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 Consiliu sub nr...., depusă de..., cu sediul în..... nr....., et...., ap...., sector..., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată de... - Administrator și convențional de Societatea civilă de, cu sediul în..... nr..... 2, etaj..., sector..., împotriva rezultatului procedurii, emis în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru, având ca obiect „...", cod..., de către....., cu sediul în str..... nr...,..., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

- anularea rezultatului procedurii de atribuire (Lotul nr....) și a actelor care au stabilit rezultatul procedurii de atribuire contestat, respectiv anularea Comunicării rezultatului procedurii, anularea parțială a Raportului procedurii nr.... (doar în privința criticilor formulate în prezenta contestație) și a oricăror alte acte și operațiuni administrative anterioare și/sau subsecvente, incidente, conexe acestora, emise de către Autoritatea contractantă prin care oferta a fost declarată admisibilă și câștigătoare, fiind situată pe locul II, iar oferta aparținând... a fost declarată admisibilă și câștigătoare, situată pe locul I;
- obligarea autorității contractante..... la reluarea procedurii de atribuire și la reevaluarea ofertei câștigătoare situate pe locul I, cu considerarea celor expuse în cadrul prezentei contestații, respectiv cu constatarea caracterului neconform și/sau inacceptabil al acesteia și, pe cale de consecință, cu stabilirea în mod legal și corect a clasamentului procedurii de atribuire.

Prin adresa, înregistrată la Consiliu sub nr.....,, Sectorul....., Nr...., Etaj..., sector..., înmatriculată la... sub nr...., având..., reprezentată de..., cu sediul procesual ales pentru comunicarea actelor de procedura la..., Șos.... nr...., etaj..., Sector..., în calitate de ofertant câștigător al procedurii, a depus cerere de intervenție, prin care susține poziția autorității contractante privind contestația formulată de..., la aceeași procedură de licitație deschisă, intervenientul a solicitat:

1. Încuviințarea în principiu a Cererii de intervenție formulate;
2. Respingerea contestației formulate de ca neîntemeiată și, prin urmare, admiterea Cererii de intervenție accesorie în interesul Autorității contractante;
3. Admiterea cererii de intervenție principală formulată de... și, în consecință:

a) Anularea în parte a procesului-verbal de evaluare a propunerilor tehnice nr...., respectiv anularea în parte a procesului-verbal de evaluare a

propunerilor financiare nr...., în baza cărora oferta depusă de... a fost apreciată ca fiind admisibilă, inclusiv anularea actelor subsecvente acestor procese-verbale de evaluare;

b) Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de... în conformitate cu prevederile legale aplicabile, ale documentației de atribuire și cu considerentele deciziei ce urmează a fi pronunțată în prezenta cauză;

4. Cheltuielile de judecată vor fi solicitate pe cale separată.

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 ofertantul... atacă rezultatul procedurii, comunicat în SEAP la data de... și raportul procedurii nr...., solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatorul face o scurtă prezentare a situației de fapt, precizând că, în cadrul procedurii de atribuire..., a depus o ofertă cu respectarea dispozițiilor legale, în vigoare, și a prevederilor documentației de atribuire publicată în SEAP.

Oferta depusă de..., a fost declarată admisibilă, fiind clasată pe locul 2.

Contestatorul apreciază ca fiind netemeinică decizia autorității privind declararea ofertei câștigătoare, pentru motivele reținute în cuprinsul Comunicării și raportul procedurii nr.....

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

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de....

Privind susținerile din pct. 5 al contestației, în care contestatorul afirmă că... ar fi putut deschide comunicarea transmisă prin SEAP și că solicitarea ulterioară transmisă prin e-mail ar fi rămas fără răspuns, insinuând astfel o încălcare a obligațiilor de comunicare prevăzute de art. 214 și 215 din Legea nr. 98/2016, această afirmație este neîntemeiată și creează o aparență eronată a unei nereguli procedurale care, în fapt... există.

Autoritatea precizează că adresa de comunicare a rezultatului procedurii a fost transmisă în SEAP în data de..., ora 13: 23, în termenul legal prevăzut de art. 215 alin. (1) din Legea nr. 98/2016. Conform art. 66 alin. (1) și (2) din H.G. nr. 395/2016, orice comunicare efectuată prin SEAP se consideră

valabil transmisă la data încărcării în platformă, indiferent de momentul la care ofertantul o accesează sau de eventuale dificultăți tehnice ale acestuia. Obligația legală a autorității contractante este de a încărca documentul în SEAP... de a asigura și confirmarea descărcării lui de către ofertant.

Contestatorul recunoaște că a identificat comunicarea publicată în SEAP, însă susține că... ar fi putut-o deschide. Această situație este strict imputabilă operatorului economic, și... reprezintă o nerespectare a obligațiilor de comunicare, atâta timp cât documentul a fost încărcat în SEAP în forma corectă și în termen. În plus, comunicarea a conținut toate elementele prevăzute de lege: ofertanții declarați câștigători, punctajele, valorile ofertelor și poziția în clasament.

În ceea ce privește e-mailul transmis în data de..., precizează că acesta... a rămas „fără răspuns", Legea... instituie obligația de retransmitere a comunicării pe e-mail în situațiile în care aceasta este deja disponibilă în platforma electronică, care este singurul canal oficial de comunicare și acces la documente prevăzut de legislația achizițiilor....

De altfel, CNSC a statuat în mod consistent că încărcarea în SEAP este suficientă pentru a se considera îndeplinită obligația de informare, iar imposibilitatea ofertantului de a vizualiza documentul... poate conduce la anularea procedurii (ex:... nr....).

Cu privire la pretinsa încălcare a art. 215 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, contestatorul susține că autoritatea contractantă... ar fi respectat obligațiile de comunicare prevăzute de art. 215 din Legea nr. 98/2016, invocând lipsa transmiterii unei comunicări complete și nerespectarea termenului legal. Acest motiv este nefondat, întrucât, în realitate, autoritatea contractantă a respectat în integralitate cerințele legale referitoare la comunicarea rezultatului procedurii.

În conformitate cu art. 215 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are obligația de a informa toți ofertanții cu privire la deciziile adoptate ca urmare a finalizării evaluării, în termen de maximum 3 zile de la emiterea acestora. În speță, raportul procedurii a fost finalizat la data de..., iar comunicarea rezultatului a fost încărcată în SEAP la data de..., , ceea ce demonstrează respectarea termenului legal. Conform art. 66 alin. (I) și (2) din H.G. nr. 395/2016, orice comunicare se realizează prin intermediul platformei electronice, iar comunicarea se consideră efectuată la data încărcării documentului în sistem, indiferent de momentul accesării sale de către ofertant. Prin urmare, autoritatea contractantă și-a îndeplinit integral obligația procedurală, iar eventualele dificultăți tehnice ale... în accesarea documentului... pot fi imputate autorității.

În ceea ce privește art. 215 alin. (2), contestatorul susține că autoritatea contractantă ar fi încălcat obligația de a include „caracteristicile și avantajele relative" ale ofertei câștigătoare. Această critică pornește de la o interpretare eronată a normei. Comunicarea transmisă prin SEAP a inclus punctajele obținute de ofertanți, valoarea ofertelor, clasificarea finală și desemnarea ofertantului câștigător. Aceste elemente reprezintă exact „caracteristicile și avantajele relative ale ofertei câștigătoare în raport cu oferta sa", în sensul art. 215 alin. (2) lit. c) din Legea nr. 98/2016.

Legea... impune transmiterea integrală a raportului de evaluare, a propunerii tehnice a ofertantului câștigător sau a justificărilor detaliate ale... de evaluare în această fază procedurală. O astfel de obligație ar reprezenta un formalism excesiv, contrar principiului proporționalității, și ar transforma comunicarea rezultatului într-o replică a raportului procedurii, ceea ce legiuitorul... a prevăzut. Această interpretare este confirmată în mod constant atât de jurisprudența CNSC, cât și de jurisprudența Curții de Justiție a.... În cauza CJUE a statuat că autoritatea contractantă este obligată să ofere un nivel de motivare care să permită înțelegerea deciziei și exercitarea dreptului la contestare, fără a fi necesară transmiterea detaliată a întregii analize interne care a fundamentat atribuirea.

În aceeași logică, CNSC a reținut în mod constant că transmiterea punctajelor, a valorilor ofertelor și a clasamentului este suficientă pentru a satisface art. 215 alin. (2) lit. c) (ex.... nr....), iar o solicitare suplimentară de detaliere echivalează cu o reinterpretare subiectivă a cerințelor legale. Comunicarea rezultatului procedurii... este identică cu raportul procedurii; rolul ei este de a informa... de a reproduce în mod exhaustiv toate considerentele....

Prin urmare, critica formulată de contestator este neîntemeiată, întrucât:

- comunicarea rezultatului a fost realizată în termenul legal,
- a fost efectuată prin mijlocul prevăzut de lege (SEAP),
- conținutul comunicării a inclus elementele prevăzute de art. 215 alin. (2),
- nivelul de detaliu furnizat respectă atât exigențele legale, cât și jurisprudența națională și europeană.

În consecință, art. 215 alin. (1) și (2) a fost pe deplin respectat, iar pretinsa încălcare invocată... are fundament legal.

Contestatorul invocă dispozițiile art. 214 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, susținând că autoritatea contractantă... ar fi transmis comunicarea privind acceptarea ofertei. Această critică este neîntemeiată, întrucât autoritatea contractantă a respectat în integralitate textul legal.

Astfel, în cuprinsul comunicării transmise ofertanților declarați câștigători se regăsește formularea:

„Având în vedere cele menționate mai sus, vă invităm să semnați acordul-cadru de achiziție publică după perioada de contestare, așa cum este aceasta stabilită în Legea nr. 101/2016."

Această invitație explicită la semnare constituie, fără echivoc, comunicarea privind acceptarea ofertei, reprezentând manifestarea de voință cerută de art. 214 alin. (1). Legea... condiționează validitatea comunicării de o anumită formulă rigidă sau de o structură prestabilită, ci de existența acordului autorității de a încheia contractul. Acest acord rezultă clar și neechivoc din textul comunicării transmise prin SEAP.

Mai mult, având în vedere că acordul-cadru este atribuit către doi operatori economici, în conformitate cu dispozițiile art. 69 din H.G. nr. 395/2016, comunicarea a fost transmisă în mod identic ambilor ofertanți declarați câștigători, ceea ce demonstrează și respectarea principiului tratamentului egal.

În concluzie:

- comunicarea prevăzută de art. 214 alin. (1) a fost transmisă,
- conținutul acesteia exprimă fără dubiu acceptarea ofertei,
- transmiterea s-a efectuat prin SEAP, conform art. 66 din H.G. nr. 395/2016,
- obligația legală a fost îndeplinită integral.

Prin urmare, susținerea... este pur formală și... are temei juridic, întrucât art. 214 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 a fost respectat în totalitate.

În ceea ce privește... formulate în temeiul art. 214 și art. 215 din Legea nr. 98/2016, reiterează pe scurt faptul că aceste dispoziții au fost pe deplin respectate, argumentația detaliată fiind deja prezentată în secțiunile anterioare ale prezentului punct de vedere. Comunicarea rezultatului procedurii s-a realizat în termenul legal, prin SEAP, cu includerea elementelor prevăzute de art. 215 alin. (2), iar acceptarea ofertei câștigătoare a fost explicit exprimată în conformitate cu art. 214 alin. (1), inclusiv prin invitația de semnare a acordului-cadru după perioada de contestare.

În completare, respinge și susținerea referitoare la pretinsa încălcare a principiului transparenței. Potrivit art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016, transparența presupune derularea procedurii într-o manieră care permite verificarea modului de atribuire și acces egal la informațiile relevante pentru toți participanții. În speță, autoritatea contractantă:

- a publicat raportul procedurii și comunicările aferente prin intermediul SEAP,
- a transmis punctajele, valorile ofertelor, clasamentul și statutul fiecărui ofertant,
- a transmis comunicarea privind acceptarea ofertei câștigătoare,
- a pus la dispoziția... dosarul achiziției..., în condițiile legii.

Transparența... echivalează cu obligația de a divulga integral documentele tehnice sau raționamentul intern al... de evaluare și... presupune transmiterea raportului procedurii în locul unei comunicări, ci accesul la suficiente informații pentru ca operatorii economici să înțeleagă rezultatul procedurii și să își poată exercita dreptul la contestare - condiție pe deplin îndeplinită în cauză.

Prin urmare, nici art. 214, nici art. 215 și nici principiul transparenței... au fost încălcate.

Contestatorul interpretează în mod excesiv și neconform legea dispozițiile art. 215 alin. (2) lit. c), susținând că simpla indicare a punctajelor și valorilor ofertelor... ar fi suficientă și că ar fi necesară „o motivare amplă" a poziției ofertelor în clasament. Această interpretare este neîntemeiată, întrucât:

- legea solicită comunicarea „caracteristicilor și avantajelor relative ale ofertei câștigătoare în raport cu oferta sa"... transmiterea integrală a raportului procedurii;
- punctajele pe criterii, clasamentul și valorile ofertelor reprezintă exact elementele prevăzute de lege;

- obligația de motivare prevăzută la art. 215 este una procedurală, adaptată fazei de comunicare... o obligație de divulgare a întregii analize detaliate.

Aceasta este și interpretarea constantă a CNSC, care a statuat că punctajele și clasificarea reprezintă un nivel suficient de transparent pentru a permite ofertantului să înțeleagă motivul pentru care oferta sa a fost plasată pe locul II și să poată contesta, dacă consideră necesar (ex.... nr....).

Totodată, în cauza C..., Curtea de Justiție a... a confirmat că nivelul de motivare impus autorității contractante... echivalează cu obligația de a reproduce integral raționamentul... de evaluare, ci doar cu obligația de a comunica o motivare suficientă pentru exercitarea dreptului la contestare. Aceasta este exact situația din speță.

Cu privire la obligația de motivare invocată prin jurisprudența CJUE

Contestatorul confundă două noțiuni juridice distincte: obligația de motivare procedurală în etapa de comunicare și motivarea în integralitatea ei din raportul procedurii. Motivarea susținută de art. 215 alin. (2) lit. c) este o motivare sintetică, ce permite ofertantului să identifice poziția sa în clasament și elementele determinante. Comunicarea transmisă conține aceste informații, astfel:

- punctajele detaliate pe criterii
- valoarea ofertelor
- poziția în clasament operatorii declarați câștigători

invitația la semnare a acordului-cadru după perioada de contestare

Aceste elemente sunt suficiente pentru a permite exercitarea controlului jurisdicțional, în conformitate cu cerințele CJUE.

Cu privire la art. 214 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, contestatorul afirmă eronat că... ar exista o comunicare privind acceptarea ofertei. Dimpotrivă, comunicarea transmisă prin SEAP conține expres invitația de a semna acordul-cadru, care reprezintă manifestarea voinței autorității de a contracta:

„Având în vedere cele menționate mai sus, vă invităm să semnați acordul-cadru de achiziție publică după perioada de contestare, așa cum este aceasta stabilită în Legea nr. 101/2016."

Această formulare îndeplinește integral cerințele art. 214 alin. (1) și reprezintă forma uzuală și acceptată în practică pentru comunicarea acceptării ofertei câștigătoare.

Cu privire la principiul transparenței, contestatorul invocă pretinsa încălcare a obligației de transparență prevăzută de art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016, fără a indica însă în concret ce informații ar fi fost ascunse. În realitate, comunicarea rezultatului procedurii a fost publicată în SEAP, în termenul legal, au fost comunicate punctajele, valorile ofertelor și clasamentul, s-a indicat clar operatorul câștigător și poziția fiecărui ofertant, a fost transmisă comunicarea prevăzută la art. 214 alin. (1)... i-a fost asigurat accesul la dosarul achiziției, conform art. 22 din Legea nr. 98/2016.

Transparența... presupune divulgarea în masă a tuturor documentelor interne sau a ofertelor tehnice ale concurenților, iar legislația achizițiilor... impune transmiterea raportului procedurii în etapa de comunicare.

Pretenția... depășește cadrul legai și ar transforma procedura într-una excesiv formalizată, contrară principiului proporționalității consacrat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016.

Prin urmare, critica formulată în punctele 21-23 ale contestației este neîntemeiată, întrucât:

- autoritatea contractantă a respectat art. 214 alin. (I);
- comunicarea a fost transmisă în termen, prin SEAP, conform art. 215 alin. (I);
- conținutul comunicării respectă art. 215 alin. (2) lit. c), inclusiv prin prezentarea caracteristicilor și avantajelor relative ale ofertei câștigătoare;
- obligația de motivare procedurală a fost îndeplinită în limitele legale și jurisprudențiale;
- principiul transparenței a fost pe deplin respectat. Astfel, acest capăt al contestației trebuie respins ca nefondat.

La susținerile din punctele, contestatorul susține că oferta depusă de... România ar fi neconformă și inacceptabilă, întrucât ar conține un preț neobișnuit de scăzut, iar răspunsul transmis la solicitarea de clarificări ar fi neconcludent. Această afirmație este neîntemeiată și se bazează pe o interpretare incompletă a documentelor procedurii și a temeiului legal aplicabil.

În urma evaluării propunerilor financiare, autoritatea contractantă a constatat că ofertele depuse de ambii ofertanți prezintă un preț aparent neobișnuit de scăzut în raport cu valoarea estimată.

În conformitate cu obligațiile prevăzute la art. 136 alin. (3) și art. 137 alin. (3) lit. g) din H.G. nr. 395/2016, autoritatea a procedat la solicitarea de clarificări, prin adresele nr..... și nr...., solicitând detalii relevante care să justifice nivelul prețului. Ambii ofertanți au transmis răspunsul lor în termenul stabilit de către comisia de evaluare, oferind... de evaluare explicații considerate ca fiind suficiente cu privire la oferta financiară, conform prevederilor legale în vigoare, cu respectarea principiilor menționate la art. 2, alin. (2) din Legea 98/2016 privind achizițiile....

... România a răspuns în termen, prin documentul nr...., oferind explicații complete în ceea ce privește structura costurilor, condițiile de producție și distribuție, precum și resursele financiare necesare implementării contractului.

Contrar afirmațiilor..., răspunsul ofertantului a fost transmis în termen și este concludent, acoperind toate elementele prevăzute de lege. în justificarea depusă... România explică în mod clar statutul său de producător unic și distribuitor exclusiv pe piața..., motiv pentru care poate oferta un preț competitiv, fără a afecta capacitatea de executare a contractului. Totodată, ofertantul confirmă că structura de cost este corectă și realistă, iar resursele financiare necesare implementării contractului sunt disponibile. Aceste informații se încadrează în cerințele art. 137 alin. (3), care enumeră, cu titlu exemplificativ, tipurile de justificări permise, printre care situația economică a operatorului, metoda de producție și condițiile comerciale specifice. Legea... impune prezentarea unui breakdown detaliat al fiecărei componente de cost și nici depunerea unor documente suplimentare,

atâta vreme cât explicațiile furnizate sunt plauzibile, verificabile și raportate la obiectul achiziției, condiții pe care răspunsul... le îndeplinește integral.

Mai mult, autoritatea contractantă a analizat justificările transmise și a constatat că prețul ofertat este sustenabil, neexistând riscuri privind executarea contractului. În aceste condiții... se poate vorbi despre o ofertă neconformă sau inacceptabilă. Art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016, invocat de con testator, reglementează respingerea unei oferte doar în situația în care operatorul economic... prezintă justificări suficiente sau... răspunde solicitării autorității. În speță, oferta... se încadrează în această ipoteză, întrucât răspunsul a fost transmis, analizat și considerat satisfăcător. A califica oferta drept „neconformă" doar pentru că un alt operator economic contestă conținutul justificării reprezintă o speculație... o abatere legală.

În mod constant, CNSC a reținut că evaluarea caracterului concludent al justificărilor aparține autorității contractante... ofertanților rivali, întrucât doar autoritatea are competența de a verifica sustenabilitatea financiară și tehnică a propunerilor în raport cu obiectul contractului (ex.: deciziile CNSC nr...., nr....). în aceeași logică, jurisprudența CJUE (cauza C- 599/10...) confirmă că autoritatea... poate fi obligată să respingă o ofertă care a fost justificată corespunzător doar pentru că un competitor contestă oportunitatea evaluării.

De asemenea, susținerea potrivit căreia autoritatea contractantă ar fi încălcat obligația de motivare a deciziei ca urmare a analizării justificăril... este din nou nefondată. Conform art. 215 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, comunicarea rezultatului procedurii... este un raport de evaluare în sine și... trebuie să reproducă motivarea internă a... de evaluare. Această obligație este îndeplinită prin includerea punctajelor, valorilor ofertelor și clasamentului, elemente care s-au regăsit în comunicarea transmisă în SEAP. Analiza detaliată a răspunsurilor ofertantului este parte a raportului procedurii, care a fost pus la dispoziția... în condițiile art. 22 din Legea nr. 98/2016. A pretinde ca toate argumentele interne ale... să fie reproduse în comunicarea transmisă ofertanților contravine legislației și practicii CNSC. în aceste condiții, oferta... România... poate fi considerată neconformă sau inacceptabilă, prețul neobișnuit de scăzut a fost tratat în conformitate cu procedurile legale, clarificările au fost solicitate și primite, iar conținutul lor este suficient și concludent. Pretenția... urmărește, în realitate, reevaluarea subiectivă a unei analize deja realizate în mod legal.

La pct. contestatorul citează art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016, însă ignoră faptul că această dispoziție operează doar în cazul în care ofertantul... transmite clarificările solicitate sau acestea... sunt concludente. În speță... România a transmis clarificările la data de..., în termenul stabilit, iar autoritatea contractantă le-a analizat și a constatat că răspunsul justifică sustenabilitatea propunerii financiare. Textul legal... conferă concurenților dreptul de a substitui autoritatea contractantă în aprecierea caracterului concludent al clarificărilor, întrucât evaluarea aparține exclusiv....

La pct, Art. 136 alin. (3) devine incident doar dacă ofertantul... prezintă informațiile solicitate sau... justifică prețul. în speță... România a răspuns

prin documentul nr...., prezentând elementele necesare justificării ofertei, inclusiv:

- statutul de producător unic/distribuitor exclusiv;
- sustenabilitatea financiară declarată;
- confirmarea capacității de executare.

Autoritatea a analizat răspunsul și a constatat caracterul său concludent. Contestatorul... poate substitui autoritatea în această apreciere.

La pct. Art. 137 alin. (3) lit. g) stipulează o situație ipotetică - oferta este neconformă doar dacă analiza răspunsului ar demonstra imposibilitatea îndeplinirii cerințelor, în cauză:

- răspunsul... indică niciun risc privind parametrii contractuali;
- ... există niciun element obiectiv care să dovedească imposibilitatea executării. Autoritatea a realizat analiza și a constatat lipsa unui astfel de risc. Textul invocat de contestator... produce efect juridic automat.

La pct., afirmația... potrivit căreia răspunsul... „... conține o justificare veritabilă" reprezintă o apreciere subiectivă... o constatare juridică.

Legea... condiționează validitatea justificării de anexarea de documente contabile sau contracte comerciale. Art. 137 alin. (3) enumeră justificări posibile... obligatorii. De altfel, CJUE a statuat că simpla declarație justificativă poate fi suficientă dacă permite verificarea plauzibilității (cauza C-285/99...).

Răspuns la pct.

Afirmația că „... s-a realizat o verificare riguroasă" este nefondată și contrazisă de procesul- verbal de evaluare financiară nr...., care consemnează analiza clarificărilor primite și concluzia... de evaluare. Contestatorul acordă valoare probatorie propriei interpretări... documentelor din dosar.

La pct...., procesul-verbal menționat de contestator... exprimă o „analiză incompletă", ci consemnează într-o formă sintetică concluzia verificării. Legea... impune utilizarea unui anumit limbaj, și nici... obligă autoritatea să motiveze extins în procesul-verbal intern. Documentul confirmă că răspunsul... a fost analizat și acceptat, ceea ce este suficient din punct de vedere legal.

La pct. 79, contestatorul pretinde că autoritatea avea obligația de a solicita Justificări clare și verificabile" și că... ar fi depus doar o declarație. în realitate, clarificarea transmisă de... conține justificări economice concrete, inclusiv referințe la costuri, modelul de business, statutul de operator unic, structura costurilor și resursele financiare necesare. Legea... prevede obligativitatea depunerii documentelor contabile sau a demonstrării adaosului comercial, ci doar prezentarea unor justificări suficiente ceea ce s-a realizat.

La pct., afirmația că autoritatea ar fi încălcat principiile transparenței este pur formală, nefiind indicată nicio prevedere legală încălcată.

Mai mult, principiul transparenței se aplică autorității... ofertantului.... are obligația legală de a dezvălui structura costurilor, aceasta putând constitui informație confidențială (art. 17 din Lege + art. 215 alin. 5).

La pct., autoritatea contractantă a motivat în mod corespunzător acceptarea ofertei, în cuprinsul raportului procedurii și al procesul ui-verbal

de evaluare financiară. Art. 214 și 215... obligă autoritatea să explice în comunicare de ce justificarea este concludentă, ci doar să transmită rezultatul evaluării. Motivarea integrală este disponibilă la dosar și a fost pusă la dispoziția... în condițiile art. 22 din Legea nr. 98/2016.

La pctcontestatorul invocă jurisprudența CJUE, însă tălmăcește eronat raționamentul acesteia. Curtea... impune prezentarea unui raport detaliat în comunicarea rezultatului procedurii, ci doar obligația ca autoritatea să poată explica rațiunea deciziei atunci când este contestată. Acest deziderat este îndeplinit prin documentația procedurală, care cuprinde analiza justificăril....

La pct. există nicio dispoziție legală care să impună prezentarea dovezilor costurilor reale de achiziție sau a adaosului comercial. Un astfel de nivel de detaliu este permis, dar... obligatoriu, iar mai multe decizii CNSC și CJUE confirmă acest principiu. Justificarea economică trebuie să fie plauzibilă și verificabilă... demonstrată la nivel de document contabil.

La pct., argumentele enumerate sunt pur speculative și... se bazează pe documente sau calcul real. în plus... există dovada că prețul ar fi nerealist... a confirmat sustenabilitatea financiară, durata contractului... reprezintă un impediment dacă operatorul își asumă prețul.

Autoritatea... poate respinge oferte pe baza temerilor unui competitor, ci doar pe baza legii.

La pct., ipoteza invocată de contestator (acceptarea ofertei unui operator incapabil)... se regăsește în speță. Capacitatea financiară și tehnică a... a fost verificată în etapa de calificare și... a fost contestată.

La pct...., răspunsul... România conține elemente justificative suficiente și conforme legii. Declarațiile operatorului economic constituie mijloc de probă valid în materia achizițiilor..., iar art. 137 alin. (3)... impune transmiterea unor documente suplimentare.

La pct. , contestatorul reiterează aceeași critică privind lipsa unor documente justificative. Legea... cere depunerea contractelor cu furnizorii, facturilor sau detalierea adaosului. O astfel de solicitare ar depăși cadrul legal și ar încălca principiul proporționalității.

La pct., afirmația potrivit căreia „răspunsul trebuia considerat neconcludent" reprezintă doar opinia... și... o chestiune de legalitate. Ofertantul a justificat prețul, răspunsul a fost analizat și acceptat, iar ipotezele de respingere prevăzute la art. 134 și art. 136... sunt incidente în cauză.

La pct. 89, susținerea finală este pur speculativă și... se bazează pe o încălcare legală. Dimpotrivă, acceptarea justificării prețului s-a realizat în conformitate cu legea, iar riscul teoretic invocat... poate fundamenta anularea rezultatului procedurii.

Concluzia generală asupra punctelor este următoarea:... a transmis clarificări, în termen, concludente și conforme art...., comisia de evaluare a analizat justificările și le-a considerat suficient fundamentate, contestatorul... demonstrează nicio încălcare efectivă a normei, doar își exprimă dezacordul, niciun temei legal... impune prezentarea unor documente suplimentare față de justificarea scrisă depusă, toate... sunt speculative și vizează reevaluarea deciziei autorității contractante... o încălcare a legii.

Prin urmare, solicitarea de respingere a ofertei... ca „neconformă" sau „inacceptabilă" trebuie respinsă ca vădit nefondată.

..... a inițiat o consultare de piață prin..... având ca obiect>

- cu punere la dispoziție de analizor, Sistem automat de... a probelor biologice, analizoare automate de,

analizor. În urma ofertelor primite, autoritatea contractantă a realizat (prin experții săi tehnici) și depus în termen legal Raportul tehnic nr... din.... cu punere la dispoziție de analizor, Sistem automat de... a probelor biologice, analizoare automate de biochimie și imunologie, lot ce formează obiectul contestației, au fost primite ofertele tehnice, oferte care au fost analizate de comisia tehnică și ulterior, în data de... s-a întocmit și semnat raportul tehnic precum și PV privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare.

În urma evaluării tehnice, atât propunerea tehnică a firmei..., cât și a firmei... au fost considerate conforme, iar punctajul tehnic obținut de ambii ofertanți a fost de 15 puncte. Prin comunicarea rezultatului procedurii ambele firme au fost declarate câștigătoare, locul I firma..., punctaj total 95 puncte, (oferta de...), locul II firma , punctaj total... (oferta de...). După comunicarea în SEAP a rezultatului procedurii, înregistrează prezenta contestație, invocând caracterul "neconform și/sau inacceptabil" al ofertei depuse de..., ofertă pe care a studiat-o neîngrădit cf. art. 214 alin (1) și art. 215 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016.

Autoritatea contractantă subliniază caracterul amănuntelor invocate în contestație care arată în mod obiectiv că oferta... printată si pusă la dispoziție de către autoritatea contractantă a fost foarte bine studiată si dovedește că a fost permis accesul neîngrădit la documente conform legii... cum în mod eronat susține reclamanta. Faptul că... s-a permis copierea electronică a documentație se datorează faptului că Legea nr. 86/2016... cere și... permite acest lucru.

1. Afirmația că echipamentele... se încadrează în spațiul pus la dispoziție... se bazează pe nicio dovadă obiectivă.

Această afirmație rămâne la nivel de părere, atât timp cât autoritatea contractantă a pus la dispoziția tuturor operatorilor economici interesați schița existentă la serviciul tehnic.

În oferta tehnică, ambele firme au prezentat doar schița de amplasare a echipamentului, fără cote tehnice.... de sarcini, s-a solicitat doar un proiect în acest sens.

Ce s-a cerut în caietul de sarcini a fost ca linia automată de echipamente instalată să respecte normele legislației în vigoare privind..., fapt confirmat printr-o Declarație pe propria răspundere depusă de ambele firme (Anexa 1).

Menționează că toți operatorii economici interesați au beneficiat de posibilitatea evaluării spațiului conform caietului de sarcini și au făcut măsurători în prezența unei persoane desemnate.

În concluzie, pentru pct. 1 informația depusă de firmele ofertante a fost similară și considerată suficientă de către autoritatea contractantă pentru îndeplinirea cerințelor minime din caietul de sarcini.

2. Afirmația privind faptul că echipamentele... respectă cerința privind normativul NTPA

Autoritatea contractantă a solicitat o stație de neutralizare a deșeurilor lichide care să respecte standardele anume, deșeul să aibă cantități admise de lege pentru diferiți parametri (tabel).

...- (*actualizat*) este normativul privind condițiile de evacuare a apelor uzate în rețelele de canalizare ale localităților și direct în stațiile de epurare) (actualizat până la data de... martie...*). Acesta stabilește limitele de poluare acceptabile pentru apele uzate deversate, pentru a proteja rețelele de canalizare și stațiile de epurare de deteriorări și pentru a asigura un tratament eficient al apei. La articolul 14, tabelul nr.... stabilește indicatorii de calitate ai apelor uzate evacuate în rețelele de canalizare ale localităților adică valorile maxim admise ale substanțelor chimice deversate.

Autoritatea contractantă a cerut ca ofertantul sa facă dovada ca stația pusa la dispoziție o sa satisfacă parametrii ceruți de lege.

Având în vedere actele depuse, declarațiile pe proprie răspundere de respectare a normelor impuse în CS (anexa 2, 3), declarațiile de experiențe similare în țară (anexa...) precum și armonizarea legislației europene în domeniu ambele oferte au fost considerate conforme de către echipa tehnică.

Este responsabilitatea firmei care va încheia acordul cadru ca pe durata acesteia sa mențină respectarea normativului NTPA 002 cu produsul ofertat, în caz contrar, aceștia vor fi sancționați conform normelor în vigoare privind legea achizițiilor....

Daca spitalul va identifica faptul ca... si-a îndeplinit condițiile contractuale, va lua la momentul respectiv masurile corespunzătoare dar la momentul ofertării, cu informațiile cunoscute firma... îndeplinește cerințele tehnice.

Ca urmare, contestarea acestui aspect... are obiect.

3. Afirmația că Oferta... respectă cerința privind compatibilitatea reactivilor respectiv

4. Afirmația că oferta... respectă cerința privind compatibilitatea reactivilor, contralelor și calibratorilor - pct....

Autoritatea contractantă prin caietul de sarcini a solicitat ca linia de automatizare ofertata (ce include aparatele aferente ariilor de testare) sa poată efectua întreg meniul de testare pe linia complet integrata, fără sa fie necesara testarea pe aparate neconectate.

În caietul de sarcini autoritatea contractantă a inclus o linie de echipamente care, prin îndeplinirea specificațiile tehnice cerute, să poată efectua cumulativ testele solicitate prin caietul de sarcini așa cum rezultă încă de la descrierea obiectivelor specific ale proiectului. Pe scurt, cerința a fost ca toate analizele să fie efectuate de către echipamentele legate "..."... fiecare echipament să efectueze toate analizele.

În caietul de sarcini... există cerința ca aceste echipamente să fie identice (soluție) sau diferite (soluție...) tocmai pentru a... îngrădi în niciun fel operatorii economici. Scopul final al proiectului este ca linia în ansamblul ei să efectueze toate analizele.

Astfel, reiese CLAR din caietul de sarcini toate testele să fie efectuate în aceiași linie... neapărat de exact același model de analizor. Consideră că...

respectă cerința autorității contractante deoarece linia de automatizare ofertata include toate testele solicitate prin cele 4 aparate ofertate: 2 echipamente Ca urmare contestarea acestui aspect... are obiect.

5. Afirmația că Oferta... respectă cerința privind încărcarea continua a reactivilor, probelor și consumabilelor - pct.....5

Solicitarea din caietul de sarcini pag. 20 contestată de... face referire la soluțiile de spălare ci doar la reactivi, probe și consumabile, așa cum reiese foarte clar din extrasul din caietul de sarcini invocat în contestație.

Autoritatea contractanta dorește încărcare continua a reactivilor, probelor și consumabilelor care ar întrerupe potențial procesarea probelor.

Ca urmare contestarea acestui aspect... are obiect.

6. Oferta... respectă cerința privind posibilitatea de programare a protocoalelor de rulare a controalelor la anumite perioade de timp fără intervenția operatorului (....6. pag. 17).

Așa cum reiese din documentația..., depusă de , analizorul îndeplinește cerința așa cum a fost solicitată de autoritatea contractantă.

Conform cu Ghidul utilizatorului... (ver....), pagina...2 sistemul... beneficiază de posibilitatea de programare a protocoalelor de rulare a controalelor la anumite perioade de timp fără intervenția operatorului "poate recomanda automat teste pentru măsurările QC, în funcție de configurare" dar firma a depus in documentație alte imagini care... fac referire la acest aspect ci la posibilitatea de programare manuala a controalelor.

Ca urmare, nici acestă parte a contestație... are obiect.

7. Oferta... respectă cerința privind capacitatea de stocare a datelor în memoria echipamentului

Specificațiile invocate de releva clar capacitate de stocare=... de probe. O proba de sânge în... are in medie intre 5-10 determinări/rezultate/teste deci un calcul simplu...0x5=... depășește capacitatea cerută, oferta fiind conformă.

Firma... oferă în plus și sistemul... de stocare.

Ca urmare, și această parte a contestației este lipsită de obiect, aspectul fiind deja lămurit odată cu publicarea răspunsului consolidat la clarificări.

8. Oferta... respectă cerința privind timpul de reacție pentru reactivi în modul STAT (de urgență).

Din enunțul contestației, respectiv pagina 22, rezultă în mod eronat, că analizele de tip STAT se pot lucra numai pe modulul de imunologie, fapt care induce în eroare CNSC.

... înseamnă test efectuat rapid, și... test de imunologie.

Conform insertului, durata testului CK-MB este de 10 minute, ceea ce respectă cerința impusă de CS, iar echipa tehnică o consideră conformă.

Ca urmare, contestarea acestui aspect... are obiect.

Având în vedere argumentele tehnice expuse autoritatea... consideră, sub nicio formă, oportună anularea procedurii de atribuire, întrucât prevederile criticate... încalcă în niciun fel principiile fundamentale prevăzute de art. 214, 215 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, și nici prevederile art. 137 alin. (3) din H.G. nr. 395/2016, așa cum

susține contestatorul, fapt dovedit de îndeplinirea de către firma... a cerințelor tehnice.

Principalele acte normative care au guvernat întocmirea documentației și desfășurării procesului de achiziție au fost:

- Legea nr. 95/2006 privind reforma în domeniul sănătății, republicată;
- ... nr. 798/... privind stabilirea condițiilor de introducere pe piață și de utilizare a dispozitivelor... pentru diagnostic in vitro, cu modificările și completările ulterioare;
- ... nr. 54 din 29 ianuarie... privind condițiile introducerii pe piață a dispozitivelor..., cu modificările și completările ulterioare;
- ... nr. 55/... privind dispozitivele... implantabile active, cu modificările și completările ulterioare;
- Ordonanța de urgență nr. 46/... privind stabilirea cadrului instituțional și a măsurilor pentru punerea în * aplicare a Regulamentului (UE).../745 al... și al Consiliului din 5 aprilie... privind dispozitivele..., de modificare a Directive.../83/CE, a Regulamentului (CE) nr.... și a Regulamentului (CE) nr.... și de abrogare a Directivelor 90/385/CEE și 93/42/CEE ale Consiliului;
- Ordinul ministrului sănătății nr....97/... privind aprobarea Normelor metodologice de aplicare în anul..... nr.... pentru aprobarea pachetelor de servicii și a Contractului-cadru care reglementează condițiile acordării asistenței..., a medicamentelor și a dispozitivelor... în cadrul sistemului de asigurări sociale de sănătate pentru anii... ("Ordinul nr....97/...");
- Ordinul ministrului sănătății nr.... pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a titlului XX din Legea nr. 95/2006 privind reforma în domeniul sănătății, referitoare la avizarea activităților în domeniul dispozitivelor...("Ordinul nr....");
- https: //anap.gov.ro/web/wp-content/uploads/.../06/Ghid-de-bune-practici-pentru- achizitia-de-dispozitive-....pdf

Această procedură de achiziție a fost alcătuită conform acestor acte legislative dar și a... recomandat și publicat pe site-ul... pentru... (https: //anap.gov.ro/web/wp- content/uploads/.../06/Ghid-de-bune-practici-pentru-achizitia-de-dispozitive-....pdf), ghid creat de ANAP ca o resursă practică, în îmbunătățirea calității serviciilor... acordate.

Autoritatea contractantă este singura în măsură ca, în funcție de obiectivele manageriale și de capacitățile și necesitățile concrete, să-și stabilească planul de.... Obligația autorității contractante este de a asigura, în procedurile de..., un tratament egal și nediscriminatoriu operatorilor economic și de a acționa într-o manieră transparentă și proporțională, astfel cum rezultă din art. 49 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, aplicând principiile enunțate în art. 2 alin. (2) din același act normativ, fără însă ca operatorul economic să se poată substitui autorității contractante în realizarea analizei manageriale din care rezultă necesitățile concrete ale celei din urmă.

În mod constant, CNSC a reținut că evaluarea caracterului concludent al justificărilor aparține autorității contractante... ofertanților rivali, întrucât doar autoritatea are competența de a verifica conformitatea tehnică a

propunerilor în raport cu obiectul contractului (ex.: deciziile CNSC nr...., nr....).

În aceeași logică, jurisprudența CJUE (cauza C-599/10...) confirmă că autoritatea... poate fi obligată să respingă o ofertă care a fost justificată corespunzător doar pentru că un competitor contestă oportunitatea evaluării. A califica oferta drept „/neconformă" si/sau "inacceptabilă" doar pentru că un alt operator economic contestă conținutul justificării reprezintă o speculație... o abatere legală.

Autoritatea contractantă solicită... ca prin decizia ce o va pronunța să respinsă ca neîntemeiată solicitarea de reluare a procesului de atribuire respectiv de reevaluare a ofertei câștigătoare având în vedere că oferta firmei... ca de altfel și oferta firmei..... îndeplinește absolut toate cerințele tehnice din caietul de sarcini singurul criteriu de departajare fiind cel financiar, criteriu care în mod evident... poate fi reevaluat.

Cu privire la... reclamantei de la pct. 68 -89 referitoare la "prețul neobișnuit de scăzut, precizează următoarele:

Autoritatea contractantă a respectat integral dispozițiile art. 210 din Legea nr. 98/2016 și ale art.... din HG nr. 395/2016 privind analiza ofertelor cu preț aparent neobișnuit de scăzut. În urma solicitării de clarificări, ofertantul vizat a prezentat o fundamentare a prețului care, deși... conține facturi ale furnizorilor sau detalierea adaosului comercial, elemente care... sunt obligatorii conform legislației - permite evaluarea sustenabilității prețului.

Comisia de evaluare, în limitele marjei sale de apreciere recunoscute de jurisprudența CNSC și a instanțelor, a analizat informațiile transmise și a constatat că acestea sunt credibile, relevante și suficiente pentru a demonstra că prețul ofertat este serios și realizabil.

Autoritatea contractantă a respectat integral principiile transparenței, tratamentului egal, proporționalității și utilizării eficiente a fondurilor... prin aplicarea mecanismului de verificare a prețului aparent neobișnuit de scăzut, conform art. 210 din Legea nr. 98/2016. Solicitarea și analiza justificărilor au fost efectuate cu bună-credință și în mod obiectiv. Astfel... poate fi reținută încălcarea vreunui principiu.

Comisia de evaluare este singura în măsură să aprecieze riscul de neexecutare, având competența și informațiile necesare pentru evaluarea tehnică și financiară a ofertelor. Contestatorul... poate substitui autoritatea contractantă și nici... poate impune propriul standard privind ce documente ar trebui acceptate. Comisia a analizat dacă prețul este sustenabil pe întreaga durată de 4 ani și a concluzionat că... există riscuri privind derularea contractului.

Un preț scăzut, chiar semnificativ sub media pieței... poate fi considerat un risc de neexecutare decât dacă justificările sunt necredibile. În cazul de față, justificările sunt rezonabile și conforme cu regulile pieței concurențiale. Acceptarea unei oferte avantajoase din punct de vedere economic reprezintă aplicarea corectă a principiilor achizițiilor... și utilizarea eficientă a fondurilor.

Ca urmare, având în vedere motivele expuse anterior, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca neîntemeiată și nefondată.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu sub nr..... analizează... formulate în contestație, solicitând respingerea acesteia.

Cu privire neacordarea accesului "neîngrădit" la dosarul achiziției..., critica formulată de contestator vizează nemulțumirea acestuia legată de modalitatea în care Autoritatea contractantă i-a oferit acces la dosarul achiziției.... În acest sens, contestatorul susține că... a avut posibilitatea de a fotocopia întreg dosarul, fiind astfel încălcate astfel atât dreptul său de a-i fi fost acordat accesul „neîngrădit" la dosarul achiziție, dar și principiul transparenței.

După cum rezultă din chiar susținerilor... și din... formulate cu privire la actele... de evaluare, modul în care i-a fost permis accesul la dosarul achiziției de către autoritatea contractantă... doar că... a fost în niciun fel vătămat, dar, cel mai important, nici... se poate susține încălcarea unei prevederi legale.

... în ultimul rând, la acest moment al derulării procedurii, dosarul achiziției... a devenit „document public" astfel încât eventual să fi putut fi incidente prevederile art. 7 alin. (3) din Legea nr. 544/2001 privind liberul acces la informațiile de interes public, după cum documentele din dosarul achiziției (procese-verbale de evaluare, dar mai ales ofertele)... pot fi considerate a se încadra nici în categoria tipului de documente referite de art. 64 alin. (1) din Legea nr. 98/2016».

În consecință... se poate reține o încălcare a dreptului... de a-i fi acordat accesul neîngrădit la dosarul achiziției..., solicitat în condițiile art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, modul în care a înțeles să își exercite acest drept (eventual o singură deplasare la sediul autorității și prezența unor reprezentanți cu un nivel insuficient de cunoștințe tehnice) neputând susține critica de nelegalitate formulată.

Diferențele dintre cei doi ofertanți, ce au determinat și clasamentul, decurg din prețul ofertat, acesta reprezentând avantajul pe care l-a prezentat oferta..., în înțelesul art. 215 alin. (2) lit. c) din Legea nr. 98/2016;

Acest preț a fost, de altfel, menționat în cuprinsul Raportului procedurii - pct.....3. Prin urmare, diferențele de punctaj între cele două oferte decurg din aplicarea formulei de calcul a punctajului pentru factorul de evaluare financiar, prevăzute la pct.....5 din Fișa de date.

În ceea ce privește termenul în care trebuie comunicat rezultatul procedurii, potrivit art. 215 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, și acesta a fost respectat: adresa conținând rezultatul procedurii a fost transmisă a doua zi după data emiterii Raportului procedurii, astfel cum rezultă din Punctul de vedere formulat în cauză de Autoritatea contractantă.

Privind motivele de neconformitate ale ofertei , contestatorul susține că ansamblul de echipamente ofertat de... va putea fi instalat în spațiul pus la dispoziție de Autoritatea contractantă, iar schița prezentată de... prin Propunerea sa tehnică... conține nici dimensiunile spațiului disponibil, și nici dimensiunile echipamentelor ofertate.

Contrar acestei critici, în primul rând, este important de menționat un aspect ce denotă reaua- credință a... și care pornește de la faptul că nici oferta... prezintă o astfel de schiță cu dimensiunile spațiului disponibil, și nici cu dimensiunile echipamentelor ofertate, aceasta fiind și susținerea autorității

contractante din Punctul de vedere formulat în cauză, potrivit căreia ambii ofertanți au prezentat schițe similare.

În al doilea rând, documentația de atribuire... a prevăzut o astfel de cerință, din contră, prin caietul de sarcini (pag. 19) s-a specificat că „spațiul alocat este prezentat în planurile atașate (Anexa 2) și este disponibil ofertanților pentru efectuarea măsurătorilor și a evalua modificările necesare amplasării și funcționării ergonomice".

Prevederile ante-menționate ale caietului de sarcini sunt de altfel în acord cu cele înscrise la pag. 17 din caietul de sarcini privind „amenajarea spațiului conform cerințelor de funcționare ale producătorului", astfel cum au fost clarificate prin Răspunsul consolidat nr.... (solicitarea nr....5 din solicitarea de clarificare 3) - "Solicitările (cele cuprinse la pag. 17 din caietul de sarcini) se referă la următoarele aspecte (...): reamenajarea încăperilor prin adaptarea suprafețelor (pardoseli, pereți) conform noilor cerințe de lucru în... - acolo unde aceste cerințe... sunt îndeplinite".

În al treilea rând, se susține faptul că „spațiul minim obligatoriu de 100 cm din fața echipamentelor analitice... este respectat", în sensul că este contestat faptul că linia de automatizare ofertată de... ar fi trebuit a fi ancorată de perete.

Însă, aceasta este și modalitate de amplasare a liniei , fiind evident că din nou Contestatorul critică o specificație tehnică ce a fost propusă și de acesta.

Mai mult decât atât, aceasta este modalitatea recomandată de producător de amplasare a liniei de automatizare, fiind necesar ca aceasta să fie ancorată de perete.

Totuși, pentru a înlătura orice dubiu, prezintă în Anexa 2 schițele conținând și distanțele recomandate de producător, ceea ce conduce la concluzia că ansamblul de echipamente ofertat de... respectă pe deplin prevederile documentației de atribuire.

Contestatorul invocă în susținerea criticii sale, trei acte normative (fără a preciza, oricum care sunt textele legale efective ce s-ar aplica în cauză), respectiv:

- Norma din... privind funcționarea laboratoarelor de analize...;
- Ordinul nr. 465/2025 privind modificarea și completarea Ordinului ministrului sănătății... nr.... pentru aprobarea Normelor privind funcționarea laboratoarelor de analize... - însă, acest act normativ a intrat în vigoare la data de..., ulterior depunerii ofertelor și din acest motiv nici... poate fi luat în considerare pentru a argumenta o eventuală neconformitate a ofertei... decurgând din nerespectarea unor prevederi (nici... se menționează care ar fi acestea) cuprinse în acest act normativ;
- Ordinul nr....8/... privind modificarea și completarea Ordinului ministrului sănătății... nr.... pentru aprobarea Normelor privind funcționarea laboratoarelor de analize....

..., niciunul dintre actele normative indicate generic prin Contestația formulată... prevede obligativitatea unei zone tehnice de minim 100 cm, menționată la pct. 30 și care ar fi încălcată de oferta....

Astfel, art. 11 alin. (2) din Norma din... privind funcționarea laboratoarelor de analize... prevede că:

„Laboratorul de analize... trebuie să dispună de spațiu cu suprafață suficientă și să fie astfel dimensionat încât să permită dispunerea ergonomică a mobilierului și echipamentelor, derularea fluentă a fluxurilor de probe, materiale și personal și desfășurarea în condiții de siguranță și calitate a activităților".

Prin urmare, cerința legală este îndeplinită și prin soluția tehnică prevăzută de..., ce trebuie analizată prin raportare la prevederile documentației de atribuire evocate anterior.

... privind pretinsa nerespectare a cerinței de la pag. 17 din Caietul de sarcini privind instalația de neutralizare a deșeurilor. Neconformitatea ofertei , contestatorul susține că „... România a ofertat o instalație de neutralizare a deșeurilor - echipamentul..., care... este conformă cu cerințele... - 002/...u cu vreun alt normativ superior acceptat în UE și în legislația României, așa cum impunea caietul de sarcini."

Cerința a fost clarificată prin Răspunsul consolidat la clarificări nr.... (pag. 23).

Scopul acestei cerințe a fost astfel ca participanții la procedura de atribuire să oferteze o stație de neutralizare a deșeurilor lichide deversate de analizor apte a respecta standardele NTPA 002 (astfel cum este stabilit prin art. 3 alin. 1 din Normativ"), respectiv deșeul să aibă cantitățile admise de lege pentru diferiți parametri - a se vedea Tabelul nr...., anexă la...-002 din 28 februarie... privind condițiile de evacuare a apelor uzate în rețelele de canalizare ale localităților și direct în stațiile de epurare Anexa 3.

... 002 arată faptul că o instalația de neutralizare trebuie să îndeplinească cerințele impuse, urmând (în mod evident, doar după momentul instalării și utilizării efective a stației de neutralizare în cadrul unității spitalicești respective, să se poate realiza buletinul de analiză a apei acreditat RENAR).

Astfel, ce interesează la momentul ofertării este capacitatea stației de atingere a parametrilor NTPA 002, dar care atingere a parametrilor (ce se va demonstra pe parcursul derulării contractului prin buletine de analiză emise de laboratoare acreditate RENAR) este condiționată și modul de exploatare a stației de către operatorul în cauză. Mai precis, posibilitatea efectivă de atingere a parametrilor este condiționată și de utilizarea unor consumabile, în cantitățile și cu frecvența indicate de producător, de realizarea mentenanței cu frecvența indicată de producător etc., doar astfel stația de neutralizare putându-și atinge capacitatea proiectată.

..., prin documentele depuse în cadrul ofertei... a demonstrat că stația de neutralizare ofertată are capacitatea de a îndeplini aceste cerințe aferente NTPA 002.

În acest sens, ofertantul a depus în cadrul ofertei un Buletin de analiză a apei uzate evacuate efectuat de... (producător important, dacă... cel mai mare producător la nivel mondial), buletin ce prezintă o analiză a deșeurilor evacuate de analizorul Cobas... (aparat de generație mai veche, ce este, implicit, mai poluant ca cel ofertat în prezenta procedură).

Astfel, contrar celor reclamate de contestator... a invocat că stația ofertată ar fi conformă cu legislația franceză, ci a demonstrat faptul că aceasta îndeplinește cerințele impuse de...-002 (și indiferent ale cărui alt

normativ aplicabil pe teritoriul Franței), asumându-și astfel în fața Autorității contractante răspunderea pentru produsul ofertat.

Totodată, analizorul Cobas pro este net superior din punct de vedere tehnic (a se vedea în acest sens emisiile comparative între Cobas... și Cobas pro, potrivit tabelului anterior), motiv pentru care deșeurile evacuate nici măcar... ar fi necesitat o stație de neutralizare a deșeurilor - stația ofertată având ca scop doar pentru a echilibra PH-ul rezultat, cerință ce este îndeplinită de stația de neutralizare....

În plus, rezultă și faptul că deșeurile netratate (cu analizorul de generație veche) cuprind valori considerabil mai mari decât cele evacuate de analizorul de nouă generație (cel ofertat), iar, mai mult, odată tratate deșeurile evacuate de analizorul nou, rezultă cu evidență că stația ofertată are capacitatea de a îndepliniri cerințele impuse de NTPA-002.

Intervenientul consideră..., neîntemeiate, privesc, mai degrabă, chestiuni ce țin de executarea contractului, nefiind astfel vorba de o problemă de neconformitate a ofertei depuse de....

Atâta timp cât soluția tehnică propusă de... are capacitatea de a îndeplini cerințele prevăzute de...-002, oferta depusă este conformă - iar dacă, pe parcursul desfășurării raporturilor contractuale, Autoritatea contractă ar sesiza anumite neconformități cu privire la soluția noastră tehnică (ceea ce este puțin probabil, având în vedere testările prezentate mai sus), aceasta are la dispoziție diverse pârghii juridice pentru a remedia eventuala executare defectuoasă a contractului.

Evaluarea ofertei... (ce a ofertat un echipament produs de unul dintre cei mai mari producători de pe aceasta piață) este criticată cu vehemență, contestatorul a propus un echipament fără marcaj CE (Transylon este un start up românesc, ce pretinde că a dezvoltat o stație de neutralizare a deșeurilor), pentru care a încărcat un simplu flyer, care nici măcar... prezintă produsul sau vreo specificație tehnică a acestuia, ci reprezintă un simplu material de marketing informativ al producătorului Transylon ce prezintă importanța tratării deșeurilor. Deci, contestatorul... a prezentat nicio fișă tehnică ori vreo dovadă a conformității cu cerințele caietului de sarcini și din acest motiv, în mod greșit a fost reținută conformitatea propunerii sale tehnice, ce s-ar fi impus a fi respinsă, raportat la prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

În consecință... doar că intervenientul a făcut cu prisosință dovada îndeplinirii cerințelor impuse prin Caietul de sarcini, dar, mai grav, este că este ofertantul în privința căruia trebuia reținut motivul de neconformitate invocat, raportat la prevederile documentației de atribuire redate anterior.

... privind pretinsa nerespectare a cerinței de la pag. 12 din Caietul de sarcini privind compatibilitatea reactivilor cu toate analizoarele ofertate:

Privind acest motiv de contestație, susține că „hemoglobina glicozilată (HbAlc)... se efectuează pe echipamentul Cobas 703 (unitatea de măsurare care a fost ofertată pentru...)", motiv pentru care ar fi fost încălcată cerința reținută la pag. 12 din Caietul de sarcini potrivit căreia „Reactivii de biochimie să fie compatibili cu toate analizoarele ofertate (inclusiv cu cele din linia CI)".

Contrar acestor critici, motivul de neconformitate invocat are la bază prezentarea distorsionată a cerinței analizate de către Contestator.

Astfel... a ofertat două analizoare Cobas c703 și două analizoare Cobas c503 (soluțiile tehnice propuse s-au raportat la nevoia efectivă a autorității contractante, respectiv la volumul de analize ce urmează să se efectueze în...), ce formează cele două linii destinate celor două amplasamente, respectiv:

- ... (pe linia automatizată): linia formată din două analizoare Cobas c703 și unul c503;
- Ambulatoriu: un analizor Cobas c503.

Menționează că doar analizorul Cobas c503 efectuează toate testele solicitate de Autoritatea contractantă prin documentația de atribuire (inclusiv Hemoglobina glicozilată).

Prin urmare, pentru a satisface nevoia Autorității contractante în sensul ca în fiecare locație să poată fi realizate toate testele solicitate prin documentația de atribuire, având în vedere că analizorul Cobas c703... efectuează toate testele, acesta a fost ofertat alături de c503 (fiind luată în calcul și viteza superioară a acestuia).

O astfel de soluție tehnică creează un avantaj Autorității contractante, deoarece prin conectarea celor două analizoare crește troughtput-ul liniei integrate (costul de operare al unei astfel de linii este același, dar timpii de livrare a analizelor sunt mai mici, motiv pentru care, evident se va putea realiza un număr mai ridicat de teste).

Astfel, soluția tehnică ofertată de... îndeplinește cerința impusă, prin raportare la nevoia autorității contractante.

În același sens, sunt prevederile documentației de atribuire evocate prin punctul de vedere al autorității contractante (pag. 16).

În consecință, scopul urmărit de autoritatea contractantă prin stabilirea acestei cerințe, raportat la nevoia sa, a fost ca ambele linii/echipamente din cele două locații să aibă capacitatea de a realiza toate tipurile de teste solicitate, ceea ce soluțiile ofertate de... asigură cu prisosință.

Că acesta este modul corect de înțelege a cerinței analizate rezultă și din Punctul de vedere al Autorității contractante, cea care a elaborat specificațiile tehnice cuprinse în documentația de atribuire.

În schimb, contestatorul este cel care... respectă cerința privind capacitatea de încărcare a minim 300 probe/sistem, solicitată la pag. 19 din Caietul de sarcini, astfel încât oferta trebuia respinsă ca neconformă, potrivit art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

De asemenea, tot prin Caietul de sarcini, autoritatea contractantă a solicitat o capacitate de încărcare a probelor de minim 300 probe/sistem.

..., contestatoarea a ofertat următoarele sisteme:

- 3 sisteme integrate chimie - imunologie -...
- 1 sistem de biochimie -... C

Conform documentației Abbott, doar sistemele CI pot îndeplini această cerință, sistemul C dispunând de o capacitate de doar 150 probe:

Prin urmare, a prezentat o ofertă neconformă, ce trebuia respinsă în consecință, iar nicidecum....

... privind pretinsa nerespectare a cerinței de la pag. 18 din Caietul de sarcini privind utilizarea aceluiași tip de reactivi, controale și calibratori, intervenientul apreciază că și aceste critici sunt neîntemeiate - reactivii trebuie să fie compatibili cu linia integrată ofertată de operatorii economici, cerință ce este îndeplinită de soluția tehnică propusă de....

... privind nerespectarea cerinței de la pag. 20 din Caietul de sarcini privind încărcarea continuă a reactivilor, probelor și consumabilelor, contestatorul susține că posibilitatea de încărcare continuă... ar fi îndeplinită pentru consumabilele ofertate de..., respectiv..., susținând astfel că acest consumabil s-ar putea încărca în aparat doar în modul Standby.

Contrar acestor susțineri, intervenientul solicită a se avea în vedere următoarele chestiuni:

- Consumabilul Acid Wash... este un consumabil ce se schimbă zilnic (cum sunt, spre exemplu, consumabilele..., reactivii, controalele sau diluenții), acesta fiind folosit la sub 5% din testele realizate; practic, acest consumabil se schimbă săptămânal, în timpul mentenanței echipamentului ofertat;
- Totodată, acest consumabil... se schimbă doar în... (așa cum arată Contestatorul), ci se poate schimba și în...-uri (în acest fel, activitatea laboratorului... este perturbată).

De altfel, absolut toate analizoarele de pe piață (inclusiv cele ale...) conțin anumite tipuri de consumabile ce se schimbă mai rar și care... se pot schimba fără a întrerupe procesarea probelor; spre exemplu, lampa de halogen a analizorului se schimbă la aproximativ 90 de zile (2000 de ore), atât în ceea ce privește produsul..., cât și cel ofertat de , sens în care solicită a se avea în vedere specificația tehnică a analizorului ofertat de ":

lahttps: //wwvv.scribd.conVdocument/...3/Alinityc#cotHent-query: lainp.payeNuin: 161.indexOiiPage: Q, >)estMaț cMalsc, Pag. 161

Intervenientul consideră că a demonstrat mai sus faptul că oferta... îndeplinește cerința tehnică privind posibilitatea de încărcare continuă a reactivilor, probelor și consumabilelor, chiar și în ipoteza în care un consumabil ce este schimbat foarte rar s-ar schimba în...-uri.

... privind nerespectarea cerinței de la punctul 2, fila 2 din Fișa de date privind capacitatea de stocare a datelor:

Acest motiv de contestație se fundamentează pe faptul că potrivit ofertei... stocarea rezultatelor... se realizează în memoria echipamentului, ci printr-un software extern (...), care... face parte din echipament și... demonstrează o capacitate minimă de... rezultate pacienți, motiv pentru care aceasta... ar fi conformă cu cerințele stabilite prin documentația de atribuire.

Din nou, contestatorul omite să prezinte cerința a cărei presupuse încălcări se invocă astfel cum a fost clarificată.

... consolidat la clarificări (pag. 15), autoritatea contractantă acceptă următoarea modalitate de stocare a datelor:

„12. Referitor la cerințe tehnice echipamente - Cumulativ următoarele caracteristici, vă rugăm să precizați dacă „Capacitatea de stocare a datelor minim... inclusiv a rezultatelor QC", o doriți pe memoria internă a analizorului.

Răspuns:

Cerința sus menționată la Cerințe tehnice echipamente din caietul de sarcini face referire la orice formă de stocare a datelor pusă la dispoziție de către ofertant (hard disk extern, USB etc. care să aibă capacitatea de stocare cerută)."

Prin urmare, autoritatea contractantă clarifică faptul că datele... trebuie stocate obligatoriu în memoria internă a analizorului, ci pot fi stocate folosind alte forme de stocare - enumerarea... este limitativă.

Astfel... se poate critica modalitatea de stocare folosită de soluția tehnică..., atâta timp cât aceasta are capacitatea de a stoca peste... de date.

În al doilea rând, în ceea ce privește capacitatea de stocare, echipamentul... poate stoca intern... de probe, potrivit manualului producătorului. Este important de clarificat faptul că stocarea internă a... de probe poate conduce la stocarea a minim... de date (pentru fiecare probă prelevată pot fi stocate mai multe date).

Prin urmare, chiar și în ipoteza (greșită) prezentată de Contestator, oferta... îndeplinește și această cerință minimă.

... privind nerespectarea cerinței de la punctul 3, fila 3 din Fișa de date și poziția 11, fila 1 din anexa 1 la Caietul de sarcini privind timpul de reacție pentru reactivi în modul STAT:

Niciunul dintre motivele de neconformitate invocate în privința propunerii tehnice prezentate de... poate fi reținut. Din contra, oferta este neconformă și se impunea respingerea sa ca atare.

Motivele de neconformitate/inacceptabilitate invocate în ceea ce privește propunerea financiară prezentată de....

Neconformitatea/inacceptabilitatea propunerii financiare depuse de , în ceea ce privește pretinsul caracterul neconform/inacceptabil al ofertei din cauza nejustificării prețului aparent neobișnuit de scăzut ofertat de..., în primul rând, prin răspunsul ofertantului la solicitarea de clarificări privind justificarea prețului ofertat... a arătat în mod explicit absolut toate tipurile de cheltuieli cuprinse în prețul ofertat și care demonstrează absolut fără niciun dubiu sustenabilitatea prețului ofertat, în acord cu tipurile de cheltuieli avute în vedere prin art. 210 din Legea nr. 98/2016.

În al doilea rând, răspunsul... România la solicitarea de clarificări este cel puțin similar celui furnizat de .

Prin urmare, în măsura în care s-ar putea discuta despre un caracter neconcludent al răspunsurilor la solicitările de clarificări privind justificarea prețurilor aparent neobișnuit de scăzute ofertate ori despre nerespectarea prevederilor art. 210 din Legea nr. 98/2016 ori ale art. 136 din HG nr. 395/2016.

În schimb, prețurile ofertate de... în cadrul prezentei Proceduri sunt perfect concordante cu cele ofertate în cadrul altor contracte (încheiate cu autorități contractante/spitale.../spitale private), desigur raportat la volumele solicitate.

Extrem de relevant este faptul că prețurile practicate de... au fost comunicate anterior Autorității contractante în cadrul unei consultări de piață.

Astfel, câtă vreme prețurile ofertate de... sunt perfect congruente cu cele comunicate în cadrul consultării de piață și cu cele practicate în cadrul

contractelor cu alte spitale... ori private... se poate pune problema lipsei de sustenabilitate a prețului ofertat pentru simplul motiv că alți producători au comunicat (... neapărat „practică" sau ofertează) prețuri mai mari.

De altfel, sunt cunoscute situațiile în care, observând că prețurile reale de piață sunt mai mici decât cele avute în vedere la stabilirea valorii estimate, autoritățile contractante sunt nevoite să anuleze procedurile de atribuire, potrivit art. 212 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 98/2016, din cauza încălcării normelor legale privind finanțele... locale.

Concluzionând, pentru motivele expuse... există niciun argument pentru a se reține că;

- prețul ofertat de... ar fi neobișnuit de scăzut (acesta fiind chiar mai mare față de cel practicat în raporturile cu alte autorități.../spitale... ori private);
- că răspunsul... dat pentru justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut ar fi neconcludent ori că, spre deosebire, de , acest ofertant... ar fi furnizat informațiile relevante din perspectiva prevederilor legale aplicabile;
- în niciun caz că prețul ofertat... ar permite îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin Caietul de sarcini, acest preț ofertat fiind mai mic doar prin raportare la prețurile comunicate de către alți operatori în cadrul consultării de piață și care au condus la stabilirea în acest fel a valorii estimate.

În concluzie, pentru motivele expuse, solicită respingerea contestației formulate și admiterea cererii de intervenție.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la cererea de intervenție depusă de....

Având in vedere răspunsul... de evaluare si Responsabil tehnic in cadrul prezentei proceduri, înregistrat cu nr...., rezultă următoarele:

Răspuns la susținerea din pct. 66-71 al cererii de intervenție motiv pentru care se solicită reevaluarea ofertelor și respectiv "Anularea în parte a procesului-verbal de evaluare a propunerilor tehnice nr...., respectiv anularea în parte a procesului-verbal de evaluare a propunerilor financiare nr...., în baza cărora oferta depusă de... a fost apreciată ca fiind admisibilă, inclusiv anularea actelor subsecvente acestor procese-verbale de evaluare".

În cererea de intervenție, firma... susține, în mod incorect, că "contestatorul este cea care... respectă cerința privind capacitatea de încărcare a minim 300 probe/sistem, solicitată la pag. 19 din Caietul de sarcini, astfel încât oferta trebuia respinsă ca neconformă''.

Așa cum rezultă din caietului de sarcini, autoritatea contractantă a solicitat 3 sisteme integrate chimie - imunologie și un analizor de biochimie.

Așa cum rezultă din oferta firmei , fapt menționat în cererea de intervenție a firmei..., firma a oferit:

3 sisteme integrate chimie - imunologie -... (300 probe pe sistem conform broșurii Alinity existente în documentație)

1 analizor care... reprezintă un sistem deoarece are o singură componentă (clar exprimat - un analizor) cu 150 probe pe oră

Solicitarea de încărcare de 300 de probe a fost cerută pentru sisteme, și... pentru analizor.

În concluzie, s-au cerut două sisteme și un analizor, s-au ofertat 2 sisteme CI cu capacitatea de încărcare cerută și un analizor (a cărui capacitate de încărcare... a fost menționată în caietul de sarcini fiind un analizor de back-up).

Ca urmare oferta firmei A respectă caracteristicile impuse de caietul de sarcini și anume 300 de probe pe sistem.

Având în vedere motivele expuse anterior, autoritatea solicită să se respingă susținerile... de la pct.66-71 din cererea de intervenție și respingerea contestației... ca neîntemeiată și nefondată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr....., a transmis concluzii scrise solicitând:

- admiterea contestației formulate și, în consecință:

- anularea rezultatului procedurii de atribuire (Lotul nr....) și a actelor care au stabilit rezultatul procedurii de atribuire contestat, respectiv anularea Comunicării rezultatului procedurii, anularea parțială a Raportului procedurii nr.... (doar în privința criticilor formulate în contestație) și a oricăror alte acte și operațiuni administrative anterioare și/sau subsecvente, incidente, conexe acestora emise de către Autoritatea contractantă prin care oferta a fost declarată admisibilă și câștigătoare, fiind situată pe locul II, iar oferta aparținând... a fost declarată admisibilă și câștigătoare, situată pe locul I;

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire și la reevaluarea ofertei câștigătoare situate pe locul I, cu considerarea celor expuse în cadrul contestației, respectiv cu constatarea caracterului neconform și/sau inacceptabil al acesteia și, pe cale de consecință, cu stabilirea în mod legal și corect a clasamentului procedurii de atribuire,

- respingerea ca neîntemeiată a cererii de intervenție accesorie formulate de...,

- respingerea în principal ca tardivă și inadmisibilă, iar în subsidiar ca neîntemeiată, a cererii de intervenție principală formulate de....

Contrar susținerilor din punctul de vedere al autorității contractante, din Anexa nr.... la contestație rezultă că autoritatea contractantă... a inclus în comunicare și invitația de semnare a acordului -cadru, deși oferta a fost declarată câștigătoare fiind clasată pe locul II.

De asemenea, faptul că a renunțat la judecata contestației depuse împotriva documentației de atribuire aferente acestei proceduri (dosarul C.N.S.C. nr....)... echivalează cu un caracter nefondat al contestației, așa cum pretinde autoritatea contractantă. Contestatorul a renunțat la judecată având în vedere că.... a răspuns la solicitarea de clarificări pe care am formulat-o în paralel cu contestația într-o manieră care a permis participarea la procedură, fiind eliminate dispozițiile din documentație pe care le-a apreciat ca fiind restrictive.

Contestatorul reiterează secțiunea.... din contestație, unde a prezentat opt motive pentru care oferta depusă de... România...tisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini și se impune a fi respinsă ca neconformă, în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și al art. 137 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 395/2016.

În secțiunea.... a contestației, a arătat că, în temeiul art. 134 alin. (5) din H.G. nr. 395/2016, comisia de evaluare avea obligația să considere ca

fiind neconcludent răspunsul... România la solicitarea de clarificări privind justificarea prețului aparent neobișnuit de scăzut și în consecință, să dispună respingerea ca inacceptabilă a ofertei depuse de... România. În egală măsură, oferta depusă de... România este și neconformă, în temeiul art. 136 alin. (3) și al art. 137 alin. (3) lit. g) din H.G. nr. 395/2016, întrucât ofertantul... a justificat în mod corespunzător nivelul scăzut al prețului sau al costurilor propuse și... se poate asigura îndeplinirea contractului la parametrii cantitativi și calitativi solicitați prin caietul de sarcini.

Contestatorul face trimitere la argumentele pe larg expuse și la jurisprudența europeană citate în secțiunea... din contestație, punctând și următoarele aspecte, în combaterea susținerilor autorității contractante și ale intervenientului.

Referitor la modul în care... România a ales să își formuleze justificarea financiară, subliniază că autoritatea contractantă... a manifestat diligența necesară în evaluarea acesteia, deși cadrul legal impune în mod expres ofertantului obligația de a prezenta documente doveditoare. În răspunsul transmis către comisia de evaluare... România... a pus la dispoziție prețurile de achiziție de la furnizor, nici măcar sub forma unei declarații pe proprie răspundere. O simplă afirmație potrivit căreia oferta financiară ar acoperi toate costurile... constituie dovada suficientă și... poate substitui documentele justificative cerute de lege. Puterea de apreciere a... de evaluare... se poate exercita discreționar, iar faptul că a reclamat prin contestație necesitatea aplicării prevederilor legale... echivalează cu o substituire în atribuțiile autorității contractante.

Mai mult, în justificarea financiară a prețului ofertat de... România... au fost menționate nici adaosul comercial practicat, nici prețurile de achiziție utilizate ca referință. Ofertantul ar fi avut posibilitatea, încă de la început, să transmită aceste informații către autoritatea contractantă, inclusiv sub protecția unei declarații de confidențialitate, însă... a procedat în acest sens. De asemenea și autoritatea contractantă ar fi avut posibilitatea să revină cu o nouă solicitare de clarificări prin care să solicite punerea la dispoziție a documentelor justificative, dar... a făcut acest lucru.

Consideră că acceptarea unei justificări financiare ca fiind conformă, exclusiv pe baza unei declarații nesusținute de documente doveditoare, creează un precedent periculos pentru viitoarele proceduri de achiziție publică. Există riscul ca acest comportament să fie replicat de alți ofertanți, iar o eventuală decizie favorabilă din partea CNSC pentru autoritatea contractantă și pentru intervenientă ar putea transforma aceasta practică într-un standard nelegal și lipsit de transparența.

Prin comparație, a formulat justificarea financiară într-un mod complet și argumentat, declarând adaosul comercial practicat, punând la dispoziția autorității contractante prețurile de achiziție de la furnizor și, suplimentar, dezvăluind una dintre clauzele comerciale negociate cu producătorul - respectiv acordarea unor produse cu titlu gratuit și suportarea transportului de către acesta.

Această conduită demonstrează transparența din partea , care a furnizat informații sensibile privind contractele comerciale, cu acordul expres al producătorului Abbott. Menționează că aceste clauze au caracter

confidențial, iar disponibilitatea de a le comunica în cadrul justificării financiare evidențiază atât buna credință, cât și respectarea principiilor de legalitate și corectitudine în procedura de achiziție.

Cererea de intervenție principală depusă de... este în principal tardivă și inadmisibilă, și în subsidiar neîntemeiată și solicită respingerea acesteia.

Prin cererea de intervenție principală a solicitat anularea în parte a procesului-verbal de evaluare tehnică nr.... și a procesului-verbal de evaluare financiară nr...., în baza cărora oferta depusă de a fost apreciată ca admisibilă, inclusiv anularea actelor subsecvente, precum și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de contestator.

În primul rând, se observă că intervenientul face referire doar la cele două procese- verbale, iar... și la Raportul procedurii nr...., deși actul vătămător pentru intervenientă (prin care oferta a fost declarată admisibilă), act pe care... România era ținută să-l atace în termen era Raportul procedurii, iar... procesele-verbale de la baza acestuia.

... raportat la data publicării în SEAP a raportului procedurii nr...., cererea de intervenție principală este tardiv formulată și solicită respingerea acesteia.

În plus, cererea de intervenție principală este și inadmisibilă față de prevederile art. 3 alin. (1) lit. a din Legea nr. 101/2016, întrucât procesele-verbale de evaluare... sunt susceptibile de a fi atacate în mod distinct de raportul procedurii, fiind doar actele de la bază, pe când raportul procedurii este actul ce stabilește în mod final ofertele admisibile și ofertele respinse, conform prevederilor legale incidente (a se vedea, în acest sens art. 1... alin. (1) - (3), art. 66 alin. (3) - (5) din H.G. nr. 395/2016). Raportul procedurii este cel pe care ofertantul are interesul să îl atace, dacă apreciază că oferta depusă de un competitor a fost declarată în mod eronat ca fiind admisibilă de către comisia de evaluare.

... în speță, intervenientul a indicat că ar fi atacat doar procesele-verbale de evaluare... și Raportul procedurii, tocmai în încercarea de a surmonta tardivitatea, ceea ce... poate fi acceptat. Mai subliniază și că Raportul procedurii... poate intra în sfera "actelor subsecvente" proceselor-verbale, pentru că acesta este actul final, prin care comisia este obligată să consemneze rezultatul evaluării, iar... un simplu act subsecvent raportat la actele premergătoare.

În cuprinsul cererii sale, intervenientul invocă minuta Deciziei nr.... pronunțate de... de Casație și Justiție în recurs în interesul legii, potrivit căreia cererea de intervenție principală formulată în cadrul unei contestații pendinte pe rolul CNSC este admisibilă.

Conform art. 517 alin. (4) Cod procedură civilă, dezlegarea dată de... de Casație și Justiție problemelor de drept judecate în recurs în interesul legii este însă obligatorie numai de la data publicării Deciziei în..., iar... anterior. Având în vedere că Decizia nr.... încă... este motivată și... este publicată în..., ea... produce efecte juridice este ținut să aplice o decizie care... este în vigoare la momentul actual.

Soluția legiuitorului ca astfel de decizii să fie obligatorii numai după data publicării lor în... este rațională, fiind esențial să cunoaștem motivarea pe care o va da instanța supremă soluției pronunțate, motivare din

care vor rezulta limitele și condițiile în care cererile de intervenție principală vor deveni admisibile, începând cu data publicării în... a deciziei nr...., în procedurile ce se vor derula pe viitor în fața Consiliului.

În concluzie, în principal, solicită respingerea cererii de intervenție principală formulate de... România ca tardiv formulată, respectiv ca inadmisibilă, pentru motivele detaliate mai sus.

În al doilea rând, în subsidiar solicită respingerea ca neîntemeiate a tuturor criticilor formulate de intervenientă împotriva ofertei depuse de . Ca și observație generală, cererea de intervenție principală... are o motivare proprie, ci așa-zisele motive sunt formulate "în oglindă" cu unele din motivele din contestația noastră. Intervenientă își prezintă apărările față de un motiv din contestație, după care menționează că de altfel, oferta ar fi trebuit să fie respinsă ca inadmisibilă pentru același motiv.

Absența unei motivări proprii a intervenției principale reflectă caracterul vădit nefondat și pur șicanatoriu al cererii. De altfel componenta de intervenție principală nici... a fost prezentată într-o secțiune distinctă din cerere, în intervenția accesorie fiind intercalate diverse paragrafe, cu mențiunea între paranteze că este vorba despre intervenția principală.

Mai mult, autoritatea contractantă recunoaște prin punctul de vedere depus la dosar că "de altfel și oferta firmei..... îndeplinește absolut toate cerințele tehnice din caietul de sarcini, singurul criteriu de departajare fiind cel financiar."

La paragraful 53 din cererea de intervenție... România menționează că propunerea tehnică a ... ar fi conformă, întrucât... a prezentat documente justificative privind conformitatea instalației de neutralizare deșeuri ofertate cu normativul NTPA-002.

Contrar susținerilor intervenientului, instalația de neutralizare a deșeurilor ofertată de deține documente conforme normativului NTPA-002, ceea ce denotă conformitatea ofertei cu prevederile caietului de sarcini. Analiza fizico-chimică efectuată de un... acreditat demonstrează în mod clar că stația de neutralizare ofertată respectă integral limitele impuse de normativul NTPA-002/.... Determinările au fost realizate exact pe modelul de echipament propus în ofertă, în configurația sa reală de funcționare, ceea ce conferă relevanță directă și certitudine asupra conformității acestuia cu cerințele tehnice din caietul de sarcini.

La paragraful 66 și urm. din cererea de intervenție... România pretinde că ar fi aceea care... respectă cerința privind capacitatea de încărcare a minim 300 probe/sistem, solicitată la pag. 19 din caietul de sarcini. Aceste susțineri sunt nefondate.

De asemenea, în combaterea susținerilor de la paragrafele nr....- 80 din cererea de intervenție... România, arată că fiecare analizor necesită etape de mentenanță care se efectuează manual. Totuși, există o diferență între operațiunile programabile la intervale fixe (zilnic, săptămânal, lunar), pe care fiecare... le poate planifica, și schimbarea anumitor consumabile - precum soluțiile de spălare, reactivii de sistem, cuvele sau vârfurile. Acestea din urmă... pot fi anticipate cu exactitate, iar momentul în care se epuizează poate influența timpul de răspuns al laboratorului către clinician și implicit, către pacient.

În combaterea susținerilor de la paragrafele 84-85 din cererea de intervenție... România, arată că în caietul de sarcini a fost inclusă următoarea cerință:

Posibilitatea de programare 3 protocoalelor de rulare a controalelor ia anumite perioade de timp fără intervenția operatorului.

a ofertat analizoare care permit stocarea controalelor la bord și programarea acestora pentru efectuarea automată la intervale prestabilite, fără intervenție umană. În schimb... România a ofertat analizoare care... pot păstra controalele la bord, iar realizarea controalelor necesită intervenție manuală, așa cum s-a demonstrat mai sus.

Prin afirmația de la paragraful nr.... din cererea de intervenție... România induce din nou în eroare Consiliul referitor la oferta . În realitate, oferta... este conformă cu cerințele minimale ale caietului de sarcini cu privire la testul..., test ofertat de pe platforma de imunologie.

În paragraful nr. 98 din cererea de intervenție... România afirmă în mod neîntemeiat că și-ar fi asumat o serie de cheltuieli cu titlu gratuit, deci neincluse în prețul fiecărui produs ofertat și... ar fi anexat dovezi în susținerea prețurilor ofertate. În combaterea acestor afirmații ale intervenientului, conform cărora și-ar fi asumat o parte din cheltuieli cu titlu gratuit - respectiv transportul, controalele, calibratorii și consumabilele ce ar fi suportate de o terță parte - precizează că aceste facilități... reprezintă o asumare unilaterală din partea , ci fac parte integrantă din condițiile comerciale negociate direct cu producătorul Abbott.

beneficiază din partea producătorului Abbott de produse acordate gratuit, discounturi de volum, bonificații anuale și alte avantaje comerciale, precum transport gratuit, bugete de marketing și materiale publicitare. Aceste condiții sunt rezultatul negocierilor contractuale a peste 10 ani de colaborare și constituie baza pe care societatea își construiește ofertele în cadrul licitațiilor, cu scopul de a rămâne competitivă pe piața....

Astfel, în cadrul licitației organizate pe teste, a ofertat TESTE conform cerințelor din caietul de sarcini, incluzând toate cheltuielile efective, dar ținând cont de facilitățile primite de la producător. În consecință, , în justificarea financiară a prețului ofertat, a menționat prețurile primite de la producător pentru reactivii pentru care Abbott îi va emite factură, controalele, calibratorii și consumabilele se vor primi cu valoare zero pe factura de la producător.

În concluzie, pentru toate argumentele anterior expuse, contestatorul solicită în principal respingerea cererii de intervenție principală formulate de... România ca tardivă și inadmisibilă, iar în subsidiar, ca neîntemeiată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr....., a transmis concluzii scrise, prin care solicită ca prin decizia care se va pronunța, în urma probelor administrate, să se dispună respingerea contestației formulate de ca neîntemeiată și, prin urmare, admiterea cererii de intervenție accesorie în interesul autorității contractante, precum și admiterea cererii de intervenție principală formulată de... și, în consecință:

a) Anularea în parte a procesului-verbal de evaluare a propunerilor tehnice nr...., respectiv anularea în parte a procesului-verbal de evaluare a propunerilor financiare nr...., în baza cărora oferta depusă de... a

fost apreciată ca fiind admisibilă, inclusiv anularea actelor subsecvente acestor procese-verbale de evaluare;

b) ... contractante la reevaluarea ofertei depuse de... în conformitate cu prevederile legale aplicabile, ale documentației de atribuire și cu considerentele deciziei ce urmează a fi pronunțată în prezenta cauză.

Pentru a dispune astfel, solicită a se avea în vedere atât argumentele expuse prin cererea de intervenție formulată, cât și pe cele prezentate în continuare, prin raportare la punctele de vedere formulate de Autoritatea contractantă și la Concluziile scrise formulate de Contestator.

Cu titlu preliminar, solicită să se respingă... privind tardivitatea/inadmisibilitatea cererii de intervenție principală ca fiind nefondate. În acest sens, solicită a se avea în vedere și considerentele reținute prin Minuta întâlnirii președinților secțiilor de contencios administrativ și fiscal din cadrul înaltei Curți de Casație și justiție și curților de apel - București (2-...) prin care se dorește a se discuta chestiunea ce a fost ulterior de către... de Casație și Justiție.

Totodată, opinia formatorilor INM prezentată prin considerentele Minutei invocate.

Așadar, chiar dacă participanții la întâlnire... au putut dispune asupra problematicii de drept, deoarece era înregistrată pe rolul înaltei Curți de Casație și Justiție o sesizare cu acest obiect, consideră că în raport de soluția pronunțată de instanța supremă putem anticipa care au fost considerentele care au stat la baza adoptării unei astfel de soluții.

Prin urmare, chiar și în ipoteza în care Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor... ar fi obligat să respecte soluția dată de instanța supremă asupra problemei de drept în discuție, respectiv ar construi un raționament propriu, soluția ar fi aceeași, respectiv de respingere a excepției tardivității/inadmisibilității invocate de....

În ceea ce privește... formulate de privind motivele de contestație invocate, în primul rând, înțelege să păstreze argumentele invocate prin Cererea de intervenție cu privire la... privind neacordarea accesului "neîngrădit" la dosarul achiziției..., precum și la cele privind încălcarea dispozițiilor art. 215 alin. (1) și (2), ale art. 214 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și a principiului transparenței în ceea ce privește adresa de comunicare a rezultatului procedurii, având în vedere că prin Concluziile scrise, Contestatorul înțelege să... mai detalieze primul motiv de contestație, iar cu privire la cel de-al doilea sunt reiterate considerentele expuse prin Contestație. Totodată, achiesăm punctului de vedere al Autorității contractante referitor la legalitatea comunicării rezultatului procedurii.

Intervenientul analizează motivele de neconformitate invocate în privința propunerii tehnice prezentate de..., precum și motivele de neconformitate ale ofertei .

... privind pretinsa neîncadrare a echipamentelor ofertate de... în spațiul pus la dispoziție de Autoritatea contractantă

Contrar alegațiilor... , soluția tehnică ofertată de... (în sensul ansamblului echipamentelor ce urmează a fi instalate în...) se încadrează în spațiul pus la dispoziție de Autoritatea contractantă, atât în raport de schița

pusă la dispoziție în Anexa 3 la Caietul de Sarcini, cât și în raport de măsurătorile efective realizate de ofertantul....

Astfel, menționează că în raport de poziția divergentă a părților din prezenta cauză cu privire la dimensiunile reale ale laboratorului, a procedat la reefectuarea măsurătorilor spațiului pus la dispoziție de..., astfel cum rezultă din schițele anexate, din care rezultă echipamentul ofertat de... se încadrează în spațiul efectiv, neîncălcând vreo dispoziție legale în ceea ce privește normele de securitate la incendiu, respectiv normele ce reglementează organizarea laboratoarelor.

Indiferent de acest aspect, este de la sine înțeles faptul că... a avut imaginea de ansamblu asupra spațiului pus la dispoziție dat fiind faptul că la acest moment acesta are un raport contractual cu Autoritatea contractantă, fiind astfel prezent în....

Totuși, ține să precizeze că există o diferență considerabilă între spațiul prezentat prin schița ce este anexă la Caietul de sarcini și spațiul efectiv pus la dispoziție (cel măsurat de...).

Chiar și așa, echipamentele ofertate de... pot fi instalate în cadrul Laboratorului fără a încălca normele legale și fără a obtura fluxul de lucru.

Cât despre spațiul efectiv măsurat din nou de..., și în această ipoteză echipamentul... se încadrează în spațiul efectiv pus la dispoziție.

- Soluția tehnică ofertată de... s-a modificat, layout-ul echipamentelor principale fiind identic (acestea sunt identice cu cele ofertate); mai mult decât atât, sistemul ofertat este unul modular și poate fi interschimbat, în raport de preferințele Autorității contractante, respectiv în ipoteza în care s-ar modifica nevoia efectivă de testare a laboratorului, acest aspect constituind un avantaj;
- Sunt îndeplinire toate normele legale privind... de analize..., cât și cele de securitate la incendiu (distanțele sub... m sunt între echipamente și fereastră, fiind suficient spațiul necesar operării acestora);
- Fluxul de operare al echipamentelor... este obturat prin această modalitate de amplasare (echipamentele situate în dreptul ușii de trecere dintre cele două încăperi sunt verticale și... obturează culoarul de trecere);
- Căile de evacuare... sunt obturate, fiind păstrată distanța legală dintre acestea și echipamente.

Prin urmare, oferta propusă de... este conformă cu specificațiile tehnice reținute prin Caietul de sarcini. Contrar alegațiilor..., prin prezentarea acestor schițe... își modifică soluția tehnică ofertată inițial, ci doar încearcă să demonstreze că, indiferent de ipoteza prezentată, echipamentul ofertat, în ansamblul său, se încadrează în spațiul pus la dispoziție de Autoritatea contractantă.

Intervenientul solicită respingerea acest motiv de contestație.

... privind pretinsa nerespectare a cerinței de la pag. 17 din Caietul de sarcini privind instalația de neutralizare a deșeurilor. Neconformitatea ofertei :

În ceea ce privește acest motiv de contestație... susține în continuare că... ar fi făcut dovada conformității cu...-002 a stației de neutralizare deșeuri... - cu toate că, aarătat și demonstrat prin Cererea de intervenție că cerința de calificare... prevedea această obligație a ofertanților.

Astfel, cerința de calificare trebuie interpretată în raport de scopul ei, și... în sensul restrictiv prezentat de Contestator, respectiv „Caietul de sarcini a solicitat expres ca stația prezentată în ofertă să fie conformă, ".

Este evident că scopul cerinței de calificare a fost ca participanții la procedura de atribuire să oferteze o stație de neutralizare a deșeurilor lichide deversate de analizor apte a respecta standardele NTPA 002 (astfel cum este stabilit prin art. 3 alin. 1 din Normativ), respectiv deșeul să aibă cantitățile admise de lege pentru diferiți parametri - a se vedea Tabelul nr...., anexă la...-002 din 28 februarie... privind condițiile de evacuare a apelor uzate în rețelele de canalizare ale localităților și direct în stațiile de epurare.

Totodată, chiar autoritatea contractantă, prin punctul de vedere, confirmă cele de mai sus, arătând că:

„Autoritatea contractantă a cerut ca ofertantul să facă dovada că stația pusă la dispoziție o să satisfacă parametrii ceruți de lege. Autoritatea contractantă... a cerut o stație care să dețină vreo certificare oficială NTPA 002 deoarece niciun operator economic... ar putea prezenta un astfel de certificate deoarece asta ar însemna ca stația de neutralizare să fie deja în uz la..., pe profilul de teste și volumul de lucru pentru a se putea emite un buletin de analiză."

Mai mult decât atât, achiesează poziției Autorității contractante ce arată că o eventuală neîndeplinire a cerințelor... -002 este o problemă de neexecutare a contractului, și... o problemă de neconformitate a ofertei, fiind astfel aplicabile alte mecanisme juridice - Autoritatea contractantă va putea apela la pârghiile legale pe care le deține în situația în care va constata că echipamentul ofertat... corespunde cerințelor legale...., la acest moment, aceste chestiuni... pot fi disputate atâta timp cât... a făcut dovada în fața Autorității contractante, cât și în fața Consiliului că echipamentul ofertat va satisface exigențele legale.

Cât despre presupusa neconcordantă a măsurătorilor efectuate de..., Contestatorul susține că acestea... ar fi relevante deoarece au fost realizate pe analizorul Cobas..., un analizor de o generație mai veche ce... neapărat ar genera efluent cu valori mai mici, deoarece:

„• efluentul unui analizor clinic este determinat de reactivii chimici utilizați... de generația echipamentului;

- modelele noi au de regulă capacitate de procesare mai mare, ceea ce poate genera volume mai mari de efluent chimic într-un interval identic;
- compoziția chimică a efluentului depinde de producători, reactivi, protocoale și consumuri specifice... de vechimea aparatului;
- în raport... există nicio analiză comparativă între cele două linii de produse."

Acest raționament... poate fi avut în vedere atâta timp cât intervenientul... a prezentat o analiză comparativă a efluentului eliminat de cele două analizoare în discuție (paragraful 46 din Cererea de intervenție).

Din această analiză comparativă rezultă în mod evident că analizorul Cobas pro este net superior din punct de vedere tehnic, motiv pentru care deșeurile evacuate nici măcar... ar fi necesitat o stație de neutralizare a deșeurilor - stația ofertată având ca scop doar pentru a echilibra PH-ul rezultat, cerință ce este îndeplinită de stația de neutralizare....

Ceea ce a demonstrat prin Cererea de intervenție este că stația de neutralizare a deșeurilor... va satisface cerințele...-002, fiind realizate suficiente analize la acest moment (trebuit avut în vedere și faptul că... a ofertat un echipament ce este comercializat pe teritoriul..., motiv pentru care, cu certitudine, aceste îndeplinește anumite standarde tehnice stabilite de norme legale echivalente, poate chiar unele mai ridicate decât cele impuse de legislația națională).

Totodată, pe lângă faptul că formulează o serie de critici pur speculative respectiv încearcă să interpreteze o cerință tehnică într-un sens restrictiv strict pentru a genera artificial un motiv de neconformitate a ofertei desemnate câștigătoare, oferta acestuia... îndeplinește această specificație tehnică, fiind astfel neconformă.

Astfel, contestatorul a propus un echipament fără marcaj CE (Transylon este un start up românesc, ce pretinde că a dezvoltat o stație de neutralizare a deșeurilor), pentru care a încărcat un simplu flyer, care nici măcar... prezintă produsul sau vreo specificație tehnică a acestuia, ci reprezintă un simplu material de marketing informativ al producătorului Transylon ce prezintă importanța tratării deșeurilor. Deci, Contestatorul... a prezentat nicio fișă tehnică ori vreo dovadă a conformității cu cerințele Caietului de sarcini și din acest motiv în mod greșit a fost reținută conformitatea propunerii sale tehnice, ce s-ar fi impus a fi respinsă, raportat la prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

Intervenientul susține că aceste susțineri sunt pur speculative, Contestatorul nefăcând nici până la acest moment dovada faptului că instalația de neutralizare a deșeurilor ofertată deține marcajul CE și ar fi susceptibilă să satisfacă cerințele...-002 (atâta timp cât... există nici măcar o informație publică cu privire la comercializarea acestei instalații de neutralizare a deșeurilor, tindem să credem că aceasta este doar un prototip realizat de un start-up, ce... a obținut niciodată marcajul CE și... a fost pus în vânzare). Prin urmare, propunerea tehnică a... este neconformă, critica... formulată în cadrul Cererii de intervenție principale fiind întemeiată.

... privind pretinsa nerespectare a cerinței de la pag. 12 din Caietul de sarcini privind compatibilitatea reactivilor cu toate analizoarele ofertate și cele privind pretinsa nerespectare a cerinței de la pag. 18 din Caietul de sarcini privind utilizarea aceluiași tip de reactivi, controale și calibratori:

În raport de poziția Autorității contractante, singura apărare suplimentară a... a fost că „în situația în care analizorul de biochimie Cobas c503 se defectează, cele două linii (chimie- imunologiej Cobas c703 și Cobas e801... pot efectua testul de HbAlc. Aceasta duce la imposibilitatea realizării testului, afectând timpul de răspuns către clinician și, implicit, capacitatea de a lua decizii rapide pentru pacient."

Cu alte cuvinte, o situație ipotetică, ce oricum... are legătură cu etapa atribuirii (Autoritatea contractantă având obligația doar de a verifica dacă oferta depusă îndeplinește specificațiile tehnice impuse prin documentația de atribuire), este singurul argument al... în susținerea acestui motiv de contestație.

... sunt neîntemeiate.

Indiferent de acest aspect, a demonstrat și prin Cererea de intervenție formulată cum soluția tehnică ofertată îndeplinește nevoia efectivă a Autorității contractante, ba mai mult, aceasta chiar creează un avantaj acesteia, deoarece prin conectarea celor două analizoare crește troughtput-ul liniei integrate (costul de operare al unei astfel de linii este același, dar timpii de livrare a analizelor sunt mai mici, motiv pentru care, evident se va putea realiza un număr mai ridicat de teste).

Soluția tehnică propusă de... îndeplinește cerințele tehnice prevăzute prin documentația de atribuire, având în vedere scopul lor (nevoia efectivă a Autorității contractante fiind aceea ca ambele ca ambele linii/echipamente din cele două locații să aibă capacitatea de a realiza toate tipurile de teste solicitate).

Contestatorul este cel care... respectă cerința privind capacitatea de încărcare cu minim 300 probe/sistem, solicitată la pag. 19 din Caietul de sarcini, astfel încât oferta trebuia respinsă ca neconformă, potrivit art. 137 alin. (3) lit. a) din MG nr...., această critică fiind invocată în cadrul Cererii de intervenție principală.

Contrar susținerilor... potrivit cărora „autoritatea contractantă folosește termenul de sistem pentru sistemul integrat chimie-imunologie și... analizorul de biochimie cu modul ISK inclus", cerința tehnică de calificare trebuie interpretată în sensul în care a fost....

Prin urmare, Autoritatea contractantă a solicitat prin Caietul de sarcini 4 analizoare:

- 3 sisteme integrate chimie - imunologie
- 1 sistem de biochimie

Iar fiecare sistem ar fi trebuit să aibă capacitatea de încărcare de minim 300 probe/sistem.

Prin urmare, soluția tehnică propusă de... îndeplinește această cerință (conform documentației Abbott, doar sistemele CI pot îndeplini această cerință, sistemul C dispunând de o capacitate de doar 150 probe), motiv pentru care oferta depusă de Contestator este neconformă.

... privind nerespectarea cerinței de la pag. 20 din Caietul de sarcini privind încărcarea continuă a reactivilor, probelor și consumabilelor:

Inițial, contestatorul susținea că posibilitatea de încărcare continuă... ar fi îndeplinită pentru consumabilele ofertate de..., respectiv..., invocând astfel că acest consumabil s-ar putea încărca în aparat doar în modul Standby. Ulterior, acesta acceptă faptul că această soluție se poate schimba și în modul..., însă deoarece „înlocuirea soluției acid wash... se realizează în timpul lucrului efectiv cu probele, ci doar în momentele în care sistemul... este angajat în procesarea acestora" oferta... ar fi neconformă.

Astfel cum a demonstrat și prin Cererea de intervenție formulată, Consiliul trebuie să aibă în vedere următoarele chestiuni:

- Consumabilul Acid Wash... este un consumabil ce se schimbă zilnic (cum sunt, spre exemplu, consumabilele..., reactivii, controalele sau diluenții), acesta fiind folosit la sub 5% din testele realizate; practic, acest consumabil se schimbă săptămânal, în timpul mentenanței echipamentului ofertat - stabilitatea acestuia este de 12 săptămâni la bordul aparatelor de biochimie, iar frecvența de consum variază în funcție de meniul de testare;

- Deoarece acest consumabil... se schimbă doar în..., ci se poate schimba și în...-uri, activitatea laboratorului... este perturbată - dat fiind faptul că instrumentele sunt conectate la automatizare, controlul modului de lucru al aparatului se face din modul preanalitic, fiind posibil controlul fluxului probelor pe perioada înlocuirii;
- Un beneficiu suplimentar valabil pentru toți reactivii și consumabilele este ca analizorul dispune de o tehnologie avansată, capabilă să învețe din propriile tipare de consum și să sugereze încă de la începutul activității componentele care necesită înlocuire, precum și să ofere o listă predictivă la începutul fiecărei zile;
- De altfel, absolut toate analizoarele de pe piață (inclusiv cele ale...) conțin anumite tipuri de consumabile ce se schimbă mai rar și care... se pot schimba fără a întrerupe procesarea probelor; spre exemplu, lampa de halogen a analizorului se schimbă la aproximativ 90 de zile (2000 de ore), atât în ceea ce privește produsul..., cât și cel ofertat de .

Așadar, oferta... îndeplinește cerința tehnică privind posibilitatea de încărcare continuă a reactivilor, probelor și consumabilelor chiar și în ipoteza în care un consumabil ce este schimbat foarte rar, s-ar schimba, în...-uri.

..., dacă aplică raționamentul prezentat de contestator soluției tehnice prezentate de acesta, situația ar fi similară - oferta sa ar fi neconformă pe același considerent, trebuind a fi fost respinsă ca neconformă, potrivit art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, această critică fiind formulată în cadrul Cererii de intervenție principală.

Prin urmare, autoritatea contractantă a evaluat în mod corect și legal oferta... și din această perspectivă, aceasta îndeplinind cerința tehnică privind încărcarea continuă a reactivilor, probelor și consumabilelor (deci... și a soluțiilor de spălare, potrivit celor corect semnalate de autoritatea contractantă prin punctul de vedere formulat).

... privind pretinsa nerespectare a cerinței de la fila nr....0 din Caietul de sarcini privind posibilitatea de programare a protocoalelor de rulare a controalelor la anumite perioade de timp fără intervenția operatorului:

... de sarcini (pag. 20), cerința tehnică disputată prevede următoarele: „Posibilitatea de programare a protocoalelor de rulare a controalelor la anumite perioade de timp fără intervenția operatorului".

Astfel, Contestatorul susține că „Chiar dacă echipamentele Cobas pot fi programate să atenționeze privind necesitatea efectuării controlului, inițierea și confirmarea acestor pași necesită intervenția operatorului. Operatorul trebuie să confirme poziția în... și să valideze informația lotului de control.

În absența acestor pași, ce demonstrează clar intervenția operatorului, echipamentele... pot rula controalele la anumite perioade de timp", acceptând oarecum la acest moment că protocoalele de rulare a controalelor sunt programate (aspect ce a fost tratat și la punctul anterior], însă, susține în continuare că cerința tehnică... ar fi îndeplinită.

Contrar acestor susțineri, din broșura prezentată de... rezultă că cerința este pe deplin îndeplinită în sensul dat de Autoritatea contractantă -..., dacă se raportează la oferta , se va observa că aceste protocoale pot fi efectuate doar manual, motiv pentru care aceasta...

îndeplinește cerința analizată a documentației de atribuire - această critică fiind formulată în cadrul Cererii de intervenție principală.

... privind nerespectarea cerinței de la punctul 2, fila 2 din Fișa de date privind capacitatea de stocare a datelor:

Acest motiv de contestație se fundamentează pe faptul că potrivit ofertei... stocarea rezultatelor... se realizează în memoria echipamentului, ci printr-un software extern (...), care... face parte din echipament și... demonstrează o capacitate minimă de... rezultate pacienți, motiv pentru care aceasta... ar fi conformă cu cerințele stabilite prin documentația de atribuire.

Astfel, contrar celor invocate de ofertantul , prin clarificarea invocată atât de Autoritatea contractantă, cât și de..., se arată care a fost intenția și nevoia efectivă a acesteia, nevoie ce este desconsiderată de către Contestator.

Indiferent de acest aspect, a demonstrată că, și în această ipoteză greșită prezentată de contestator, oferta... îndeplinește și această cerință minimă. Astfel, în ceea ce privește capacitatea de stocare, echipamentul... poate stoca intern... de probe, potrivit manualului producătorului. Este important de clarificat faptul că stocarea internă a... de probe poate conduce la stocarea a minim... de date (pentru fiecare probă prelevată pot fi stocate mai multe date).

Cât despre produsul adițional..., acesta lucrează on-premise (pe server local), și... în cloud, astfel cum în mod eronat susține . Practic... acționează efectiv ca o extensie a analizorului ofertat, ajutând operatorul în procesul de vizualizare a bazei de date.

... privind nerespectarea cerinței de la punctul 3, fila 3 din Fișa de date și poziția 11, fila 1 din anexa 1 la Caietul de sarcini privind timpul de reacție pentru reactivi în modul STAT:

... contractante privește ca timpul de reacție pentru reactivi în modul STAT (.../ Timp scurt de procesare) chimie și imunologie să fie de maxim 10 minute. Este important de menționat că această denumire, STAT, este una comercială, neavând alte implicații propriu-zise.

..., potrivit prospectului reactivului ofertat de..., timpul de raportare este chiar de 10 minute, fiind astfel în conformitate cu cerințele documentației de atribuire.

Cât despre acuratețea medicală a acestor două teste... și..., consideră că... se impune dezvoltarea acestei critici, atâta timp cât nevoia efectivă a Autorității contractante a fost deja consfințită prin documentația de atribuire, fiind astfel irelevante avantajele și dezavantajele acestor tipuri de teste - Autoritatea contractantă putea opta pentru varianta propusă de dacă ar fi considerat că aceasta este cea mai avantajoasă și satisface cel mai bine nevoia sa.

Cu privire la motivele de neconformitate/inacceptabilitate invocate în ceea ce privește propunerea financiară prezentată de..., și, implicit, neconformitatea inacceptabilitatea propunerii financiare depuse de , înțelege să păstreze argumentele aduse prin Cererea de intervenție, dat fiind faptul că prin Concluziile scrise formulate doar reiterează considerentele pe care și-a fundamentat acest motiv de contestație.

Față de cele expuse, solicită să se observe că niciunul dintre motivele de neconformitate/inacceptabilitate invocate în privința propunerii tehnice, respectiv financiare prezentate de... poate fi reținut. Din contra, oferta este neconformă, potrivit criticilor invocate și se impunea respingerea sa ca atare.

Contestatorul a constituit cauțiunile în sumă totală de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depuse la dosar recipisele de consemnare nr...., eliberată de..., la data de.....) și.../1, eliberată de..., la data de.....).

Intervenientul a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de..., la data de....

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, în vederea încheierii acordului-cadru, având ca obiect „...".

... procedurii nr...., s-a consemnat depunerea a 3 oferte, respingerea a 1 oferte, admisibilitatea celorlalte 2, printre care și a..., acesta fiind clasat pe locul 2 cu un punctaj total de... puncte; oferta depusă de... a fost desemnată câștigătoarea procedurii de atribuire, cu un punctaj total de... puncte.

Nemulțumit fiind de rezultatul procedurii de atribuire, comunicat prin adresa din... și raportul procedurii nr...., prin care oferta sa a fost admisibilă dar clasată pe locul 2... a depus contestația în analiză, care formează obiectul dosarului nr.....

Ca un aspect prealabil, Consiliul reține că... a depus cereri de intervenție (principală și accesorie), a căror admisibilitate trebuie analizată în cele ce urmează.

În legătură cu admisibilitatea acestora, contestatoarea solicită respingerea lor, având în vedere că intervenientul face referire doar la două procese-verbale de evaluare, iar... și la Raportul procedurii nr...., deși actul vătămător pentru intervenientă (prin care oferta a fost declarată admisibilă), act pe care... România era ținută să-l atace în termen, era Raportul procedurii, iar... procesele-verbale de la baza acestuia. Consideră intervenția tardivă, prin raportare la data emiterii proceselor verbale.

Consiliul va respinge excepțiile invocate, ca nefondate, întrucât procesele verbale sunt acte pregătitoare ale raportului procedurii, acte ce... se comunică operatorilor economici. Raportul procedurii preia în conținutul său sinteza proceselor verbale subsecvente, în baza sa fiind întocmită comunicarea rezultatului procedurii, act care se comunică ofertantului și care poate fi atacat prin contestație. În ceea ce privește ofertantul câștigător, acesta devine interesat să atace oferta clasată pe o poziție inferioară abia la momentul la care este amenințată poziția sa de câștigător.

Prin urmare, din moment ce termenul de depunere a cererii de intervenție se raportează la data publicării în SEAP a contestației, și... a Raportului procedurii, în condițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016... se poate lua în considerare argumentul invocat de contestatoare conform căruia ar trebui să ne raportăm la data publicării Raportului în SEAP. Existând

un moment legal stabilit de începere a calculului termenului de 10 zile, respectiv data publicării contestației în SEAP, aceasta fiind publicată în data de..., termenul împlinindu-se în data de... (duminică), transmiterea intervenției în data de..., atât pe e-mail, cât și prin poștă, s-a realizat cu respectarea dispozițiilor legale.

În ceea ce privește inadmisibilitatea cererii de intervenție principală față de prevederile art. 3 alin. (1) lit. a din Legea nr. 101/2016, motivat de faptul că procesele-verbale de evaluare... sunt susceptibile de a fi atacate în mod distinct de raportul procedurii, fiind doar acte preliminare, pe când raportul procedurii este actul ce stabilește în mod final ofertele admisibile și ofertele respinse, conform prevederilor legale incidente, Consiliul o va respinge, ca nefondată, referirea eronată la actele premergătoare raportului procedurii nefiind de natură a atrage inadmisibilitatea cererii, din moment ce din cuprinsul său, rezultă că intervenienta este nemulțumită de stabilirea admisibilității ofertei contestatoarei, aspect consemnat definitiv în Raportul procedurii, act care preia informațiile din procesele verbale menționate.

Cu privire la argumentul de inadmisibilitate invocat de contestatoare referitor la intrarea... nr.... pronunțată de... de Casație și Justiție, act care intră în vigoare, potrivit art. 517 alin. (4) Cod procedură civilă, care stabilește că dezlegarea dată problemelor de drept judecate, în recurs în interesul legii, este obligatorie numai de la data publicării Deciziei în..., iar... anterior, Consiliul reține că publicarea acestei decizii... modifică cu nimic dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, care stabilește posibilitatea părților de a depune cerere de intervenție, fără a face distincția între tipul acesteia. Faptul că decizia este pronunțată într-un recurs în interesul legii, dovedește că... exista o practică unitară pe acest aspect, motiv pentru care a fost necesară intervenția instanței supreme.

În concluzie, Consiliul va respinge excepțiile invocate, și va admite, în principiu, cererea de intervenție principală și accesorie formulată de... în contradictoriu cu....

Pe fondul primei contestații, Consiliul reține că societatea contestatoare formulează o serie de critici referitoare la modalitatea de comunicare a rezultatului procedurii, arătând că autoritatea contractantă i-a comunicat, prin intermediul SEAP, un document care... se poate deschide. Consiliul constată că, într-adevăr, accesând documentul respectiv în SEAP, a primit un mesaj ce indică o eroare, deci documentul... se poate deschide.

Cu toate acestea... este necesară recomunicarea documentului, în condițiile în care, tot prin intermediul SEAP, contestatoarea a recepționat, în data de..., mesajul generat automat, cu următorul conținut:,, Vă informăm că în urma finalizării evaluării ofertelor admisibile depuse, următoarele oferte au fost declarate câștigatoare: ”, în SEAP fiind publicat, la aceeași dată, și Raportul procedurii nr...., care cuprinde toate informațiile referitoare la evaluarea ofertei contestatoarei, respectiv avantajele ofertei câștigătoare față de oferta sa, acest avantaj constând în diferența considerabilă de preț între cele două oferte, fapt ce a generat o diferență de punctaj corespunzătoare la factorul de evaluare,, prețul ofertei”, respectiv 80 puncte, față de... puncte obținute, la acest factor de evaluare, de oferta contestatoarei.

Prin urmare, Consiliul va respinge, ca nefondate... referitoare la lipsa elementelor formale ale adresei de comunicare a rezultatului procedurii.

Consiliul mai reține că societatea contestatoare a avut acces la oferta câ știgătoare, precum și la documentele de evaluare a ofertelor, prin urmare, fa ptul că... i s-a eliberat o copie electronica a acestei oferte... echivalează cu încălcarea dreptului la o cale de atac eficientă și utilă.

Cu privire la motivele de neconformitate a ofertei..., Consiliul urmează a le analiza pe rând, în ordinea expusă în contestație.

O primă critică vizează imposibilitatea montării echipamentelor în spațiul pus la dispoziție de autoritatea contractantă. Principalul argument al contestatoarei are în vedere că schița de amplasare a echipamentelor... cuprinde dimensiunile echipamentelor ofertate.

Consiliul va respinge, ca nefondată, critica, dimensiunile echipamentelor fiind menționate în broșurile tehnice. Dacă societatea contestatoare urmărea înlăturarea ofertei câștigătoare, aceasta trebuia să prezinte calcule concrete referitoare la suprafața ocupată, mai cu seamă că a avut acces la propunerea tehnică, și... să formuleze critici speculative, în condițiile în care în documentația de atribuire... se menționează vreo specificație tehnică de natură a limita dimensiunile echipamentelor. Pe de altă parte, intervenienta arată că și ea a măsurat spațiul, prezentând și o schiță cu cotele echipamentelor, în combaterea argumentelor din contestație, dovedind, astfel, încadrarea echipamentelor în spațiul disponibil. Singura cerință din documentație se referă la respectarea normelor specifice funcționării laboratoarelor....., o astfel de cerință se dovedește, potrivit documentației de atribuire, prin declarație pe propria răspundere. Astfel, în baza unei simple supoziții... se poate înlătura din procedură ofertantul cu cea mai avantajoasă ofertă, critica fiind respinsă, ca nefondată.

În ceea ce privește susținerea contestatoarei conform căreia instalația de neutralizare a deșeurilor lichide... respectă cerințele normativului NTPA 002, Consiliul reține că prin răspunsul consolidat la clarificări nr...., invocat chiar în contestație, autoritatea contractantă a clarificat cerinţa după cum urmează:,, Se acceptă o in*stalaţie de neutralizare a deşeurilor lichidă nouă, care...tisface cerinţele normativului NTPA 002 atâta timp cât acest echipament satisface un standard superior NTPA 002 acceptat la nivelul UE şi al legislaţiei naţionale. Cerinţele impuse prin prezentul caiet de sarcini sunt considerate minime. (..)Orice ofertă de bază prezentată care se abate de la prevederile caietului de sarcini va fi luată în considerare, dar numai în măsura în care propunerea tehnică presupune asigurarea unui nivel calitativ superior cerinţelor minimale din caietul de sarcini, nivel calitativ superior dovedit prin documente''.*

Prin urmare, chiar contestatoarea demonstrează că autoritatea contractantă a acceptat dovada cu standarde echivalente, prin urmare, acceptarea dovedirii conformității cu un standard francez de mediu, așa cum indică însăși contestatoarea, este o decizie corectă, în concordanță cu prevederile art. 156 alin. (4) din Legea nr. 98/2016:,, În cazul în care autoritatea contractantă stabileşte specificaţiile tehnice potrivit dispoziţiilor alin. (1) lit. b), aceasta... respinge o ofertă pe motiv că lucrările, produsele sau serviciile oferite... sunt conforme

cu specificaţiile tehnice la care se face trimitere, dacă ofertantul demonstrează în oferta sa, prin orice mijloace adecvate, că soluţiile propuse îndeplinesc într-un mod echivalent cerinţele definite prin specificaţiile tehnice”. Astfel, în măsura în operatorul a dovedit că produsul ofertat... are performanțe similare NTPA 002... există motiv a o respinge. Este reală și justificată motivarea autorității din punctul de vedere potrivit căreia interesează, la momentul ofertării, capacitatea stației de atingere a parametrilor NTPA 002, ce se va demonstra pe parcursul derulării contractului prin buletine de analiză emise de laboratoare acreditate RENAR, dar posibilitatea efectivă de atingere a parametrilor este condiționată și de utilizarea unor consumabile, în cantitățile și cu frecvența indicate de producător, de realizarea mentenanței cu frecvența indicată de producător etc., doar astfel stația de neutralizare putându-și atinge capacitatea proiectată...., prin documentele depuse în cadrul ofertei... a demonstrat că stația de neutralizare ofertată are capacitatea de a îndeplini aceste cerințe aferente NTPA 002.

În acest sens, ofertantul a depus în cadrul ofertei un Buletin de analiză a apei uzate evacuate efectuat de..., buletin ce prezintă o analiză a deșeurilor evacuate de analizorul Cobas... (aparat de generație mai veche, ce este, implicit, mai poluant ca cel ofertat în prezenta procedură). Astfel, contrar celor reclamate de contestator... a invocat că stația ofertată ar fi conformă cu legislația franceză, ci a demonstrat faptul că aceasta îndeplinește cerințele impuse de...-002 (și indiferent ale cărui alt normativ aplicabil pe teritoriul Franței), asumându-și astfel în fața Autorității contractante răspunderea pentru produsul ofertat. De asemenea, dacă ofertantul a demonstrat performanțele stației și în ceea ce privește deșeurile evacuate de analizorul Cobas..., despre care se poate reține că, fiind de generație mai veche, este, implicit, mai poluant ca cel ofertat în prezenta procedură, cu siguranță aparatul este apt să neutralizeze deșeuri și pentru un analizor mai nou, mai puțin poluant.... există, astfel, vreo obligație în documentație de a prezenta capacitatea stației testată pe analizorul cuprins în ofertă, ci specificațiile se referă la capacitatea de neutralizare a deșeurilor, deci vizează substanțele ce trebuie neutralizate, și... tipul de analizor care le produce.

Cu privire la critica potrivit căreia reactivii de biochimie... ar fi compatibili cu toate analizoarele ofertate, motivat de faptul că testul hemoglobină se efectuează pe echipamentul " (unitatea de măsurare care a fost ofertată pentru Locaţia...), Consiliul reține că modul în care contestatoarea interpretează cerința este incorect. Astfel, cerința... poate fi interpretată în sensul că toate analizoarele trebuie să facă toate analizele, ci cerința se referă la faptul că pentru aceeași analiză, efectuată pe mai multe analizoare, trebuie folosiți aceiași reactivi, scopul cerinței fiind clar, respectiv evitarea erorilor de utilizare a acestora.

Astfel, din oferta contestată, rezultă că analizorul Cobas C503, ce se regăsește și în dotarea spitalului, și a ambulatoriului, efectuează testul hemoglobină glicozilată. Cerința se referă la utilizarea acelorași reactivi pentru aceste două aparate. Cerința... vizează utilizarea reactivului specific la un aparat care... realizează această analiză, critica fiind vădit nefondată.

Consiliul reține, în acest sens, că potrivit Caietului de sarcini, Autoritatea contractantă a prevăzut următoarele cerinţe:

„Toate analizele solicitate se vor efectua pe aceeaşi linie în aceeaşi locaţie (in... respectiv ambulatoriu)"-pag. 16

„Este absolut necesar ca echipamentele enumerate mai sus să efectueze TOATE testele din din Caietul de sarcini.

Din conținutul documentației, rezultă că autoritatea contractantă urmărește ca ambele linii, din cele două locații, să realizeze toate analizele, și... ca fiecare analizor să realizeze toate analizele.

Prin urmare, Consiliul va respinge, ca nefondată, această critică.

Aceeași concluzie se impune și în ceea ce privește motivul de neconformitate, potrivit căruia oferta depusă de... România... îndeplineşte cerinţa de la fila nr....8 din caietul de sarcini, privind utilizarea aceluiaşi tip de reactivi, controale şi calibratori, și în contestație fiind justificată ca o consecință a neîndeplinirii cerinței analizată anterior.

Cu privire la motivul de neconformitate a ofertei depusă de... România... îndeplineşte cerinţa de la fila nr....0 din caietul de sarcini privind încărcarea continuă a reactivilor, probelor şi consumabilelor, Consiliul reține că în Caietul de sarcini se stabilește următoarea cerinţă:,, Posibilitate de încărcare continuă a reactivilor, probelor şi consumabilelor fără a întrerupe procesarea probelor atât pentru modulul de biochimie, cât şi pentru modulul de imunologie".

Contestatoarea susține că această cerinţă... este îndeplinită pentru consumabilele ofertate de către... România, respectiv..., citând pagina... din manualul cobas® pro *integrated solutions • Versiune software 03-03 • Ghidul utilizatorului • Versiune publicaţie..., din care re*zultă că... poate fi încărcat în aparat doar în modul Standby, fiind exclusă posibilitatea de încărcare continuă.

În replică, intervenienta arată că... este un consumabil ce se schimbă zilnic (cum sunt, spre exemplu, consumabilele..., reactivii, controalele sau diluenţii), acesta fiind folosit la sub 5% din testele realizate; practic, acest consumabil se schimbă săptămânal, în timpul mentenanţei echipamentului ofertat. Mai arată că acest consumabil... se schimbă doar în... (aşa cum arată contestatorul), ci se poate schimba şi în Modul Recepţie...-uri (în acest fel, activitatea laboratorului... este perturbată), făcând trimitere la documentația tehnică din oferta depusă.

După analiza intervenției, prin concluziile depuse, contestatoarea acceptă faptul că această soluție se poate schimba și în modul..., însă deoarece „înlocuirea soluției acid wash... se realizează în timpul lucrului efectiv cu probele, ci doar în momentele în care sistemul... este angajat în procesarea acestora" consideră că oferta... ar fi neconformă.

Consiliul reține că potrivit specificațiilor citate de contestatoare,,, *Soluția de... este o soluţie de spălare acida utilizată pentru spălarea celulelor de reacţie. Atunci când sistemul efectuează acţiunea de întreţinere de verificare a unui mecanism, acesta utilizează soluţia de.... Notă: Puteţi înlocui flaconul de... doar în statusul de în aşteptare. Pentru a evita întreruperea funcţionării pentru*

înlocuirea flaconului, înlocuiţi flaconul de... în timpul pregătirii de dimineaţă a sisternului, dacă este necesar''.

Prin urmare, lichidul în cauză... este unul uzual, cu risc de a se epuiza intempestiv, aspect ce ar conduce la compromiterea probelor în lucru, ci este un consumabil utilizabil în timpul activității de mentenanță. Chiar dacă documentația... face distincție între tipul de consumabile, respectiv cele de utilizare frecventă, cu risc de a se consuma în timpul funcționării aparatului și prelucrării probelor, sau cele de utilizare periodică, ce necesită schimbare la intervale mai mari de timp, trebuie urmărită rațiunea cerinței, respectiv funcționarea continuă a aparatului în timpul prelucrării probelor;... situația de față, în care lichidul respectiv se înlocuiește la intervale mai mari de timp... reprezintă o neconformitate, în raport cu necesitatea autorității contractante.

Consiliul reține că explicația intervenientei este pertinentă, schimbarea acestui flacon atât în modul stand by și modul... fiind suficientă în raport cu obiectul achiziției și cu scopul cerinței. De altfel, așa cum justificat arată intervenienta, toate analizoarele de pe piaţă (inclusiv cele ale...) conţin anumite tipuri de consumabile ce se schimbă mai rar şi care... se pot schimba fără a întrerupe procesarea probelor, dând exemplu lampa de halogen a analizorului, care se schimbă la aproximativ 90 de zile (2000 de ore), atât în ceea ce priveşte produsul..., cât şi cel ofertat de , critica formulată urmând a fi respinsă ca nefondată.

Cu privire la motivul de neconformitate invocat în contestație referitor la neîndeplinirea, de oferta depusă de... România, a cerinţei de la fila nr....0 din caietul de sarcini privind posibilitatea de programare a protocoalelor de rulare a controalelor la anumite perioade de timp fară intervenţia operatorului, Consiliul reține că prevederea invocată are următorul conținut:,, Po*sibilitatea de programare a protocoalelor de rulare a controalelor la anumite perioade de timp fară intervenţia operatorului''.*

Contestatoarea invocă extrase din manualul de operare cobas® pro UG 4-1 EN, din care prezintă, la pag. 600-601, modalitatea de activare şi configurare a opţiunii "...", ce permite operatorului să programeze intervale de timp la care echipamentul să semnalizeze necesitatea efectuării QC. La pag. 581 este prezentată modalitatea de selectare a intervalului de timp la care se doreşte ca sistemul să atenţioneze în privinţa efectuării QC. La pag. 461- 462 este prezentată modalitatea de efectuare a unei măsurători QC, iar la paragraful 4 se specifică următoarele: trebuie preparată o cantitate suficientă de control, trebuie asigurat faptul că materialul de control... prezintă bule de aer, introducerea materialului de control în raci albi, încărcarea racilor cu QC în echipament şi selectarea butonului "Start".

Consiliul reține că interpretarea contestatoarei este eronată, deoarece cerința... interzice ca programarea să se realizeze de operator, dimpotrivă, exact așa impune, ca programarea să se realizeze de operator. Specificațiile ulterioare se referă la un control solicitat de operator, și... cel programat, automat, critica fiind nefondată.

Cu privire la motivul de neconformitate, invocat de contestatoare, conform căruia oferta depusă de... România... îndeplineşte cerinţa de la punctul 2, fila 2 din fişa de date, privind capacitatea de stocare a datelor în memoria echipamentului, contestatoarea consideră că s-a acordat în mod

eronat punctaj ofertei... România pentru Factorul de evaluare de la punctul 2, fila nr.... din fişa de date: „Capac*itatea de stocare a datelor în memoria echipamentului de minim... rezultate pacienţi''.*

Consideră că această cerinţă... este îndeplinită de către oferta... România şi ataşează pentru confirmare pagina 335 din manualul cobas® pro integrated solutions • Versiune software 03-03 ■ Ghidul utilizatorului • Versiune publicaţie..., conform căruia memoria sistemelor ofertate este de... de probe.

Autoritatea arată că termenul,, rezultate''... se referă la,, probe'', ci la determinări... dintr-o probă se fac mai multe determinări (cel puțin 5).

Mai mult, legat de această cerinţă autoritatea contractantă a primit o solicitare de clarificări:

12. *Referitor la cerinţe tehnice echipamente - Cumulativ urmatoarele ca racteristici, va rugam sa precizaţi dacă „Capacitatea de stocare a datelor mini m... inclusiv a rezultatelor QC o doriţi pe memoria interna a analizorului... ".*

Răspuns:

Cerinţa sus menţionată la Cerinţe tehnice echipamente din caietul de sa rcini face referire ***la orice formă d d sto a da pusă la dispoziţ i d către ofer (har disk ex USB etc c să aibă c d sto cerută)"****.*

Consiliul are în vedere că... a ofertat și sistemul co***b a trac d*** stocare, ce este un spațiu de arhivare suficient, depășind, astfel, capacitatea solicitată, existând posibilitatea extinderii memoriei.

Cu privire la susținerea conform căreia oferta depusă de... România... îndeplineşte cerinţa de la punctul 3, fila 3 din fişa de date şi poziţia 11, fila 1 din anexa 1 la caietul de sarcini privind timpul de reacţie pentru reactivi în modul STAT, contestatoarea arată că în evaluare, comisia a acordat în mod eronat punctaj ofertei... România în ceea ce Factorul de evaluare de la punctul 3, fila nr.... din fişa de date: „timpu*l de reacţie în modul STAT de maxim 10 min".*

Consiliul reține că cerinţa priveşte ca timpul de reacţie pentru reactivi în modul STAT (.../ Timp scurt de procesare) chimie şi inumologie să fie de maxim 10 minute.

..., potrivit prospectului reactivului ofertat de..., prezentat și în cererea de intervenție în facsimil, timpul de raportare este chiar de 10 minute, fiind, astfel, în conformitate cu cerinţele documentaţiei de atribuire, critica fiind respinsă ca nefondată.

Prin urmare, Consiliul... regăsește vreun argument în contestația depusă care să dovedească faptul că oferta declarată câștigătoare ar fi neconformă, toate... formulate fiind respinse, ca nefondate.

În ceea ce privește susținerea contestatoarei referitoare la existența unui preț aparent neobișnuit de scăzut al ofertei... România, Consiliul reține că autoritatea contractantă a realizat verificările impuse de lege într-o atare situație, solicitând clarificări referitoare la prețul ofertat, la care ofertanta a răspuns prin adresa nr....., oferind explicaţii din care rezultă statutul său de producător unic şi distribuitor exclusiv pe piaţa românească al produselor ofertate, motiv pentru care poate oferta un preţ competitiv, fără a afecta capacitatea de executare a contractului. Consiliul reține că

ofertantul în cauză este un producător consacrat pe piața..., astfel că, produsele fiind furnizate direct prin propria subsidiară... se adaugă costuri suplimentare ca în situația existenței unui lanț de furnizori. Astfel... se poate reține existența unui preț neobișnuit de scăzut, de natură a afecta calitatea contractului, neputându-se lua în considerare ipoteza că acest operator... ar avea capacitatea de a executa contractul, sensul și rațiunea prevederilor referitoare la prețul aparent neobișnuit de scăzut fiind dovedirea posibilității îndeplinirii contractului în condiţiile de calitate impuse prin documentaţia de atribuire, în sensul art. 136 din Normele metodologice... în cauză, operatorul, fiind însuși producătorul acestora, beneficiază de condiţii favorabile pentru furnizarea produselor.

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondată contestația formulată de..., în contradictoriu cu SPITALUL CLINIC JUDEȚEAN.....

În ceea ce privește... din cererea de intervenție formulată de... România, contestatoarea solicită respingerea ca neîntemeiate a acestora, motivat de faptul că cererea de intervenție principală... are o motivare proprie, ci așa-zisele motive sunt formulate "în oglindă" cu unele din motivele din contestația sa. Intervenienta își prezintă apărările față de un motiv din contestație, după care menționează că de altfel, oferta ar fi trebuit să fie respinsă ca inadmisibilă pentru același motiv. Consideră că absența unei motivări proprii a intervenției principale reflectă caracterul vădit nefondat și pur șicanatoriu al cererii.

Consiliul reține că de principiu, practica națională și europeană au stabilit că un operator care... a fost respins din procedură poate ataca cu o cerere incidentă cealaltă ofertă din procedură, ce se regăsește într-o situație similară. Astfel, faptul că neconformitățile invocate sunt o reflectare "în oglindă"... transformă aceste critici în unele neîntemeiate.

Dată fiind, însă, soluția pe fondul cererii principale, prin prisma considerentelor reținute, Consiliul are în vedere că este lipsită de interes pentru intervenientă analiza ofertei clasată pe locul al doilea, deoarece o eventuală respingere a acesteia... îi profită, în niciun fel, ofertantei câștigătoare. Prin urmare, Consiliul va respinge, ca lipsite de interes... din cererea de intervenție principală.

Consiliul urmează să ia act că intervenienta și-a rezervat dreptul de a solicita cheltuieli de judecată pe cale separată.

Pe cale de consecință, în temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, Consiliul va admite cererea de intervenție accesorie formulată de... și va respinge intervenția principală.

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, respinge contestația formulată de..., în contradictoriu cu....., ca nefondată.

În temeiul dispozițiilor art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, coroborat cu dispozițiile art. 61 și următoarele din Codul de procedură civilă, admite cererea de intervenție accesorie formulată de... și respinge intervenția principală a aceluiași ofertant.

Ia act că intervenienta și-a rezervat dreptul de a solicita cheltuieli de judecată pe cale separată.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 din același act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

Completul de soluționare a contestațiilor,

Președinte, Membru, Membru,
...
...

... în 5 (cinci) exemplare originale.