmbunătățirea securității unui spital sau a unui centru de tratament și scanarea informațiilor din dispozitivele implantate.

Autoritatea contractantă a ales să solicite un analizor ce utilizează casete de stripuri în vederea asigurării siguranței integrității stripurilor și automat a rezultatelor. Formatul cardului de reactivi are în vedere: reducerea întreținerii sistemului și timpul de inactivitate, protecție mai bună împotriva umidității, schimbări mai rapide și mai ușoare ale reactivilor și gestionare mai bună a reactivilor cu etichetă RFID.

În ceea ce privește cerința cu numărul 10: „Analizorul sa fie însoțit de un software pentru prelucrarea datelor provenite din controlul intern, care să permită obținerea de rapoarte lunare de comparare interlaboratoare, evaluarea ratei coeficientului de variație și indexul deviației standard conform ISO, CLSI (Institutul de Standarde de laborator Clinice)", autoritatea contractantă transmite că este de acord să o elimine, acesta fiind un serviciu de dezvoltare a software-ului care va face obiectul unei achiziții separate.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise prin email, înregistrat la Consiliu cu nr. 43345/09.07.2024.

Urmare studierii dosarului cauzei în data de 11.07.2024, prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 44910/16.07.2024, contestatoarea transmite concluzii scrise, prin care solicită respingerea apărărilor autorității contractante și admiterea contestației. ... SRL răspunde punctual fiecăreia dintre motivările achizitoarei, susținând că aceasta nu și-a justificat nevoia obiectivă și nu a demonstrat că echipamentele la

care face referire îndeplinesc *integral și cumulativ* toate cerințele criticate. Susține că a fost favorizat un singur echipament, respectiv analizorul ... 1500 al producătorului

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

În vederea atribuirii, pe loturi, a contractului având ca obiect *furnizare - Echipamente medicale pentru îmbunătățirea actului medical in ...-Lotul 10*, cod CPV 33100000-1 Echipamente medicale (Rev. 2), SPITALUL CLINIC JUDEȚEAN DE URGENȚĂ ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN.../18.06.2024. Din informațiile anunțului amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de furnizare este de 40.958.380,00 lei, fără TVA (360.000,00 lei, fără TVA, pentru lotul 10), criteriul de atribuire este *cel mai bun raport calitate - preț*, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 26.07.2024, ora 15:00. Pentru lotul 10 *Sistem automat de biochimie din urină si sediment urinar* procedura a fost suspendată, măsură publicată în SEAP.

Nemulțumită fiind de unele prevederi ale documentației de atribuire pentru lotul 10, ... SRL a depus contestația în analiză, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 7.200,00 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 210339904/1 eliberată de CEC Bank, Sucursala Victoria, la data de 26.06.2024.

Trecând la soluționarea contestației, Consiliul constată că, prin aceasta, sunt criticate anumite specificații tehnice din caietul de sarcini, aferente lotului 10 *Sistem automat de biochimie din urină si sediment urinar* apreciate a fi restrictive, conducând la ofertarea produsului

În soluționarea contestației, Consiliul 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 normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului 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 reține 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.

Prin urmare, necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse 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, însă îi revine acesteia obligația de a justifica atât oportunitatea inițierii procedurii de atribuire cât și stabilirea specificațiilor tehnice. Drepturile autorităților contractante la care s-a făcut referire mai sus trebuie exercitate cu bună credință, iar nu cu scopul de a limita sau restricționa accesul la procedură, de natură a restrânge concurența între agenții economici, întrucât s-ar aduce atingere principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică – nediscriminarea și tratamentul egal.

Pe de altă parte, Consiliul are în vedere că prevederile legale aplicabile în materia achizițiilor publice nu obligă autoritatea contractantă să accepte produse care nu corespund necesităților sale, astfel că acesta nu poate fi sancționată pentru refuzul de a nu aduce modificări cerințelor tehnice ori altor prevederi ale documentației, atâta timp cât acestea îi satisfac interesele, achizițioarea fiind singura în măsură să-și stabilească propriile necesități, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a nevoilor sale reprezentând o folosire inefficientă a fondurilor.

Așadar, modificarea sau cenzurarea caracteristicilor tehnice solicitate poate face obiectul contestării de către operatorii economici interesați în situația încălcării de către autoritate a ipotezelor date de cele două temeuri de drept citate mai sus (art. 155 alin. 6 și art. 156 alin. 2 din Legea nr 98/2016).

Curtea de Apel Oradea în cuprinsul Hotărârii nr. 282/15.04.2022 a reținut următoarele considerente:

”Cum autoritatea contractantă își cunoaște cel mai bine nevoile iar principiul libertății contractuale implică cerința ca acesteia să nu îi fie impusă încheierea unui contract în alte condiții sau cu privire la alte produse decât are nevoie, Curtea constată că nu se impune

modificarea documentației de atribuire în sensul de a solicita ca produsul achiziționat să poată îndeplini și funcția de curățare, atât timp cât autoritatea contractantă își dorește un astfel de produs.

(...)

Sub acest aspect, așa cum s-a arătat anterior, Curtea are în vedere faptul că autoritatea contractantă își cunoaște cel mai bine nevoile, neputând fi obligată să solicite un produs care nu îi satisface nevoile pentru care dorește să îl folosească”.

Din economia celor redacte rezultă că regula o reprezintă situația în care necesitatea sau oportunitatea achiziționării la un anumit nivel de performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante [art. 2 alin. (3) lit. b) și art. 12 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016].

Singura limitare a acestui drept al autorității contractante este determinată de introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici, în sfera unei astfel de posibilități aflându-se și situația impunerii de către autoritate a unor specificații și condiții care nu au legătură cu nevoia sa de achiziție.

În consecință, pentru a impune anumite specificații tehnice în prezenta cauză este necesară stabilirea rolului impunerii acestora prin raportare la necesitățile achiziției.

Prin urmare, contestatoarea, în susținerea demersului său la Consiliu, are obligația de a proba caracterul restrictiv al specificațiilor tehnice, 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”.

Prin contestație, ... SRL a subliniat că, *din analiza cumulativă a specificațiilor tehnice aferente echipamentului criticat, rezultă ca acestea au fost descrise într-un mod excesiv de detaliat, prin raportare la caracteristicile specifice, pur constructive (nu de performanță) ale unui anumit analizor, cuprinzând solicitări care nu răspund unei necesități obiective a autorității contractante și care au menirea de a favoriza analizorul produs de ..., respectiv*

Ținând seama de cele de mai sus și trecând la analiza specificațiilor tehnice criticate, Consiliul constată că o primă critică privește cerința nr. 2: *tehnologia de măsurare pentru modulul sediment să se realizeze prin microscopie digitală cu dublă focalizare.*

Contestatoarea a susținut că Modalitatea în care fiecare producător implementează această tehnologie de măsurare este proprie, astfel încât fiecare producător își denumeste tehnologia raportat la soluția constructivă aleasă. Astfel, dacă ... utilizează o tehnologie pe care o denumeste "microscopia digitală cu dublă focalizare", echipamentul pe care subscrie îl putem oferi să utilizeze morfologia digitală a fluxului, folosind un soft de recunoaștere

APR.

Link

catre

APR

(<https://www.beckmancoulter.com/producte/urinalysis/iricell#/overview>) și atasat paginile din manual IQ 200 1-18 SI 1-19.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă a susținut că, în diferite articole de specialitate se menționează faptul că analizoarele de sedimente urinare pot fi împărțite în două sisteme diferite, pe baza principiilor lor de funcționare; unul este un sistem bazat pe imagini digitale, iar celălalt este un sistem bazat pe citometrie de flux. Autoritatea contractanta a ales prima variantă (microscopie digitală) ținând cont de faptul că: pentru aceasta tehnologie sunt necesare puține consumabile (reactivi, soluții de lucru, calibratori etc.) sau chiar deloc; utilizând puține consumabile, se eficientizează modul de lucru; microscopia digitală se aseamănă cu microscopia manuală (considerată standardul de aur), în timp ce, pentru tehnologia bazată pe citometrie de flux, se folosește un număr mare de consumabile, soluții/reactivi, crescând astfel costurile, iar tehnologia aceasta nu oferă o imagine de ansamblu asemănătoare cu cea obținută prin microscopia manuală. Pentru a argumenta faptul că cerința nr. 2 nu este restrictivă, mai departe sunt descrise câteva analizoare existente ce au aceeași tehnologie.

Prin concluziile scrise, ... SRL a susținut că, separat de faptul că nu a fost justificată alegerea ca *tehnologia de măsurare pentru modulul sediment să se realizeze prin microscopie digitală cu dublă focalizare*, autoritatea contractantă a invocat faptul că cerința ar fi îndeplinită de produsele unor producători diferiți, fără însă a face dovada că produsele respective îndeplinesc integral și cumulativ toate specificațiile tehnice impuse.

Sunt redată exemplificativ specificații tehnice pe care produsele indicate nu le îndeplinesc.

Analizând cele susținute de părți, Consiliul constată că, deși contestatoarea a prezentat argumente concrete pentru care produsul pe care dorește să îl oferteze acoperă necesitatea autorității contractante și scopul dorit, aceasta în punctul său de vedere a expus anumite motive pentru care a ales tehnologia de măsurare criticată fără însă a indica motivele pentru care tehnologia propusă de ... SRL nu ar fi acoperitoare.

Pe lângă acest aspect, este de remarcat faptul că, deși s-a invocat că ar fi mai mulți producători care pot asigura tehnologia impusă nu s-a demonstrat că produsele respectivilor producători pot îndeplini integral și cumulativ specificațiile tehnice cerute pentru *Sistem automat de biochimie din urină și sediment urinar*.

Astfel fiind, se impune a fi efectuată o analiză comparativă amănunțită de către achizitoare a specificațiilor tehnice ale diferiților producători și menținerea tehnologiei *de măsurare pentru modulul sediment să se realizeze prin microscopie digitală cu dublă focalizare*, în măsura în care nu se restricționează participarea la procedură a operatorilor economici, respectiv produsele cu această tehnologie pot îndeplini *toate celelalte specificații tehnice impuse*.

În caz contrar, achizițarea trebuie să modifice cerința, astfel încât să fie permisă participarea cât mai multor operatori economici la procedură.

Este de adus în discuție și faptul că, astfel cum a susținut și contestatoarea, relevant pentru autoritatea contractantă nu este să impună o anumită soluție constructivă, ci să contureze cât mai bine necesitățile sale și scopul pe care urmărește să îl atingă prin achiziționarea unui anumit produs, lăsând la latitudinea operatorilor economici să acopere cerințele prin propriile soluții constructive.

De asemenea, sunt criticate cerințele 4 și 5 care privesc Viteza de lucru:

- pentru biochimie minim 240 probe/ h;
- pentru sediment urinar minim 105 probe/ h.

Contestatoarea a susținut că sunt copiate specificațiile produsului ... 1500 și favorizat producătorul ..., fiindu-i împiedicată participarea cu un produs care asigură 101 probe/h.

Din nou, autoritatea contractantă nu aduce argumente concrete pentru care nu îi poate asigura scopul pentru care este impusă cerința și nu o viteză minimă mai mică și, în plus, nu este demonstrată îndeplinirea acestei cerințe de către alți producători, cumulativ cu toate celelalte specificații tehnice impuse.

În concluziile scrise, ... SRL a prezentat exemplificativ specificații tehnice neîndeplinite de producătorii indicați de autoritatea contractantă.

În ceea ce privește cerința nr. 7: Modulul de biochimie sa poata permite analiza bilirubinei, claritatii, hematiilor, culorii, glucozei, corpurilor cetonice, leucocitelor, nitritilor, pH-ului, proteinei, densității urinare, urobilinogenului, precum și analiza albuminei, creatininei, raportului proteina/creatinina și a raportului albumina/creatinina, contestatoarea a susținut că cerința este excesiv de detaliată fiind preluată, chiar în aceeași ordine, parametrii specifici analizorului produs de În cuprinsul contestației au fost redată specificațiile din broșura

Și în privința acestei cerințe, autoritatea contractantă a făcut trimitere la existența pe piață a cel puțin încă două analizoare care au posibilitatea de a se încadra în cerința solicitată, fără însă a fi prezentată o analiză comparativă detaliată din care să rezulte că aceste două echipamente pot îndeplini, în mod cumulativ, toate celelalte specificații tehnice impuse.

Cele de mai sus rămân valabile și în privința cerinței nr. 8: Modulul de sediment sa permita analiza următorilor parametri: bacterii (bacterii coci, bacilii, leucocite agregate), cristale, cilindri hialini, mucus, celule epiteliale non scuamoase, celule epiteliale scuamoase, cristale patologice, spermatozoizi, hematii (RBC), leucocite (WBC), levura, pentru care contestatoarea a redat specificațiile din broșura echipamentului

Achizițarea, în punctul său de vedere, a făcut referire la alte echipamente care îndeplinesc cerința, însă relevant era, cum s-a arătat

mai sus, demonstrarea îndeplinirii cumulative a specificațiilor tehnice de echipamentele la care a făcut trimitere.

În concluziile scrise, ... SRL a arătat că cele două analizoare exemplificate, ... și ... 3 PRO, nu sunt conforme cu **toate cerințele** din caietul de sarcini și nu ar putea fi oferite cu succes în procedură.

De asemenea, se reține că, prin contestație, s-a susținut că fiecare producător este liber să adopte propria soluție de analiză a parametrilor, existând producători care adoptă atât soluții în care particulele sunt clasificate automat de către analizor, cât și soluții în care particulele pot fi clasificate de către utilizator. Totuși, chiar și în ipoteza în care ne-am afla în prezenta unui analizor care permite identificarea și clasificarea automată a particulelor existente în proba recoltată, pentru a asigura participarea în mod egal la procedura de atribuire, autoritatea contractantă ar trebui să impună ca identificarea automată să asigure un minim de particule uzuale, des întâlnite în practică, respectiv bacteriile, iar clasificarea acestora să se realizeze potrivit fiecărui laborator în parte.

Vizavi de aceste aspecte, în punctul său de vedere, achizitoarea a arătat că un laborator de analize trebuie să fie adaptat la cerințele cele mai înalte, iar achiziționarea unui echipament superior nu ar trebui să creeze un disconfort ofertanților, în condițiile în care pe piață există cel puțin 2 producători ce pot să se încadreze în cerințele minime. Consiliul constată a fi parțial întemeiate aceste susțineri ale achizitoarei, dat fiind că nu trebuie ignorat faptul că trebuie asigurată o concurență cât mai largă a operatorilor economici la procedură și, cel de-al doilea aspect semnificativ, că neîndeplinirea unei singure specificații tehnice conduce la considerarea ofertei, ca neconformă, așadar, nu este suficient ca o singură specificație tehnică să fie îndeplinită de mai multe echipamente, ci ca respectivele echipamente să acopere toate cerințele impuse prin caietul de sarcini.

Fără a mai relua cele de mai sus și în privința celorlalte cerințe criticate (9. Modulul de sediment să fie construit astfel încât centrifugarea și pipetarea probei urinare să se realizeze în mod automat; 11. Microscopia urinară să fie construită în tehnologie ce permite achiziția digitală a întregului câmp de analiză, cu recunoaștere și etichetare automată a parametrilor prin sistem de detecție și identificare prin rețele neuronale, fără divizare individuală a particulelor; 12. Modulul de sediment să nu necesite utilizarea de reactivi lichizi sau calibratori (se acceptă apa distilată); 13. Modulul de testare a sedimentelor să permită atât analiză manuală (microscopie manuală) cât și automată; 14. Analizorul să recunoască minim două tipuri de casete de biochimie urinară dispuse sub formă de panou de stripuri ce nu necesită aliniere; 15. Identificarea parametrilor casetelor de biochimie urinară să se realizeze automat la încărcare prin tehnologie RFID), Consiliul concluzionează că față de impunerea unor specificații tehnice proprii produsului aparținând producătorului ..., această concluzie rezultând din redactarea aproape identică a specificațiilor din caietul de sarcini cu cele

ale produsului indicat, autoritatea contractantă a favorizat în mod evident producătorul și furnizorii acestuia.

În punctul său de vedere, achizițarea a detaliat specificațiile tehnice ale altor producători care pot furniza astfel de echipamente, însă nu a adus argumente și probe prin care să demonstreze că producătorii indicați au produse care îndeplinesc *toate specificațiile tehnice impuse în mod cumulativ*.

Cum a arătat și societatea contestatoare în concluziile scrise, relevantă este îndeplinirea *integrală și cumulativă* a specificațiilor tehnice, având în vedere că neîndeplinirea unei cerințe conduce la respingerea ofertei.

Câtă vreme o parte a cerințelor sunt specifice unui anumit producător, cum de altfel se poate observa din redactarea aproape identică a caracteristicilor tehnice, nu se poate susține că nu a fost favorizat respectivul producător.

În contextul celor arătate, Consiliul constată încălcarea dispozițiilor art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 potrivit căroră *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*.

Dacă îndeplinirea cumulativă a tuturor specificațiilor tehnice conduce la ofertarea unui singur produs este evident că suntem în prezența unei restrângeri clare a concurenței.

Prin modul de stabilire a specificațiilor tehnice a fost nesocotit și scopul legislației, de promovare a concurenței între operatorii economici și de garantare a tratamentului egal și nediscriminatoriu al operatorilor economici.

Într-adevăr, este dreptul autorității contractante de a achiziționa produse de o anumită performanță, însă acest lucru nu trebuie să conducă la restricționarea participării la procedură a operatorilor economici care pot asigura cerințele de performanță impuse, însă prezentând alte soluții constructive. Totodată, cum s-a reliefat anterior, cerințele specifice impuse nu trebuie să conducă la favorizarea produsului unui anumit producător.

Față de cele de mai sus, Consiliul constată că este necesar ca achizițarea să facă o analiză a specificațiilor tehnice ale echipamentelor diferiților producători și să le stabilească, astfel încât, pe de o parte, să nu restricționeze participarea la procedură a operatorilor economici, iar pe de altă parte, să acopere necesitățile sale.

În privința cerinței 20 Analizorul sa fie însoțit de un software pentru prelucrarea datelor provenite din controlul intern, care sa permita obtinerea de rapoarte lunare de comparare interlaboratoare, evaluarea ratei coeficientului de variație și indexul deviației standard conform ISO, CLSI (Institutul de Standarde de laboratorClinice), în punctul său de vedere, autoritatea

contractantă a arătat că a luat măsura eliminării acesteia, fiind un serviciu dezvoltat de software-ul ce face obiectul unei achiziții separate.

Astfel fiind, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de ... SRL și va obliga Spitalul Clinic Județean de Urgență ... la efectuarea unei analize a specificațiilor tehnice, criticate prin contestație aferente lotului 10, ale echipamentelor diferiților producători și să stabilească pentru procedura în cauză specificațiile tehnice, astfel încât, pe de o parte, să nu restricționeze participarea la procedură a operatorilor economici, iar pe de altă parte, să acopere necesitățile sale, cu respectarea celor din motivare, în termen de 20 zile de la primirea deciziei.

Putând fi dispuse măsuri de remediere în sensul celor de mai sus, o măsură de anulare a procedurii pentru lotul 10 contestat nu se impune, capătul de cerere urmând a fi respins, ca nefondat.

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

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, în parte, contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu SPITALUL CLINIC JUDEȚEAN DE URGENȚĂ ..., și obligă autoritatea contractantă la efectuarea unei analize a specificațiilor tehnice, criticate prin contestație aferente lotului 10, ale echipamentelor diferiților producători și să stabilească pentru procedura în cauză specificațiile tehnice, astfel încât, pe de o parte, să nu restricționeze participarea la procedură a operatorilor economici, iar pe de altă parte, să acopere necesitățile sale, cu respectarea celor din motivare, în termen de 20 zile de la primirea deciziei.

În temeiul art. 26 alin. (6) din lege, respinge, ca nefondat, capătul de cerere subsidiar privind anularea procedurii pentru lotul amintit.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei 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,

...

