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. 462/C6/267
Data: 01.03.2023

Prin contestația nr. 24/03.02.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 5639/03.02.2023, formulată de către SC ... SRL, cu sediul în ..., înregistrată la ONRC sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată legal prin manager general ..., împotriva răspunsului la solicitarea de clarificări nr. „1867/27301.2023", publicat, în S.E.A.P., în data de 30.01.2023, emis de către ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschisă, derulată online, în vederea atribuirii contractului având ca obiect: *„Contract de furnizare echipamente medicale în cadrul proiectului Consolidarea capacității de gestionare a crizei sanitare COVID-19 în cadrul ..., cod MySMIS 140881"*, lot nr. 2 – „Echipamente pentru transfuzie", cod CPV 38430000-8 Aparate de detectare și de analiză (Rev.2), anunț de participare nr. CN1051028/06.01.2023, s-au solicitat următoarele: ,,1. anularea actului nr. „1867/27301.2023" - răspuns consolidat la solicitările de clarificări, publicat în SEAP în data de 30.01.2023 ca răspuns la solicitările de clarificări pentru lotul 2 - Echipamente pentru Transfuzie; 2. împărțirea lotului 2 pe trei loturi distincte, câte unul pentru fiecare produs medical solicitat în acest lot; 3. modificarea specificațiilor tehnice inserate în caietul de sarcini pentru cele 3 produse de la lotul 2, respectiv aparat de dezghețat plasma, frigider omologat pentru probe de laborator și geantă omologată transport probe/fluide umane; 4. Suspendarea procedurii pentru acest lot; 5. Dispunerea de măsuri necesare restabilirii legalității prin obligarea autorității contractante la: A. Divizarea lotului 2, în 3 loturi distincte și anume: aparat de dezghețat plasma - un lot, frigider omologat pentru probe de laborator - un lot, geantă omologată transport probe/fluide umane - un lot, B. Modificarea specificațiilor tehnice''.

În luarea deciziei asupra
cauzei de față,
Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor

reține următoarele:

Prin contestația nr. 24/03.02.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 5639/03.02.2023, SC ... SRL, critică răspunsul la solicitările de clarificări nr. „1867/27301.2023, document emis de către ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire prin licitație deschisă, derulată online, în vederea atribuirii contractului având ca obiect: *„Contract de furnizare echipamente medicale în cadrul proiectului Consolidarea capacității de gestionare a crizei sanitare COVID-19 în cadrul ..., cod MySMIS 140881”*, lotul nr. 2 – „Echipamente pentru transfuzie”, cod CPV 38430000-8 Aparate de detectare și de analiză (Rev.2), anunț de participare nr. CN1051028/ 06.01.2023, solicitând Consiliului cele menționate în partea introductivă.

Față de cele de mai sus, contestatoarea arată că, în data de 20.01.2023, a solicitat autorității contractante următoarele clarificări cu privire lotul nr. 2 echipamente de Transfuzie, respectiv:

1. Divizarea lotului în cauză în trei loturi diferite, deoarece cele trei produse care se doresc a fi achiziționate au funcționalități diferite și sunt folosite în aproape toate secțiile spitalului. La această solicitare, precizează contestatoarea, răspunsul autorității contractante a fost că „nu se acceptă divizarea în loturi diferite a acestora”.

În susținerea cererii sale de divizare a lotului nr. 2, contestatoarea prezintă următoarele argumente:

a) Frigiderele care se doresc a fi achiziționate nu sunt specifice Unității de Transfuzie sanguină, deoarece operează la temperaturi între +2/+15 grade C, acest tip de frigider putând fi folosit și în alte secții ale spitalului, cum ar fi laborator analize medicale sau farmacie. Prin urmare, aceste frigidere nu sunt utilizate, în mod exclusiv, din punct de vedere al parametrilor de temperatură și funcționali, numai în unitatea de transfuzie sanguină a spitalului.

De asemenea, afirmă SC ... SRL, principalele produse care tranzitează secția de Transfuzie sanguină sunt sângele uman, plasma umană și derivatele acestora, care, conform normelor medicale se depozitează în frigidere, respectiv congelatoare specializate, cu temperaturi variabile de la -30 grade C la + 4/6 grade C.

b) Produsul aparat de dezghețat plasma se folosește în aproape toate secțiile spitalului, cum ar fi: ATI, chirurgie, oncologie, hematologie, urologie, etc. și nu numai în secția de Transfuzie sanguină.

c) Produsul geantă omologată transport probe/fluide umane, este folosit la transportul sângelui uman și a derivatelor acestuia în toate secțiile spitalului.

În concluzie, contestatoarea susține nu există nicio justificare de a solicita achiziționarea a 3 produse medicale cu funcționalități și

aplicabilități distincte într-un singur lot, cu o singură excepție, în opinia sa, atunci când se intenționează favorizarea unui anumit ofertant.

Față de cele de mai sus, contestatoarea afirmă că ofertantul favorizat ar fi ... SRL, care are în portofoliu de produse vânzarea exact a acestor produse solicitate la lotul nr. 2, produse care se pot regăsi pe site-ul acestei firme sub denumirea de „Expert Laborator", caracteristicile tehnice ale acestor produse, fiind identice cu caracteristicile tehnice inserate în caietul de sarcini al licitației.

2. Contestatoarea arată că a solicitat modificarea unor specificații tehnice de la lotul nr. 2, respectiv pct.2.2. frigider omologat pentru probe de laborator, pentru a putea participa la această licitație în virtutea aceluiași articol 156 din Legea nr. 98/2016, unde se folosește sintagma „sau echivalent". La aceasta solicitare, autoritatea contractantă a răspuns următoarele: *„drept urmare se vor menține cerințele din caietul de sarcini pentru 2.2 frigider omologat pentru probe de laborator 2 buc, atât în ceea ce privește modul de echipare și compartimentare, cât și în ceea ce privește dimensiunile exterioare și interioare."*

În opinia SC ... SRL, răspunsul ... este unul vădit părtinitor, neechivoc, care favorizează ... SRL, atât prin menținerea lotului format din cele 3 produse medicale, cât și prin respingerea oricărei alternative de ofertă a altor firme participante. Față de cele de mai sus, contestatoarea redă specificațiile tehnice proprii frigiderului produs de firma ..., reprezentată în România de ... SRL, care vinde modelul MEDICA 2T 280 ECT-F TOUCH, cu specificațiile tehnice identice până la în cele mai mici detalii cu specificațiile inserate în caietul de sarcini al licitației.

De asemenea, contestatoarea afirmă că un alt produs care urmează a fi achiziționat, respectiv aparatul de dezghețat plasma, este produs de firma ..., ce se găsește în portofoliul firmei ... SRL și ale căreia specificații tehnice sunt identice cu cele din caietul de sarcini; aparatul poarta denumirea de ....

În ceea ce privește ultimul produs al lotului nr.2 - geantă omologată transport probe/fluide, contestatoarea afirmă că, din punct de vedere al specificațiilor tehnice, este identic cu produsul firmei ... din Germania - ..., care este reprezentată tot de ... SRL.

Față de cele de mai sus, contestatoarea precizează că, la rândul său, reprezintă mai multe firme din Europa, care au produse echivalente cu cele solicitate în caietul de sarcini, dar nu identice.

Pentru aceste motive, pe lângă divizarea lotului nr. 2 în 3 loturi distincte, câte un lot pentru fiecare aparat licitat, SC ... SRL solicită și modificarea specificațiilor tehnice pentru frigidere, astfel:

Specificații tehnice cerute în caietul de sarcini pentru frigider omologat pentru probe de	Specificații tehnice spre acceptare „sau echivalent"

laborator	
Caracteristici:	
Interval de temperatură: +2/15°C pentru ambele compartimente	
Capacitate: între 127-129 lt. Pentru un compartiment (x2 pentru ambele compartimente)	
Capacitate brută: între 150-155 lt. Pentru un compartiment (x2 pentru ambele compartimente)	
Dimensiuni exterioare (L x A x H) cm: între 50 x 64 x 175 și 54 x 68 x 179	
Dimensiuni interioare: (L x A x H) cm: între 42 x 50 x 40 și 46 x 54 x 44 pentru un compartiment (x2 pentru ambele compartimente)	
Greutate: între 106-115 KG	Se acceptă și o greutate de 150 kg
Structură și izolație: oțel pre-acoperit igienizat cu activitate bacteriostatică, de culoare albă, interior/exterior (material rezistent la coroziune); izolație poliuretan grosime 40 mm	
Ușă: 2 uși din sticlă cu panouri triple din sticlă	
Role: role	
Iluminat: Tip led cu luminozitate reglabilă	Se acceptă și iluminat tip led fără luminozitate reglabilă
Dotări interioare recomandate: nr. rafturi între 1-3 pentru un compartiment (x2 pentru ambele compartimente)	
Sistem interschimbabil care permite combinarea	
Rafturi deschise din sârmă susținute de cleme din plastic reglabile pe înălțime (dim.cm.: între 47x38 și 50x42);	
Sertare extractibile din aluminiu	

montate pe glisiere telescopice (dim. cm. aproximativ 10x45x7,5 pentru 3 compartimente)	
Controler ECT-F Touch	Să se accepte și un controller tip display LED
CONTROLER ECT-F TOUCH cu sistem de înregistrare și alarme	Să se accepte și un controller tip display LED cu sistem de alarme și înregistrare
Controler nou cu ecran tactil TFT de 6.5 – 7.5 inchi, ușor de citit de la distanță, cu grafi în timp real al temperaturilor și altor funcții selectate vizibil întotdeauna din pagina de pornire	Să se accepte și un controller tip display LED de 3,5 inchi
Înregistrarea temperaturii din ultimii 9-11 ani	Să se accepte și înregistrarea temperaturii din ultimii 5 ani
Sistem de alarmă acustică și vizuală pentru abateri de temperatură, ușă deschisă, condensator și defecțiuni	
Termostat de siguranță împotriva înghețului și supraîncălzirii	Să se accepte și fără termostat de siguranță, deoarece la depășirea temperaturii setate intervine alarma
Card SD cu acces frontal: poate stoca între 9-11 ani de înregistrare a datelor și documente relevante, cum ar fi manuale, listă de piese de schimb, videoclipuri cu privire la instalare și cele mai frecvente operațiuni.	Să se accepte toate documentele relevante: manual, listă de piese de schimb să fie depuse împreună cu procesul-verbal de instalare și punere în funcțiune
Port USB care permite descărcarea datelor direct de pe panoul frontal	
Secțiune multimedia cu zonă de tutorial pentru filme cu instrucțiuni, manuale de service, scheme electrice, etc.	Să se accepta ca toate documentele relevante: manual de operare, listă de piese de schimb să fie depuse împreună cu procesul-verbal de instalare și punere în funcțiune. Manualul de

	service și schemele electrice nu sunt în atribuțiile operatorului.
Contact uscat pentru conexiunea la distanță	
Port RJ45 pentru LAN/Ethernet	Să se accepte modulul Wi-Fi
Parola pentru pornirea și oprirea aparatului, pentru a proteja de accesul utilizatorilor neautorizați	
Slot pentru cartela SIM	Să se elimine această cerință, deoarece echipamentul având model Wi-fi prin care se poate monitoriza de la distanță
Server Web integrat	Să se elimine această cerință, deoarece nu există o rețea cu același tip de echipamente ca să poată fi integrat un server WEB
Alarme Acustică și vizuală pentru abateri de temperatură și defecțiuni, cu înregistrare automată	
Termostat de siguranță	Să se accepte și fără termostat de siguranță, deoarece la depășirea parametrilor, echipamentul intră în alarmă.
Înregistrare date și evenimente: între 9-11 ani pe card SD	Să se accepte și înregistrarea pe o perioadă de 5 ani doar în memoria displayului
Graficul temperaturii: 2 grafice personalizabile în timp real, pentru ambele compartimente, vizibile mereu de pe pagina de start	Să se elimine această cerință
Conectivitate Port USB-SD-SIM cu acces frontal; Contact uscat; Port Serial RJ45	Să se accepte doar port USB și conectivitate wi-fi în loc de port serial RJ45
Tip de refrigerare Aer forțat, ventilat	
Dezghețare Automată cu evaporarea automată a apei din condens	
Tip de gaz frigorific: R134A sau R290 fără CFC	Să se accepte gaz frigorific ecologic
Tensiune de rețea 230V/1/50Hz	

Consum de energie 24 ore: max 1kWh/24 ore	
Consum de energie instantaneu: între 0,12 – 01,16 kW pentru ambele compartimente	
Emisia de căldură: între 44 – 46W pentru ambele compartimente	
Nivel de zgomot < 45 dB	
Temperatura ambiantă: +16/+38°C; umiditate 60%	
Conector: Schuko	
Accesorii	
Blocare electrică digitală cu cheie	Să se accepte blocare ușă cu cheie normală
Ușa se deschide printr-o apăsare ușoară pe pictograma cheii din pagina de pornire și poate fi protejată prin parolă. Cheie mecanică furnizată în caz de defecțiune.	Să se elimine această cerință, deoarece accesul la parametrii echipamentului se face cu o parolă pe displayul touch screen și nu este necesară o deschidere din panoul de control.
Roțile cu frâne	
Raft suplimentar	
Sertar extractibil din aluminiu cu compartimentări	
Parte frontală din plexiglas pentru sertare	
Baterii de rezervă	
8 baterii reîncărcabile Nihm tip AA de 1,2 Volți, ușor de înlocuit, pentru alarmă de pană de curent	Să se elimine această cerință, deoarece este specifică numai controlerului ECT-F TOUCH, echipamentul având baterie de rezervă, care înregistrează alarme, pană de curent, etc.
Placă terminal externă pentru Ethernet/Contact uscat	
Monitor Digital Dmlp Touch	Să se elimine această cerință, pentru că acest monitor digital Dmlp Touch este numai pentru displayul TFT comandat de controller ECT-F TOUCH
Sistem independent de alarmă vizuală/acustică și înregistrare,	Înregistrarea acustică, vizuală cu o precizie de 0,1 grade C

cu o precizie de 0,1°C datorită sondei PT 100 folosită pentru detectarea temperaturii. DMLP va prelua funcțiile de alarmă atunci când este instalat ca modul integrat de controlerul principal ECT-F Touch. Este alimentat de baterii reîncărcabile standard pentru a înregistra temperaturile și evenimentele în caz de întrerupere a curentului (kit inclus). Descărcarea datelor este gestionată de software-ul CAPTURE furnizat pe CARD SR: datorită acestui software este posibilă producerea de grafice și file de date înregistrate.	datorită sondei PT 100 folosită pentru detectarea temperaturii se regăsește în memoria displayului TFT Touch screen și va fi memorată putând fi descărcată ulterior chiar dacă curentul s-a întrerupt. Memoria alarmelor acustica și vizuale este menținută de către bateria de rezervă. Să se elimine celelalte cerințe care sunt dedicate acestui tip de display ECT-F Touch Screen
Conformitate DIN 58345	
Include blocare electrică digitală cu cheie, baterii de rezervă pentru întreruperi de curent și placă terminal externă pentru contact uscat	Să se accepte și blocarea ușii cu o cheie manuală
Priză internă	Să se elimine această cerință, nu se specifică folosința acestei prize
Port cablu mm: între 34 – 36 cu capac	Să se elimine această cerință care este specifică numai unui singur model de echipament
Port cablu mm: între 14 – 16	Să se elimine această cerință care este specifică numai unui singur model de echipament
Senzor de umiditate	Să se elimine această cerință care este specifică numai unui singur model de echipament
Sonda PT100 (contacte libere)	
Stabilizator de tensiune	Să se elimine această cerință care este specifică numai unui singur model de echipament. Stabilizatorul de tensiune este un echipament separat care nu face parte integrată din dotările

	frigiderului
Modul convertor 4-20mA	
Frecvență: între 55-65 Hz	
114 – 116 V	Să se elimine această cerință, deoarece în Europa și în România tensiunea de alimentare a oricărui echipament electric este de 230V – 60 Hz și nu în 114 – 116V
CERINȚE GENERALE:	
Livrarea echipamentelor se va efectua în maxim 30 zile de la primirea comenzii din partea autorității contractante	Să se accepte și livrarea produselor într-un interval care să nu depășească 60 de zile de la primirea comenzii
Termen de garanție: minim 24 luni de la data instalării și punerii în funcțiune a echipamentului. Se va prezenta o declarația pe proprie răspundere.	
Aparatele trebuie să fie noi.	
În perioada de garanție, toate costurile privind repararea și/sau înlocuirea aparatelor, accesoriilor sau componentelor stricate vor fi suportate de către furnizorul aparatului, conform condițiilor certificatului de garanție.	
Livrarea la locul de montaj cu toate operațiile pe care le presupune aceasta (transport, dispozitive de ridicat și manipulat echipamentele), precum și instalare, montajul, punerea în funcțiune a echipamentelor vor fi asigurate de către furnizor cu personal autorizat și sunt operații incluse în preț. Se va anexa o declarație în acest sens.	
Timpul de răspuns la solicitările de service în perioada de garanție va fi de maxim 24 de ore de la primirea sesizării de la beneficiar, iar intervenția se va	

desfășura la locul de funcționare al aparatului.	
Instruirea personalului medical se face la locul de funcționare a dispozitivului, iar costul instruirii este inclus în prețul contractului. Instruirea personalului medical se va face de către specialiști ai furnizorului.	
Echipamentul trebuie să îndeplinească toate condițiile legale de punere pe piață pe teritoriul României. Se va prezenta: - Certificat de conformitate CE pentru produs (dacă se impune în funcție de clasa echipamentului ofertat) – Declarație de conformitate CE pentru produs emisă de un organism notificat sau Declarația de conformitate ca producătorului privind echipamentul medical ofertat. Se vor prezenta documentele în copie „conform cu originalul” și traducere autorizată.	

În probațiune, au fost atașate, în copie, înscrisuri.

Prin adresa nr. 5897/267/C6/06.02.2023, în temeiul dispozițiilor art. 61^{1} alin. (2^{1}) din Legea nr. 101/2016, Consiliul i-a solicitat contestatoarei să transmită dovada constituirii cauțiunii în cuantum de 1.914,45 lei.

Prin corespondența înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 6256/08.02.2023, ... SRL a transmis la dosarul cauzei, în original, recipisa de consemnare nr. 208864550/1 din 07.02.2023, în valoare de 1.914,45 lei, emisă de CEC BANK – Unitatea Calea București N1.

Prin adresa nr. 3122/09.02.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 6631/09.02.2023, cu privire la contestația formulată de ... SRL, autoritatea contractantă ..., a prezentat argumente în acest sens.

Referitor la solicitarea contestatoarei de divizare a lotului nr. 2 în trei loturi diferite, deoarece cele trei produse care se doresc a fi achiziționate au funcționalități diferite și sunt folosite în aproape toate secțiile spitalului, autoritatea contractantă susține că toate echipamentele din componența Lotului nr. 2 sunt echipamente care, așa

cum reiese și din denumirea lotului - echipamente pentru transfuzie, se vor folosi în cadrul aceleiași structuri medicale și anume Unitatea de transfuzie sanguină, motiv pentru care nu se acceptă divizarea în loturi diferite a acestora.

... menționează că în situația ipotetică în care în portofoliul contestatoarei nu s-ar regăsi unul dintre cele 3 echipamente componente ale lotului nr. 2 - echipamente pentru transfuzie, aceasta din urmă poate face uz de prevederile art. 53 din Legea nr. 98/2006 cu modificările și completările ulterioare având dreptul de a participa la procedură în asociere.

Autoritatea contractantă confirmă faptul că frigiderele care se doresc a fi achiziționate sunt achiziționate pentru a fi utilizate în Unitatea de transfuzie sanguină.

Totodată, învederează că produsul - Aparat de dezgheţat plasma, se folosește exclusiv în cadrul Unității de transfuzie sanguină pentru operațiunile de dezgheţat plasma sau încălzit sânge, produse sanguine care sunt transfuzate după efectuarea tuturor probelor de compatibilitate.

De asemenea, precizează că produsul - Geanta omologată transport probe/fluide umane este folosită pentru transportul sângelui sau al altor produse sanguine din cadrul Unității de transfuzie sanguină în alte secții ale spitalului pentru a fi transfuzate.

În opinia autorității contractante, este fără echivoc faptul că toate echipamentele componente ale lotului nr. 2 sunt folosite de același personal medical, în cadrul aceleași structuri medicale și anume Unitatea de transfuzie sanguină.

Referitor la solicitările contestatoarei de modificare a unor specificații tehnice pentru frigider omologat pentru probe de laborator, ... arată că specificațiile tehnice stabilite în caietul de sarcini definesc caracteristicile produselor pe care autoritatea contractantă le consideră necesare pentru desfășurarea activității, pe care dorește să le achiziționeze, nu în funcție de dorințele contestatoarei, ci în funcție de propriile-i necesități.

În acest sens, precizează că dorește achiziționarea unui frigider omologat pentru probe de laborator cu două compartimente care prezintă în plus, așa cum contestatoarei i s-a exemplificat în răspunsul la solicitarea de clarificări, unele avantaje cum ar fi: simplifică utilizarea și mai ales menține temperatura setată la un nivel optim prin posibilitatea deschiderii separate a ușilor celor două compartimente, precum și o distribuire și o gestionare mult mai facilă a probelor.

Or, în momentul în care contestatoarea impune achiziționarea unui frigider fără două compartimente și 2 uși separate, în măsura, altul decât cel necesar autorității contractantă, este lesne de înțeles că nu se pot accepta solicitările de modificare a caracteristicilor tehnice izvorâte din

această solicitare, răspunsul la solicitarea de clarificări neputând fi altul decât că se vor menține cerințele din caietul de sarcini pentru 2.2 Frigider omologat pentru probe de laborator - 2 buc, atât în ceea ce privește modul de echipare și compartimentare cât și în ceea ce privește dimensiunile exterioare și interioare.

De asemenea, autoritatea contractantă afirmă că SC ... SRL suplimentează solicitarea de clarificări inițială cu ,,o pleiadă de alte noi clarificări care nu au fost solicitate la momentul oportun''. În opinia autorității contractante, obiectul contestației fiind acela de modificare a documentației de atribuire, solicitarea de clarificări fiind doar un pretext pentru a putea contesta procedura. În acest context, autoritatea contractantă precizează că societatea contestatoare critică răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr. 1867/27.01.2023, postat în Sistemul Electronic de Achiziție Publică în data de 30.01.2023.

Autoritatea contractantă precizează că înainte de etapa depunerii ofertelor, orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare, însă, în opinia sa, modificarea documentației de atribuire nu poate fi cerută pe această cale, operatorul economic fiind ținut la a solicita și având dreptul de a primi numai clarificări sau informații suplimentare.

Prin urmare, ... afirmă că întreaga motivare a contestației formulate constă în critici referitoare la prevederi ale documentației de atribuire, care în opinia sa sunt tardiv formulate față de data la care prevederile documentației de atribuire au fost cunoscute contestatoarei, respectiv 06.01.2023.

Pe cale de consecință, susține autoritatea contractantă, criticarea dispozițiilor documentației de atribuire la 03.02.2023 (data înregistrării contestație la sediul Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor) reprezintă un demers tardiv, raportat la prevederile exprese ale art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016. În măsura în care dorea modificarea documentației de atribuire, autoarea contestației era ținută la a respecta procedura și termenele stabilite prin dispozițiile Legii nr. 101/2016, calea aleasă de aceasta, respectiv solicitarea de modificare adresată nouă printr-o clarificare vizând documentația de atribuire, nefiind destinată obținerii unui astfel de rezultat.

Având în vedere cele expuse, precum și faptul că solicitările din cuprinsul contestației vizează exclusiv modificarea documentației de atribuire, autoritatea contractantă solicită Consiliului să constate tardivitatea contestației și, în baza art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, să respingă ca tardiv formulată, precum ca și nefondată contestația depusă de SC ... SRL.

Prin adresa nr. 30/10.02.2023, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 6938/10.02.2023, ca urmare a punctului de vedere transmis de autoritatea contractantă, contestatoarea a formulat următorul răspuns:

1. Asocierea între 2 sau mai multe firme pentru a putea participa într-o licitație este o excepție de la regulă, un caz special și nu poate constitui o obligație pentru firmele participante într-o procedură în vederea depunerii unei oferte. Asocierea rămâne un drept și nu o obligație. În opinia sa, dacă specificațiile tehnice, respectiv condițiile de participare într-o procedură pentru potențialii ofertanți sunt corect stabilite, asocierea în vederea realizării unei oferte nu mai este necesară.

De asemenea, SC ... SRL arată că libera concurență, împreuna cu celelalte principii fundamentale care caracterizează domeniul achizițiilor publice de bunuri și servicii au ca finalitate permisiunea ofertanților luați individual, de a participa cu oferte la procedurile respective și numai ca o excepție asocierea acestora, în opinia contestatoarei, această modalitate fiind o îngrădire relativă a dreptului unei societăți comerciale de a participa individual la o procedură și în egală măsură aceasta imposibilitate este echivalentă cu încălcarea articolului 2 litera a, b din Legea nr. 98/2016, care vizează principiile nediscriminării și tratamentului egal.

2. Autoritatea contractantă face vorbire de faptul că tipul de frigider necesar unității de transfuzie sanguină este un frigider care se folosește cu precădere în laboratoarele spitalului sau în unitățile farmaceutice cu regim de temperatura 0-15° C. Față de acest aspect, contestatoarea ,,se întreabă'' atunci de ce a fost refuzată propunerea sa de a se achiziționa 2 unități de bănci de sânge, în care, pe lângă probe de laborator, puteau fi stocate și alte produse biologice care tranzitează unitatea de transfuzie sanguină a spitalului, cum ar fi sânge uman integral, masa trombocitară, masă leucocitară, masa eritrocitară etc., în condițiile în care cel mai important aspect ține de siguranța produselor biologice depozitate în aceste frigidere, derivate de sânge uman. De altfel, afirmă SC ... SRL, în orice unitate de transfuzie sanguină, pentru siguranța produselor biologice se achiziționează bănci de sânge, care sunt dispozitive medicale și nu frigidere de laborator sau de uz farmaceutic așa cum se întâmplă în cazul de față.

3. Contestatoarea arată că prin modul de compunere a lotului 2 al procedurii, ar fi favorizată, în mod exclusiv, firma ... SRL. În opinia contestatoarei, acest aspect fiind clar și pentru un nespecialist în domeniu.

4. SC ... SRL subliniază că din modul de întocmire a caietului de sarcini cu privire la lotul 2, precum și din specificațiile tehnice propria produselor solicitate în acest lot, se încearcă favorizarea firmei ... SRL, în detrimentul interesului real al autorității contractante.

Față de cele de mai sus, contestatoarea susține că autoritatea contractantă a încălcat art. 2, 139 și 156 din Legea 98/2016, deoarece nu poate exista o reală concurență între firmele potențial participante, în

acest caz sintagma data de articolul 156 alineat (3) „sau echivalent” neavând aplicabilitate.

Prin adresa nr. 3379/13.02.2023, înregistrată la CNSC sub nr. 7381/14.02.2023, autoritatea contractantă a înaintat dosarul achiziției publice.

Din documentele depuse la dosarul cauzei și din susținerile părților, Consiliul reține următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire, prin licitație deschisă, pe loturi, derulată online, în vederea atribuirii contractului având ca obiect: *„Contract de furnizare echipamente medicale în cadrul proiectului Consolidarea capacității de gestionare a crizei sanitare COVID-19 în cadrul ..., cod MySMIS 140881”, cod* CPV 38430000-8 Aparate de detectare și de analiză (Rev.2), publicând, în S.E.A.P., anunțul de participare nr. CN1051028/06.01.2023.

La pct. II.1.5) din cadrul anunțului de participare, organizatoarea procedurii a precizat că valoarea totală estimată este de 2.295.302,38 lei, fără TVA, iar pct. II.2.5) din cadrul aceluiași document, a fost stabilit criteriul de atribuire: *„cel mai bun raport calitate-preț*”, factorii de evaluare lu ponderea aferentă acestora fiind: ,,*prețul ofertei – 80%*'' și ,,*termenul de garanție al produselor – 20%*''.

În ceea ce privește lotul nr. 2 – Echipamente pentru transfuzie, conform celor menționate la pct. II.2.6 din anunțul de participare mai sus menționat, valoarea estimată este de 95.722,68 lei, fără T.V.A.

Totodată, la pct. II.2.4) Descrierea achiziției publice, din cadrul aceluiași anunț de participare se menționează că echipamentele aferente lotului nr. 2 sunt următoarele: ,,*aparat de dezghețat plasmă – 1 buc.; frigider omologat pentru probe de laborator – 2 buc.; geantă omologată transport probe/fluide umane – 2 buc.*''.

Conform dispozițiilor art. 160 alin. 1) și 3) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, conform cărora ,,*1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informaţii suplimentare în legătură cu documentaţia de atribuire (...) 3) Autoritatea contractantă are obligaţia de a publica răspunsurile însoţite de întrebările aferente la adresa de internet la care sunt disponibile documentele achiziţiei, indicată potrivit dispoziţiilor art. 150 alin. (2), luând măsuri pentru a nu dezvălui identitatea operatorului economic care a solicitat clarificările sau informaţiile suplimentare respective”.*

Prin raportare la norma juridică de mai sus, Consiliul reține că privitor la lotul nr. 2, prin adresa nr. 9/20.01.2023, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 1590/25.01.2023, pag. 23 – 24, SC ... SRL a solicitat autorității contractante următoarele: ,,*Referitor LOT 2 (...) 1. Divizarea acestui lot în trei loturi diferite: Aparat de dezgheţat plasmă – un lot, frigider omologat pentru probe de laborator – un lot, geantă omologată*

transport probe/fluide umane – un lot; 2. La punctul 2.2 din Lotul 2 – frigider omologat pentru probe de laborator: Frigiderele care se achiziționează sunt necesare compartimentului UTS din cadrul ..., pentru stocarea sângelui n uși al plasmei umane, care poate fi stocată la alt regim de temperatură. În mod normal, din punct de vedere medical, Spitalul trebuia să achiziționeze o bancă de sânge pentru siguranța absolută în depozitarea și păstrarea sângelui uman și nu un frigider de laborator care nu este dispozitiv medical conform directivei 93/42 EEC. Sângele uman și plasma sunt produse biologice, de importanță vitală pentru pacienții unui spital. Întregul circuit de transport și depozitare trebuie realizat cu strictețe maximă pentru a evita degradarea acestora. Opinia specialiștilor în domeniu recomandă cu strictețe depozitarea sângelui uman și a derivatelor acestuia în bănci de sânge care sunt dispozitivele medicale echipate corespunzător pentru acestea. Vă solicităm să admiteți achiziționarea unui frigider (bancă de sânge) cu un volum între 280 – 300 litri, echipat cu trei rafturi și trei sertare, fără a acea 2 compartimente și 2 uși separate, atâta timp cât temperatura în cele două compartimente este aceeași. Vă solicităm să renunțați la menționarea ca obligatorie a dimensiunilor interioare și exterioare, sau să admiteți și alte dimensiuni exterioare cuprinse între 66 – 68 cm x 63 – 65 cm x 184 – 185 cm și dimensiuni interioare cuprinse între 52 – 54 cm x 45 – 74 cm x 140 – 142 cm. Specificațiile tehnice ale frigiderelor, inserate în caietul de sarcini sunt în mod exclusiv proprii produsului MEDICA 2 T 280 ECT-F TOUCH, produs de firma ... Italia, reprezentată în România de firma .... Și celelalte produse incluse în Lotul 2, respectiv – Aparat de dezghețat plasma și geanta omologată transport probe/fluide umane – sunt produse de firmele ... Germania și ... Germania, reprezentate în România de aceeași firmă .... Cu alte cuvinte, persoana care a întocmit caietul de sarcini, în convenienţă indubitabilă cu reprezentanții firmei ... s-au înțeles să formeze un singur lot cu produsele firmei ..., pentru a nu mai permite și participarea altor firme concurente. Menționăm că produsele firmei noastre sunt de o calitate cel puțin egală cu cele ale firmei menționate, iar prețurile noastre sunt mult mai mici comparativ cu produsele similare ale firmei ...''.

La solicitarea de mai sus, autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. 1867/27.01.2023, publicată în S.E.A.P., în data de 30.01.2023, sub identificator CN1051028/00012, astfel:

,,1. Toate echipamentele din componența Lotului nr. 2 sunt echipamente care așa cum reiese și din denumirea lotului – Echipamente pentru transfuzie, se vor folosi în cadrul aceleiași structure medicale și anume Unitatea de transfuzie sanguină și nu se acceptă divizarea în loturi diferite a acestora. În situația ipotetică în care în portofoliul unui potential ofertant nu s-ar regăsi unul dintre cele 3 echipamente componente ale Lotului nr. 2 – Echipamente pentru transfuzie, acesta

din urmă poate face uz de prevederile art. 53 din Legea 98/2016 (…) având dreptul să participe la procedură în asociere; 2. Specificațiile tehnice stabilite în caietul de sarcini definesc caracteristicile produselor pe care autoritatea contarctantă le consideră necesare pentru desfășurarea activității și pe care dorește să le achiziționeze. Autoritatea contractantă dorește achiziționarea unui frigider omologat pentru probe de laborator cu două compartimente care prezintă în plus unele aventaje cum ar fi: simplifică utilizarea și mai ales menține temperature setată la un nivel optim prin posibilitatea deschiderii separate a ușilor celor două compartimente precum și o distribuire și o gestionare mult mai facilă a probelor. Drept urmare se vor menține cerințele din caietul de sarcini pentru 2.2. Frigider omologat pentru probe de laborator – 2 buc. atât în ceea ce privește modul de echipare și compartimentare cât și în ceea ce privește dimensiunile exterioare și interioare''.

În urma luării la cunoștință a conținutului documentului de mai sus, SC ... SRL a formulat contestația dedusă soluționării solicitând inclusiv ,,*suspendarea procedurii''.*

Prin Încheierea nr. 309/C6/267/09.02.2023, Consiliul a respins, ca nefondată, cererea de suspendare a procedurii de atribuire pentru lotul 2, formulată de către societatea ... SRL, în contradictoriu cu ....

Examinând susținerile părților, probatoriul aflat la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul constată următoarele:

În continuare, Consiliul va lua în considerare prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, *„Consiliul se pronunţă mai întâi asupra excepţiilor de procedură şi de fond, iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei''.*

Față de norma juridică de mai sus, Consiliul reține că, în cadrul punctului de vedere nr. 3/22/09.02.2023, înregistrat la C.N.S.C. sub nr. 6631/09.02.2023, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației în cauză ca tardiv formulată, pe motiv că ,,*întreaga contestație formulată constă în critici referitoare la prevederi ale documentației de atribuire*''.

Consiliul nu va lua în considerare afirmația de mai sus, în condițiile în care contestatoarea solicită, în mod explicit, ,,*anularea actului nr. 1867/27301.2023 - răspuns consolidat la solicitările de clarificări, publicat în SEAP în data de 30.01.2023*''.

Prin raportare la valoarea estimată a lotului nr. 2, respectiv 95.722,67 lei fără TVA, și cu luarea în considerare a prevederilor art. 8 alin. 1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, conform cărora ,,*Persoana care se consideră vătămată de un act al autorităţii contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorităţii contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum şi pentru recunoaşterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la*

cunoştinţă despre actul autorităţii contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziţie publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunţurilor de participare, potrivit legislaţiei privind achiziţiile publice, legislaţiei privind achiziţiile sectoriale sau legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii'', rezultă că ultima zi a termenului legal de contestare era data de **09.02.2023.** Prin urmare, transmiterea contestației în cauză, către Consiliul și autoritatea contractantă, în data de 03.02.2023, este în termenul legal stabilit de norma juridică mai sus invocată.

Pe cale de consecință, Consiliul va respinge excepția tardivității, invocată de către autoritatea contractantă față de contestația în cauză.

În continuare, Consiliul va lua în considerare dispozițiile art. 154 alin. 1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, conform cărora ,,*Autoritatea contractantă are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire care conţine toate informaţiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire*''.

De asemenea, conform celor menționate la pct. II.2.4) din anunțul de participare nr. CN1051028/06.01.2023, produsele aferente lotului nr. 2 – Echipamente pentru transfuzie, sunt următoarele: aparat de dezgheţat plasmă, frigider omologat pentru probe de laborator, geantă omologată transport probe/fluide umane.

În soluționarea prezentei cauze Consiliul reține că prima critică a contestatoarei vizează componența lotului în cauză, aceasta solicitând obligarea autorității contractante la ,,*divizarea lotului 2 în trei loturi diferite, deoarece cele trei produse care se doresc a fi achiziționate au funcționalități diferite și sunt folosite în aproape toate secțiile spitalului*''.

Față de cele de mai sus, Consiliul consideră ca demne de reținut dispozițiile art. 2 alin. 1) și 3) lit. c) din H.G. nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziţie publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice, conform cărora: ,,*1) În vederea realizării achiziţiilor publice, autoritatea contractantă înfiinţează în condiţiile legii un compartiment intern specializat în domeniul achiziţiilor (…); 3) lit. c) În aplicarea prezentelor norme metodologice, autoritatea contractantă, prin compartimentul intern specializat în domeniul achiziţiilor publice, are următoarele atribuţii principale: c) elaborează sau, după caz, coordonează activitatea de elaborare a documentaţiei de atribuire şi a strategiei de contractare (…) pe baza necesităţilor transmise de compartimentele de specialitate*''.

De asemenea, în conformitate cu prevederile art. 141 alin. 1) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, ,,*Autoritatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziţie publică şi a acordurilor-cadru şi, în acest caz, de a stabili dimensiunea şi obiectul loturilor, cu condiţia includerii acestor informaţii în documentele achiziţiei*''.

Prin raportare la cadrul juridic anterior fixat, Consiliul reține că autoritatea contractantă, prin compartimentul specializat, a elaborat strategia de contractare nr. 25780/12.12.2022, pag. 1 – 18, potrivit căreia ,,*În contextual pandemiei COVID – 19 a apărut necesitatea ca serviciile medicale oferite de ... să fie îmbunătățite prin dotarea cu echipamente medicale, necesare pentru gestionarea unei patologii mai complexe pe fondul pandemic, inclusiv cea COVID – 19m echipamente specializate pentru activitatea de prevenire, depistare și tratare a virsului COVID – 19, pentru desfășurarea activității medicale din cadrul secțiilor spitalului în condiții de maximă securitate*''.

Conform aceleiași strategii, autoritatea contractantă a divizat procedura de atribuire pe 5 (cinci) loturi, fiecare fiind aferent unei secții/activități a ..., respectiv: lotul nr. 1 – Laborator; lotul nr. 2 – Transfuzie (aparat de dezgheţat plasma, frigider omologat pentru probe de laborator, geantă omologată de transport probe/fluide umane); lotul nr. 3 – Bloc operator; lotul nr. 4 – Neonatologie; lotul nr. 5 – Sterilizare. Aceste informații regăsindu-se și în cadrul anunțul de participare nr. CN1051028/ 06.01.2023.

Potrivit celor stipulate la art. 3 alin. 1) lit. dd) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, noțiune de ,,*lot*'' este definite ca fiind ,,*fiecare parte din obiectul contractului de achiziţie publică, obiect care este divizat pentru a adapta dimensiunea obiectului contractelor individuale rezultate astfel încât* ***să corespundă mai bine nevoilor autorităţii contractante****, precum şi capacităţii întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conţinutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului*".

Prin urmare, din dispozițiile legale mai sus citate, se constată că împărțirea pe loturi a contractelor de achiziție publică reprezintă un drept al autorității contractante, destinația şi utilitatea produselor incluse în fiecare lot în parte (în cazul de față, lotul nr. 2), fiind, alături de necesitățile autorității contractante, cela mai importante repere în alcătuirea componenței respective.

Consiliul va lua în considerare că autoritatea contractantă, în baza principiului transparenței, consacrat la art. 2 alin. 2) lit. d) din Legea nr. 98/2016 pivind achizițiile publice, a răspuns la solicitarea contestatoarei de ,,*divizare a lotului 2*'', prin adresa nr. 1867/27.01.2023, publicată în

S.E.A.P., în data de 30.01.2023, sub identificator CN1051028/00012, că ,,*Toate echipamentele din componența Lotului nr. 2 sunt echipamente care așa cum reiese și din denumirea lotului – Echipamente pentru transfuzie, se vor folosi în cadrul aceleiași structuri medicale și anume Unitatea de transfuzie sanguină și nu se acceptă divizarea în loturi diferite a acestora''.*

Or, în condițiile în care astfel cum rezultă din motivarea de mai sus, autoritatea contractantă, prin raportare la propriile necesități, a prezentat argumente de ordin funcțional care au stat la baza alcătuirii lotului nr. 2 - Echipamente pentru transfuzie, Consiliul va respinge, ca nefondată, afirmația contestatoarei potrivit căreia ,,*divizarea lotului 2 în trei loturi diferite (...) s-ar impune deoarece echipamentele aferente nu sunt utilizate în mod exclusiv (...) numai în unitatea de transfuzie sanguină a spitalului*''.

De altfel, în acest caz, Consiliul constată că divizarea pe loturi, efectuată de către autoritatea contractantă, este în consonanță și cu prevederile recitalului 78, paragraful al doilea, teza finală din Directiva 2014/24/UE, potrivit cărora *„raportul individual sau documentele achiziţiei ar trebui să conţină o prezentare a principalelor motive care să susţină alegerea autorităţii contractante. Astfel de motive ar putea fi, de exemplu, că autoritatea contractantă constată că o astfel de împărţire (...) ar risca să facă executarea contractului excesiv de dificilă din punct de vedere tehnic sau costisitoare, sau că necesitatea de a coordona diferiţii contractanţi pentru loturi ar risca să submineze grav buna executare a contractului".*

Raționamentul Consiliului este susținut și la nivelul instanțelor de judecată, relevantă în acest sens fiind și Decizia nr. 1290/2017, pronunțată de CURTEA DE APEL BUCUREȘTI, Secția VIII-a Contencios Administrativ și Fiscal care a statuat următoarele: *„Este adevărat că măsura atribuirii pe loturi a contractului de achiziţie favorizează participarea la proceduri a întreprinderilor mici şi mijlocii, aceasta fiind şi raţiunea modificărilor şi transparentizării procedurilor de atribuire. Însă acest deziderat nu trebuie absolutizat, ştiut fiind că un prim principiu de bază al procedurii de achiziţie este acela al interesului public şi al cheltuirii resurselor publice în conformitate cu acest interes (...) Prin urmare, justificarea fiind pertinentă şi în conformitate cu interesul public urmărit prin achiziţionarea produselor supuse achiziţiei, Curtea nu observă niciun argument pentru care măsura autorităţii de a atribui contractul într-un singur lot să fie supusă cenzurii instanţei de judecată. Nu pot fi primite argumentele petentei care a susţinut că, prin modalitatea de atribuire aleasă de intimat, se înfrânge concurenţa între potenţialii operatori economici participanţi la procedura de atribuire sau chiar se împiedică participarea unora, în condiţiile în care unii dintre aceştia nu ar fi furnizori/distribuitori ai tuturor produselor pe care*

autoritatea contractantă intenţionează să le achiziţioneze. Această chestiune ţine de specificul contractului a cărei atribuire face obiectul procedurii (...) , având în vedere că protoxidul de azot nu se poate administra separat, ci doar în amestec cu oxigenul medicinal, astfel încât măsura adoptată a fost pe deplin justificată de autoritate. În raport de toate considerentele expuse mai sus, Curtea constată că plângerea este neîntemeiată."

Totodată, Consiliul consideră ca fiind demne de interes și dispozițiile art. 141 alin. 3) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, conform cărora ,,*În situaţia în care autoritatea contractantă nu recurge la atribuirea contractului pe loturi, aceasta are obligaţia de a justifica decizia de a nu atribui contractul pe loturi*''. Cu toate acestea, după cum se poate observa în prezenta cauză, autoritatea contractantă a justificat divizarea procedurii în cauză pe cele 5 (cinci) loturi, argumentele prezentate contestatoarei, prin adresa nr. 1867/27.01.2023, publicată în S.E.A.P., în data de 30.01.2023, cu privire la modul în care a fost alcătuit lotului nr. 2 - Echipamente pentru transfuzie, demonstrând că aceasta a respectat și principiul transparenței consacrat la art. 2 alin. 2) lit. d) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

În concluzie, fragmentarea obiectului contractului, în vederea asigurării accesului sporit al ofertanţilor la procedură și libera competiţie dintre aceştia, nu poate constitui singurul deziderat al procedurii de achiziţie publică, autoritatea contractantă fiind aceea care stabileşte, în funcţie de condiţiile concrete, toate detaliile procedurii de atribuire, în scopul realizării unei cât mai eficiente utilizări a fondurilor alocate, în conformitate cu planul de achiziţii din cadrul proiectului.

Relevantă în sensul celor de mai sus este și Decizia nr. 511/2022, pronunțată de către CURTEA DE APEL ALBA IULIA, conform căreia ,,(...) *și în situația în care cuprinderea celor 3 produse în același lot ar fi eronată, Consiliul trebuie să aibă în vedere dacă gravitatea acestei erori justifică măsura anulării procedurii pentru acest lot. În luarea deciziei Consiliul trebuie să aibă în vedere proporționalitatea între eroarea documentației de atribuire cu privire la componența lotului și măsura cea mai dură care se poate lua cu privire la remedierea documentației de atribuire, care este cea de anulare a procedurii. În acest caz, cu siguranță măsura anulării procedurii ar fi mult disproporționată, raportat la numărul mic de potențiali ofertanți care sunt ultraspecializați în furnizarea doar a 1-2 produse din cele care fac obiectul lotului 2 (...) analiza criticilor contestatoarei va avea în vedere urmărirea aspectelor de nelegalitate, şi nu de oportunitate, chestiunile de oportunitate intrând în marja de apreciere a autorităţii contractante (...) autoritatea contractantă trebuie să evalueze fiecare procedură de achiziţie publică, în parte, şi să aleagă modalitatea de organizare a procedurii aplicabile şi de întocmire a documentaţiei de atribuire, care să asigure cel mai bine*

atingerea scopului urmărit prin încheierea contractului şi o utilizare cât mai eficientă a fondurilor publice (...) Fragmentarea obiectului contractului, în vederea asigurării accesului sporit al ofertanţilor la procedură şi libera competiţie dintre aceştia, nu poate constitui singurul deziderat al procedurii de achiziţie publică, autoritatea contractantă fiind aceea care stabileşte, în funcţie de condiţiile concrete, toate detaliile procedurii de atribuire, în scopul realizării unei cât mai eficiente utilizări a fondurilor publice si a satisfacerii intereselor sale (...) Aşa fiind, în lipsa unor dispoziţii legale exprese şi imperative, revine autorităţii contractante rolul de a asigura un echilibru între interesele sale (în condiţiile în care regula este aceea a priorităţii interesului publice, în dauna celui privat, al operatorilor economici) modalitatea de atingere a acestora - ceea ce presupune stabilirea obiectului contractului, a documentaţiei şi a întregii proceduri de atribuire precum şi respectarea legislaţiei în materia achiziţiilor publice''.

Soluții similare au dispus și CURTEA DE APEL ORADEA (dosar nr. 157/35/2022), CURTEA DE APEL PLOIEȘTI (dosar nr. 317/42/2022), CURTEA DE APEL BUCUREȘTI (dosar nr. 4591/2/2022), CURTEA DE APEL IAȘI (dosar nr. 736/45/2022), respectiv CURTEA DE APEL CLUJ (dosar nr. 1082/33/2022).

Față de cele de mai sus, Consiliul va respinge, ca nefondată, solicitarea contestatoarei de ,,*divizarea Lotului 2 în trei loturi diferite*''.

Cea de-a doua critică a contestatoarei vizează faptul că autoritatea contractantă, prin adresa nr. 1867/27.01.2023, publicată în S.E.A.P., în data de 30.01.2023, nu a dat curs solicitării sale prin care cerea următoarele: ,,(…) *să admiteți achiziționarea unui frigider (bancă de sânge) cu un volum între 280 – 300 litri, echipat cu trei rafturi și trei sertare, fără a acea 2 compartimente și 2 uși separate, atâta timp cât temperatura în cele două compartimente este aceeași. Vă solicităm să renunțați la menționarea ca obligatorie a dimensiunilor interioare și exterioare, sau să admiteți și alte dimensiuni exterioare cuprinse între 66 – 68 cm x 63 – 65 cm x 184 – 185 cm și dimensiuni interioare cuprinse între 52 – 54 cm x 45 – 74 cm x 140 – 142 cm''.*

În conformitate cu dispozițiile art. 20 alin. 10) din H.G. nr. 395/2016, ,,*Caietul de sarcini de sarcini conţine, în mod obligatoriu, specificaţii tehnice care reprezintă cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesităţii autorităţii contractante*''.

Prin raportare la norma juridică de mai sus, Consiliul reține că autoritatea contractantă a elaborat pentru produsul - Frigider omologat pentru probe de laborator, următoarele specificații tehnice din cadrul caietului de sarcini, pag. 29 - 32: ,,*Capacitate: între 127 – 129 lt (...) Capacitate brută: între 150 – 155 lt. (...) Dimensiuni exterioare între 50*

x 64 x 175 și 54 x 68 x 179 (...) Dimensiuni interioare între 42 x 50 x 40 și 46 x 54 x 44 (...) 2 compartimente (...) 2 uși''.

La solicitarea contestatoarei, de modificare a caracteristicilor de mai sus, autoritatea contractantă a răspuns prin adresa nr. 1867/27.01.2023, publicată în S.E.A.P., în data de 30.01.2023, sub identificator CN1051028/00012, astfel: (…) *2. Specificațiile tehnice stabilite în caietul de sarcini definesc caracteristicile produselor pe care autoritatea contarctantă le consideră necesare pentru desfășurarea activității și pe care dorește să le achiziționeze. Autoritatea contractantă dorește achiziționarea unui frigider omologat pentru probe de laborator cu două compartimente care prezintă în plus unele avantaje cum ar fi: simplifică utilizarea și mai ales menține temperatura setată la un nivel optim prin posibilitatea deschiderii separate a ușilor celor două compartimente precum și o distribuire și o gestionare mult mai facilă a probelor. Drept urmare se vor menține cerințele din caietul de sarcini pentru 2.2. Frigider omologat pentru probe de laborator''*.

Față de răspunsul de mai sus al autorității contractante, contestatoarea se limitează la a susține că prin menținerea dimesiunilor aferente ,,*se respinge oricare alternativă de ofertă a altor firme participante*'', fără însă a prezenta argumente concrete cu privire la modul de restricționare a participării la procedura de atribuire în cauză. După cum se poate observa, pentru specificațiile tehnice respective, autoritatea contractantă prezintă un interval pentru fiecare dimeniune în parte și nu valori fixe, nefiind deci îngrădită participarea ofertanților respectivi.

Totodată, Consiliul nu va reține afirmațiile contestatoarei privind ,,*banca de sânge*'' în condițiile în care autoritatea contractantă a precizat clar că va achiziționa un ,,*Frigider omologat pentru probe de laborator*''. În mod corelativ, nu vor fi luate în considerare nici alegațiile contestatoarei cu privire la ,,*observarea atentă a site-ului*'', având în vedere că informațiile conținute de site au caracter pur informativ, nu obligatoriu cu privire la un produs sau altul.

Prin urmare, Consiliul constată că, în cazul de față, nu se poate face vorbire de o restricționare care să îngrădească accesul la licitație, autoritatea contractantă respectând la elaborarea documentației de atribuire și dispozițiile art. 50 din Legea nr. 98/2016, care stipulează faptul că *„(1) Autorităţile contractante nu vor concepe sau structura achiziţiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispoziţiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenţei. (2) În sensul, se consideră că există o restrângere artificială a concurenţei în cazul în care achiziţia ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiţi operatori economici.”*

De altfel, prin intermediul contestației în cauză, ... SRL își promovează propriile produse sub pretextul că ,,*modificările solicitate nu influențează în niciun fel calitatea și siguranța actului medical*'', în sensul obligării autorității contractante de a-și adapta necesitățile la acesta și nu invers, astfel cum solicită legislația în vigoare, concluzie susținută de motivarea anterioară, care conduce la respingerea solicitărilor aferente, ca fiind nefondate.

Conduita de mai sus este validată și la nivelul instanțelor de judecată, exemplificatoare în acest sens fiind decizia nr. 282/2022, emisă de către CURTEA DE APEL ORADEA, SECȚIA DE CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL, potrivit căreia ,,(…) *autoritatea contractantă îşi cunoaşte cel mai bine nevoile iar principiul libertăţii contractuale implică cerinţa ca acesteia să nu îi fie impusă încheierea unui contract în alte condiţii sau cu privire la alte produse decât are nevoie, Curtea constată că nu se impune modificarea documentaţiei de atribuire (...) atât timp cât autoritatea contractantă îşi doreşte un astfel de produs (...) Sub acest aspect, aşa cum s-a arătat anterior, Curtea are în vedere faptul că autoritatea contractantă îşi cunoaşte cel mai bine nevoile, neputând fi obligată să solicite un produs care nu îi satisface nevoile pentru care doreşte să îl folosească*".

În ceea ce privește criticile contestatoarei referitoare la alte specificații tehnice aparținând ,,*frigiderului omologat pentru probe de laborator*'', Consiliul reține că niciuna dintre acestea nu au făcut obiectul adresei nr. 1867/27.01.2023, publicată în S.E.A.P., în data de 30.01.2023, prin care autoritatea contractantă a răspuns la solicitările de clarificări aferente documentației de atribuire.

Prin urmare, conform dispozițiilor art. 8 alin. 2) din Legea nr. 101/2016, ,,*În cazul în care contestaţia priveşte conţinutul documentaţiei de atribuire, publicată în Sistemul electronic de achiziţii publice, denumit în continuare SEAP, data luării la cunoştinţă este data publicării documentaţiei de atribuire*''; în cazul de față, data de 06.01.2023,

Având în vedere cele de mai sus, prin raportare la valoarea estimată a lotului nr. 2, respectiv 95.722,67 lei fără TVA, cu luarea în considerare a prevederilor art. 8 alin. 1) lit. b) din Legea nr. 101/2016 (,,*Persoana care se consideră vătămată de un act al autorităţii contractante poate sesiza Consiliul în vederea anulării actului autorităţii contractante, obligării acesteia la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, precum şi pentru recunoaşterea dreptului pretins sau a interesului legitim, în termen de: b) 7 zile, începând cu ziua următoare luării la cunoştinţă despre actul autorităţii contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea estimată a procedurii de achiziţie publică/sectorială sau de concesiune este mai mică decât pragurile valorice în raport cu care este obligatorie transmiterea spre*

publicare către Jurnalul Oficial al Uniunii Europene a anunţurilor de participare, potrivit legislaţiei privind achiziţiile publice, legislaţiei privind achiziţiile sectoriale sau legislaţiei privind concesiunile de lucrări şi concesiunile de servicii''), rezultă că ultima zi a termenului legal de contestare era **13.01.2023** și nu 03.02.2023, când ... SRL a formulat criticile aferente.

În acest sens, Consiliul are în vedere și mențiunile finale ale autorității contractante, din cadrul punctului de vedere nr. 3379/ 13.02.2023, înregistrate la C.N.S.C. sub nr. 7381/14.02.2023.

Pe cale de consecință, Consiliul va respinge criticile în cauză ca tardive.

Având în vedere cele de mai sus, în temeiul art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge contestația formulată de către SC ... SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., astfel:

- ca nefondată, solicitarea de anularea a ,,*actului nr. 1867/ 27301.2023 - răspuns consolidat la solicitările de clarificări, publicat în SEAP în data de 30.01.2023*'' în ceea ce privește ,,*divizarea Lotului 2 în trei loturi diferite*'' și ,,*achiziționarea unui frigider (bancă de sânge) cu un volum între 280 – 300 litri, echipat cu trei rafturi și trei sertare, fără a avea 2 compartimente și 2 uși separate (...). Vă solicităm să renunțați la menționarea ca obligatorie a dimensiunilor interioare și exterioare, sau să admiteți și alte dimensiuni exterioare cuprinse între 66 – 68 cm x 63 – 65 cm x 184 – 185 cm și dimensiuni interioare cuprinse între 52 – 54 cm x 45 – 74 cm x 140 – 142 cm'';*
- ca tardive, celelalte solicitări privind specificațiile tehnice din documentația de atribuire.

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.

Pentru cele constatate,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge excepția tardivității invocată de către autoritatea contractantă.

Respinge contestația formulată de către SC ... SRL, cu sediul în ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., cu sediul în municipiul ..., astfel:

- ca nefondată, solicitarea de anularea a ,,*actului nr.1867/27301.2023 - răspuns consolidat la solicitările de clarificări, publicat în SEAP în data de 30.01.2023*'' în ceea ce privește ,,*divizarea Lotului 2 în trei loturi diferite*'' și ,,*achiziționarea unui frigider (bancă de sânge) cu un volum*

între 280 – 300 litri, echipat cu trei rafturi și trei sertare, fără a avea 2 compartimente și 2 uși separate (...). Vă solicităm să renunțați la menționarea ca obligatorie a dimensiunilor interioare și exterioare, sau să admiteți și alte dimensiuni exterioare cuprinse între 66 – 68 cm x 63 – 65 cm x 184 – 185 cm și dimensiuni interioare cuprinse între 52 – 54 cm x 45 – 74 cm x 140 – 142 cm";

- ca tardive, celelalte solicitări privind specificațiile tehnice din documentația de atribuire.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, conform dispozițiilor art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Președinte, **Membru,** **Membru,**

...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 26 (douăzecișișase) pagini