



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

DECIZIE

Nr....

Data:...

Prin contestația nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr...., depusă de..., cu sediul social în..... nr....., înregistrată la ONRC cu nr...., având... de..., reprezentată legal de administrator dl., împotriva rezultatului procedurii de atribuire, în referire la lotul 1, comunicat cu Adresa nr...., privind procedura de licitație deschisă, online, organizată pentru atribuirea contractului de achiziție publică având ca obiect „...”, cu sediul în..... nr...., sector..., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

În principal,

1. Anularea rezultatului procedurii nr.... - Lot 1 - Medii de cultură și consumabile microbiologie și actele subsecvente, prin care oferta contestatorului a fost declarată neconformă;

2. Obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei contestatorului, cu respectarea prevederilor legale și a documentației de atribuire;

3. Suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației;

În subsidiar, în situația în care CNSC va decide că nu sunt întrunite condițiile cererilor de mai sus, se solicită anularea procedurii.

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... atacă rezultatul procedurii de atribuire, potrivit căruia oferta sa a fost respinsă, ca neconformă, pe motiv că avizul emis de ANMDMR nu include trei producători ai unora dintre produsele oferite.

Contestatorul apreciază că această susținere este nelegală și netemeinică, întrucât motivul invocat de autoritatea contractantă, și anume, obligativitatea ca avizul ANMDMR să cuprindă producătorii produselor oferite, reprezintă o condiție suplimentară, care nu este prevăzută în fișa de date, în caietul de sarcini sau în orice alt document al procedurii. În aceste condiții, respingerea ofertei pe baza unei cerințe neprevăzute în documentația de atribuire încalcă principiile transparenței și tratamentului egal.

Se arată că, potrivit fișei de date, operatorii economici aveau obligația de a face dovada competenței de comercializare prin prezentarea unor avize emise de autoritățile competente, conform Ordinului nr.... pentru aprobarea normelor metodologice de aplicare a... din Legea nr. 95/2006.

Contestatorul precizează că a depus avizul nr.... emis de ANMDMR, care atestă dreptul de a desfășura activități în domeniul dispozitivelor medicale, îndeplinind astfel integral cerința stabilită în documentația de atribuire.

Se reține, potrivit caietului de sarcini, că ofertantul trebuie să prezinte fișele tehnice, broșuri, pliante și declarații de conformitate CE, pentru fiecare produs oferit, astfel încât să fie identificabile și conforme.

Documentația de atribuire nu prevede obligativitatea ca avizul ANMDMR să includă producătorii produselor oferite la momentul depunerii ofertei, ci doar obligația prezentării unui aviz emis de autoritatea competentă, care să ateste competența de comercializare a produselor. Această cerință a fost pe deplin îndeplinită, prin avizul deja depus.

Totodată, contestatorul subliniază că unele dintre produsele în cauză sunt deja comercializate pe..., de către alți operatori economici, iar producătorii acestora sunt deja avizați de către ANMDMR. Această situație exclude, în mod rezonabil și obiectiv, orice risc de refuz al avizării, în cazul unei noi cereri, depuse de contestator, pentru includerea acestor produse în avizul său de funcționare.

Spre exemplu, produsele producătorului român „...” sunt deja incluse în avizele ANMDMR ale, cel puțin, 10 operatori economici, ceea ce evidențiază caracterul uzual și acceptat al acestora pe....

Contestatorul menționează că oferta sa nu poate fi dezavantajată pentru simplul fapt că solicitarea de includere a producătorilor în aviz ar urma să fie formulată ulterior atribuirii, în etapa de execuție a contractului, în condițiile în care legislația aplicabilă permite și reglementează expres această procedură.

Mai mult, oferta contestatorului este substanțial mai avantajoasă din punct de vedere economic, generând pentru autoritatea contractantă o economie de aproximativ... euro față de oferta declarată câștigătoare.

În concluzie, se arată că respingerea unei asemenea oferte, conforme cu cerințele documentației de atribuire și cu cadrul normativ aplicabil, exclusiv în temeiul unei condiții inexistente în documentația de atribuire, reprezintă nu doar o încălcare a principiilor tratamentului egal și transparenței, ci și o deturnare a principiului utilizării eficiente a

fondurilor publice, consacrat de art. 2 alin. (2) și art. 2 alin. (2¹) din Legea nr. 98/2016.

Prin adresa nr....., înregistrată la CNSC cu nr...., autoritatea contractantă a transmis copia dosarului achiziției, în format electronic, pe suport CD, și punct de vedere la contestația depusă de....

Autoritatea precizează că operatorul economic a depus ofertă în cadrul procedurii menționate, în termenul solicitat pentru *Lotul 1 - Medii de cultură și consumabile microbiologie*, având obligativitatea ca, în avizul ANMDMR, să cuprindă producătorii produselor oferite, conform cerinței din fișa de date:

Operatorii economici vor face dovada că au competența de comercializare a produselor pentru care depun oferta, prin punerea la dispoziție, la momentul deschiderii ofertelor, a avizelor emise de autoritățile competente.

Documentele se solicită în conformitate cu... Sănătății nr.... pentru aprobarea normelor metodologice de aplicare a titlului XX din Legea 95/2006 privind reforma în domeniul sănătății, referitoare la avizarea activităților în domeniul dispozitivelor medicale republicată cu modificările și completările ulterioare.

Modalitatea prin care poate fi demonstrată îndeplinirea cerinței:

-autorizații/ avize emise de autoritățile competente pentru a putea FURNIZA produsele/echipamentele medicale și PRESTA serviciile în cauză.

În cadrul ședinței de evaluare a documentelor de calificare, comisia de evaluare a constatat că, în avizul de funcționare de la ANMDMR, nu apar înregistrați următorii producători, care au fost declarați de ofertantul contestator în formularul de propunere tehnică, și anume:

- S.R.L.;
- ...;
-

Membrii comisiei de evaluare au solicitat ofertantului..., în data de..., să clarifice acest aspect, precum și respectarea principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică, prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare.

Ofertantul... a dat curs solicitării de clarificări, pentru lot nr.... (cu subloturi); în urma evaluării documentelor prezentate, comisia a constatat, din nou, că în avizul ANMDMR nr...., prezentat, nu sunt înregistrați producătorii menționați de către ofertant în formularul de propunere tehnică, drept urmare răspunsul a fost neconcludent, conform art. 134 alin. (1) și (5) din H.G. 395/2016 cu modificările și completările ulterioare, oferta fiind declarată inacceptabilă.

Urmare a celor mai sus precizate, autoritatea contractantă apreciază că evaluarea ofertei depusă de... s-a efectuat cu respectarea prevederilor legale în materie de achiziții publice, și solicită respingerea contestației, ca fiind nefondată, cu privire la omisiunea completării în avizul ANMDMR de către operatorul economic a producătorilor declarați în propunerea tehnică.

Prin adresa înregistrată la CNSC cu nr..... depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din..., emisă de... - Sucursala..., în valoare de..., potrivit dispozițiilor art. 61¹ din Legea nr. 101/2016.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

.....", în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitație deschisă, online, pentru atribuirea contractului de achiziție având ca obiect „...".

... procedurii nr...., s-a consemnat, pentru Lotul 1, depunerea a 2 oferte, respingerea ofertei..., precum și admisibilitatea ofertei depusă de..., aceasta fiind desemnată câștigătoarea procedurii de atribuire, cu o propunere financiară de... fără TVA.

Împotriva rezultatului procedurii de atribuire, pentru lotul 1, comunicat cu adresa nr..... a formulat contestația care face obiectul dosarului nr..... Conform petitului acesteia, autorul dorește anularea rezultatului, reevaluarea ofertei sale, dar și suspendarea procedurii, ca măsură provizorie. De asemenea, în mod subsidiar, contestatorul solicită anularea procedurii de atribuire.

În ceea ce privește cererea de suspendare a procedurii, Consiliul are în vedere că nu sunt îndeplinite cele două condiții generale, cumulative pentru admiterea unei cereri de suspendare (justificarea temeinică și necesitatea prevenirii unei pagube iminente). Având în vedere stadiul procedurii de atribuire, procedura nu poate continua decât prin semnarea contractului, etapă ce nu poate fi parcursă, legal, până la soluționarea pe fond a contestației, conform prevederilor art. 9 din Legea nr. 101/2016.

Drept care, Consiliul va respinge cererea de suspendare a procedurii, ca nefondată.

Cât privește motivul de respingere a ofertei..., Consiliul constată că, în fapt, autoritatea contractantă a făcut corect aplicarea regulilor din propria documentație de atribuire. Interpretarea dată de contestator textului documentației de atribuire (secțiunea III.....a) *Capacitatea tehnica si/sau profesionala din Fișa de date a achiziției*), care se regăsește și în anunțul de participare, este eronată.

Obligativitatea prezentării, în cadrul avizului ANMDMR depus odată cu oferta, a originii/producătorilor produselor pe care le ofertează și comercializează este fără dubiu:

Operatorii economici vor face dovada că au competența de comercializare a produselor pentru care depun oferta, prin punerea la dispoziție, la momentul deschiderii ofertelor, a avizelor emise de autoritățile competente.

Documentele se solicită în conformitate cu... Sănătății nr.... pentru aprobarea normelor metodologice de aplicare a titlului XX din Legea 95/2006 privind reforma în domeniul sănătății, referitoare la avizarea activităților în domeniul dispozitivelor medicale republicată cu modificările și completările ulterioare.

Modalitatea prin care poate fi demonstrată îndeplinirea cerinței:

-autorizații/ avize emise de autoritățile competente pentru a putea FURNIZA produsele/echipamentele medicale și PRESTA serviciile în cauză.

Susținerea că, în fapt, ar fi fost suficientă probarea competenței generale de comercializare a unor asemenea produse, pentru a se accepta oferta, este nefondată.

Cerința evocată de părți, așa cum este reprodusă în documentația de atribuire, este lipsită de orice ambiguitate, iar avizul ANMDMR prezentat de contestator (nr....) nu cuprinde și cei trei producători privitor la care autoritatea contractantă a solicitat informații de clarificare/precizare.

Susținerile privind îndeplinirea cerințelor caietului de sarcini nu sunt relevante, în condițiile în care nu o cerință de conformitate a produselor a stat la baza deciziei emise de autoritatea contractantă (prin comisia de evaluare), ci îndeplinirea unei cerințe de capacitate tehnică a ofertantului, privind capabilitatea de a introduce pe piață a produselor, în condițiile prescrise de... nr...., evocat de părți, ca regulă explicită din acea cerință.

Astfel, era necesar ca, în ofertă, să fie prezentat avizul specific, obținut în conformitate cu prevederile art. 5 din Normele metodologice anexă la... nr....:

Art. 5. - (1) Avizul de funcționare se emite la solicitarea operatorului economic și se înregistrează în baza de date a ANMDMR.

(2) În vederea obținerii/reînnoirii avizului de funcționare, solicitantul înaintează la ANMDMR o cerere, conform modelului prevăzut în anexa nr.... la prezentele norme.

(3) Cererea prevăzută la alin. (2) va fi însoțită de documentele prevăzute în opisul specific activității avizate, conform modelului prevăzut în anexele nr... la prezentele norme, după caz.

Lipsind, din documentul depus, informațiile privind producătorii evocați de părți, Consiliul consideră că autoritatea contractantă a dispus, în mod întemeiat, măsura de respingere a ofertei..., pentru lotul 1 al procedurii. Susținerile contestatorului că acestea puteau fi asigurate după atribuirea contractului sunt, de asemenea, nefondate, întrucât cerința în cauză privea conținutul ofertei, la momentul deschiderii ei.

Astfel, nu se regăsesc motive de anulare a actualului rezultat, implicit, nici motive de anulare a procedurii, conform cererilor formulate de contestator.

Luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de....

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de către...,
în contradictoriu cu

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.