CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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

În conformitate cu prevederile art. 23 și ale art. 27 alin. (2) 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 National de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. .../C.../....
Data: ....

Prin contestația nr. 737/26.01.2018, transmisă inițial, prin mijloace electronice (e-mail) și ulterior, în original, prin poșta rapidă, înregistrată la Consiliu sub nr. 3688/29.01.2018 și, respectiv, sub nr. 3974/ 30.01.2018, SC ...SRL, cu sediul în municipiul ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CIF RO ..., reprezentată legal prin ..., în calitate de împuternicit, a contestat adresa nr. 2454/18.01.2018 reprezentând comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, prin „negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare", a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Reactivi determinare markeri cardiaci, reactivi gaze în sânge și electroliți, reactivi hematologie, reactivi imuno-hematologie" – Lotul 3 – Reactivi urini, cod CPV 33696500-0 (Rev.2), inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul municipiul ... și a solicitat „revizuirea deciziei comisiei de evaluare și adoptarea unor măsuri de remediere a procedurii".

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

În susținerea contestației sale, SC ...SRL aduce la cunoștință că, urmare a finalizării etapei de evaluare a ofertelor pentru Lotul nr. 3 - Reactivi urini, oferta sa a fost declarată neconformă, întrucât cititorul pentru stripuri de urină nu prezintă un ecran tactil color, respectiv, cititorul nu este prevăzut cu un container pentru deșeuri, fapt pentru care a formulat, la data de 22.01.2018, notificare prealabilă.

În ceea ce privește primul motiv de respingere a ofertei, referitor la faptul că cititorul nu dispune de un ecran tactil color ci de o tastatură separată corpului analizorului, contestatoarea menționează că acest

aspect a fost lămurit „telefonic”, în sensul că cititorul S-300 dispune atât de un ecran tactil, cât și de o tastatură separată de corpul aparatului, ceea ce înseamnă că analizorul oferit îndeplinește cerințele cuprinse în caietul de sarcini. De asemenea, s-a mai menționat că informații privind specificațiile aparatului ofertat puteau fi obținute și prin consultarea manualului de utilizare al aparatului, anexat propunerii tehnice.

Referitor la cel de-al doilea motiv de respingere a ofertei, respectiv că cititorul nu este prevăzut cu un container pentru deșeuri, contestatoarea face precizarea că și acest aspect a fost lămurit prin răspunsul la solicitarea de clarificări, în sensul că cititorul nu dispune de un container pentru deșeuri întrucât analizorul nu produce deșeuri, iar stripurile de urină se elimină după folosire, conform procedurii în laborator.

Mai mult, contestatoarea face precizarea că procedura pentru lotul în cauză s-a efectuat pentru achiziționarea de stripuri de urină și nu pentru achiziționarea unui analizor, din cerințele caietului de sarcini reieșind intenția de dobândire a unui aparat din partea ofertantului de stripuri de urină, societatea sa oferind autorității contractante un cititor gratuit, compatibil cu stripurile de urină oferite.

În continuare, contestatoarea aduce la cunoștință că prin intermediul notificării prealabile a solicitat autorității contractante să răspundă cu privire la situația analizorului de stripuri urină, ale cărui specificații tehnice erau cuprinse în caietul de sarcini, în condițiile în care, așa cum a aflat „telefonic”, respectivul aparat „se afla deja în posesia laboratorului autorității contractante”, considerând, astfel, că procedura de negociere ar fi afectată în cazul în care, în caietul de sarcini, au fost incluse specificații tehnice corespunzătoare unui aparat al unui anumit furnizor, restrângând numărul participanților la procedură.

În dovedirea contestației sale, SC ...SRL a depus la dosarul cauzei, în copie, un set de înscrisuri.

Prin adresa nr. 3945/250 C5/30.01.2018, Consiliul, în temeiul art. 20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, a solicitat contestatoarei SC ...SRL comunicarea contestației, în original, dovada transmiterii, către autoritatea contractantă, a notificării prealabile nr. 544/22.01.2018, iar raportat la dispozițiile art. 11 alin. (1) din același act normativ, să precizeze obiectul contestației, respectiv solicitarea/ solicitările adresate Consiliului.

De asemenea, pentru soluționarea contestației, prin adresa nr. 3942/250 C5/30.01.2018, Consiliul a solicitat autorității contractante, ..., înaintarea documentelor necesare, în conformitate cu dispozițiile art. 18 din Legea nr. 101/2016, oferta depusă de contestatoare, dovada comunicării punctului de vedere către contestatoare, precum și dovada înștiințării operatorilor economici participanți la procedură, despre depunerea contestației.

Contestatoarea SC ...SRL a răspuns la solicitarea CNSC nr. 3945/250 C5/30.01.2018, prin adresa nr. 904/ 01.02.2018, înregistrată la Consiliu sub nr. 4550/02.02.2018, prin care a menționat că obiectul contestației constă în „respingerea nelegală a ofertei sale prin declararea

acesteia ca neconformă” solicitând Consiliului „să constate caracterul nelegal al deciziei autorității contractante de excludere din procedură a subscrisei prin declararea ca neconformă a ofertei noastre și să dispună obligarea autorității contractante la adoptarea unor măsuri de remediere procedurii, prin revizuirea deciziei comisiei de evaluare”.

Punctul de vedere al autorității contractante ... referitor la contestație a fost transmis cu adresa nr. 5526/09.02.2018, înregistrată la Consiliu sub nr. 5575/09.02.2018.

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă arată că în cadrul procesului de evaluare a documentelor de calificare, comisia de evaluare a declarat oferta contestatoarei, pentru lotul 3, ca fiind neconformă, întrucât nu satisfăcea în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, și anume: cititorul pentru stripuri de urină oferit nu prezintă un ecran tactil color, respectiv, cititorul nu este prevăzut cu un container pentru deșeuri.

În acest sens, autoritatea contractantă menționează că cerința „operare ușoară prin intermediul unu ecran tactil color” nu este îndeplinită de analizorul ofertat de către contestatoare, din studierea manualului de utilizare cuprins în propunerea tehnică nerezultând că analizorul dispune de un ecran tactil ci de un LCD display la baza căruia se află 6 taste de navigare, a căror utilizare nu facilitează înregistrarea pacientului. Elaborarea unui ID sau introducerea numelui pacientului se realizează anevoios ducând la prelungirea timpului de înregistrare al analizei, al elaborării rezultatului și, implicit, la prelungirea timpului pentru stabilirea diagnosticului.

De asemenea, autoritatea contractantă susține că cerința „tastatura încorporată” și nu una separată a fost una din cerințele impuse prin caietul de sarcini, întrucât spațiul destinat amplasării echipamentului este unul limitat, acest lucru fiind reliefat prin cerințele de dimensiuni prevăzute în caietul de sarcini.

Având în vedere cele mai sus prezentate, autoritatea contractantă aduce la cunoștința Consiliului că întocmirea specificațiilor tehnice din caietul de sarcini a avut loc în urma unei atente analize a tuturor factorilor ce intervin în elaborarea unui rezultat de analiză, plecând de la spațiul în care are loc prelucrarea probelor biologice și terminând cu eliminarea deșeurilor rezultate în urma acestui proces.

Totodată, ... face precizarea că scopul acestei proceduri este de achiziționarea de stripuri de urină compatibile cu un echipament pus la dispoziția autorității contractante în mod gratuit pe perioada de derulare a contractului, dar care să respecte cerințele impuse prin caietul de sarcini, inclusiv „container pentru deșeuri”.

Autoritatea contractantă face precizarea că, membrii comisiei de evaluare au solicitat telefonic contestatoarei, prin intermediul unui biolog din cadrul laboratorului UPU, să răspundă clarificărilor și să specifice clar dacă „analizorul de urini” are ecran tactil, astfel cum este prevăzut în caietul de sarcini și răspunsul nr. 1982/ 16.01.2018. În ceea ce privește răspunsul contestatoarei potrivit căruia „cititorul S-300 dispune atât de un ecran tactil, cât și de o tastatură separată de corpul aparatului”,

autoritatea contractantă consideră că acesta conduce la confirmarea că analizorul ofertat nu îndeplinește cerința „tastatura încorporată”.

Referitor la precizarea contestatoarei „analizorul oferit de compania noastră nu produce deșeuri /.../ stripurile de urină se elimină, după folosire, conform procedurii în laborator”, autoritatea contractantă concluzionează că analizorul produce de fapt deșeuri (stripurile folosite), care ar trebui eliminate, conform propriilor convingeri, potrivit unei proceduri a laboratorului, SC ...SRL optând astfel să eludeze cerința obligatorie „container pentru deșeuri încorporat”.

Având în vedere cele expuse anterior, autoritatea contractantă consideră contestația ca fiind nefondată.

Prin adresa nr. 5531/09.02.2018, înregistrată la Consiliu sub nr. 5825/13.02.2018, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere, în original, prin poșta rapidă, însoțit de copia dosarului achiziției publice, necesar soluționării contestației.

Din documentele depuse de contestatoare la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de atribuire, prin „negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare”, a contractului de achiziție publică de furnizare având ca obiect „Reactivi determinare markeri cardiaci, reactivi gaze în sânge și electroliți, reactivi hematologie, reactivi imuno-hematologie”, cod CPV 33696500-0 (Rev.2), divizată pe trei loturi, prin transmiterea de invitații de participare către patru operatori economici și prin publicarea, în SEAP, a anunțului de publicitate nr. ..., stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor la 17.01.2018, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată de 139.314 lei, fără TVA.

La prezenta procedură de atribuire au depus oferte 4 operatori economici, printre care și SC ...SRL, aspecte consemnate în procesul verbal nr. 2224/17.01.2018.

După verificarea propunerilor tehnice, autoritatea contractantă a stabilit rezultatul intermediar aferent acestei etape, potrivit căruia oferta depusă de SC ...SRL pentru lotul 3 – Reactivi urini, a fost declarată neconformă.

Nemulțumită de acest rezultat intermediar, comunicat prin adresa nr. 2454/18.01.2018, SC ...SRL a depus prezenta contestație.

Atașat contestației, autoarea acesteia a prezentat dovada respectării dispozițiilor art. 6 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, respectiv notificarea prealabilă nr. 544/22.01.2018, precizând că autoritatea contractantă nu a formulat un răspuns în legătură cu această notificare.

Din conținutul actului atacat rezultă că oferta contestatoarei a fost respinsă de neconformă, în temeiul art. 137. alin (3) lit. a) din HG 395/2016, întrucât nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini, pentru următoarele motive:

- „cititorul de stripuri ofertat spre punere la dispoziție în mod gratuit «URINE Strips Reader- S300» nu are un ecran tactil, operarea făcându-se cu ajutorul unei tastaturi separat de corpul analizorului,

contrar cerințelor impuse prin caietul de sarcini și răspunsului la solicitarea de clarificare nr. 1982 din 16.01.2018 ce prevede «Intenția laboratorului este de a lucra cu analizoare de ultimă generație cu o operare facilă. Cerința <ecran tactil color> este o caracteristică de bază a analizoarelor de nouă generație, dar se accepta și un ecran LCD cu tastatură încorporată la nivelul analizorului»";

- „cititorul nu este dotat cu un «container pentru deșeuri încorporat» așa cum se impune prin caietul de sarcini".

Verificând prevederile documentației de atribuire, Consiliul constată că, așa cum rezultă din caietul de sarcini, în cadrul lotului 3, ofertanții trebuiau să furnizeze „stripuri urini" dar și să pună la dispoziția autorității contractante un analizor destinat citirii acestora, astfel că, față de dispozițiile art. 133 alin. (2) din HG nr. 395/2016 [*„(2) Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini sau în documentul descriptiv"*], ofertații aveau obligația de a elabora propunerile tehnice cu respectarea cerințelor caietului de sarcini.

În analizarea contestației, Consiliu apreciază relevante următoarele cerințe ale acesteia:

- *„Specificații tehnice cititor bandelete urinare:*

- *analizor de urină semiautomat destinat citirii și evaluării badeletelor urinare descrise mai sus; (...)*
- ***container pentru deșeuri încorporat**; (...)*
- ***operare ușoară prin intermediul unui ecran tactil color**; (...)*"

Prin clarificarea nr. 1982/16.01.2018, răspunzând unei solicitări de clarificări formulată de un operator economic, potrivit căreia *„Referitor la cerința «operare ușoară prin intermediul unui ecran tactil color». Vă rugăm să aveți amabilitatea de a accepta și un analizor cu operare ușoară prin intermediul unui ecran tactil LCD de 4X24 caractere și a unei tastaturi încorporate, nefiind o specificație care să influențeze acuratețea rezultatelor sau ușurința de a utiliza analizorul*", autoritatea contractantă a precizat următoarele: *„Intenția laboratorului este de a lucra cu analizoare de ultimă generație cu o operare facilă. Cerința «ecran tactil color» este o caracteristică de bază a analizoarelor de nouă generație, dar **se acceptă și un ecran LCD cu tastatură încorporată la nivelul analizorului***".

Din conținutul propunerii tehnice depusă de SC ...SRL rezultă că aceasta a ofertat un analizor de tip Urine „Strips Reader – S300".

Analizând critica autoarei contestației referitoare la primul motiv de respingere a ofertei sale, Consiliul constată că aceasta este neîntemeiată așa cum rezultă din considerentele care urmează.

Astfel, analizând manualul de utilizare al analizorului indicat în ofertă, rezultă următoarele informații relevante cauzei:

- analizorul ofertat are ca elemente componente: un ecran LCD care „prezintă 6 funcții" și „arată procesul în desfășurare"; Portul PS/2 – Slotul tastaturii; RS 232C Port (COM2) – Se folosește la conectarea cititorului de coduri de bare;

- cele 6 funcții ale analizorului, reprezentate de tastele existente lângă ecranul LCD, sunt: ESC, ENT și săgețile „‹”, „v”, „^”, „›”;
- în cadrul descrierii aparatului și a părților acestuia (pct. 3.1), sunt menționate, ca „accesorii opționale”, „cititor de coduri de bare (scanner)” și „tastatură externă”;
- în cadrul pct. 3.2 – Instalarea, la subpunctul 6 se menționează că *„Pentru a folosi un cititor de coduri de bare sau scanner pentru a identifica probele etc., introduceți-l în portul (COM2) în spatele Analizorului de urină*”, iar la subpunctul 7, se menționează că *„Folosirea tastaturii pentru identificarea probelor, etc. este posibil prin introducerea acesteia în priza din spatele Analizorului și introduceți ID-ul pacientului*”;
- potrivit figurii prezentată la finalul pct. 4, tastatura reprezintă un accesoriu al analizorului;
- la pct. 5.5 Cum se introduce un ID, se precizează că *„Sunt 2 modalități de a introduce un ID în Analizorul de urină:*
  Prima metodă
  Utilizatorul poate introduce ID-ul pacientului/probei folosind un cititor de coduri de bare (scanner) în timpul măsurării.
  A doua metodă (introducerea de mai multe ID-uri)
  (...)
  1) *Introduceți ID-ul pacientului/probei folosind tastatura sau cititorul de coduri de bare. (...)”.*

Comparând informațiile menționate în propunerea tehnică a contestatoarei cu specificațiile tehnice stabilite prin caietul de sarcini referitoare la analizor, așa cum au fost acestea clarificate prin răspunsul autorități contractante, Consiliul constată că produsul ofertat de către contestatoare nu îndeplinește cerința referitoare la ecranul tactil sau ecran LCD cu tastatură încorporată la nivelul analizorului, în condițiile în care, așa cum rezultă din informațiile prezentate anterior, ecranul analizorului ofertat este unul de tip LCD, (și nu unul tactil, fiind de notorietate faptul că ecranul tactil presupune existența unei componente sensibilă la atingere, intermediul căreia se realizează digitalizare LCD, fiind superior unui ecran LCD), comenzile nerealizându-se prin atingerea ecranului și care nu are tastatură încorporată la nivelul analizorului, tastatura urmând să fie conectată la priza aferentă acesteia.

Susținerile contestatoarei referitoare la faptul că, telefonic, a confirmat autorității contractante că produsul ofertat îndeplinește această cerință a caietului de sarcini nu pot fi reținute de Consiliu, în condițiile în care autoritatea contractantă a reținut ca neîndeplinită cerința anterior analizată, iar contestatoarea nu a depus atașat contestației niciun fel de dovezi care să conducă la concluzia că produsul său îndeplinește această specificație, deși, potrivit art. 249 din Codul de procedură civilă, *„Cel care face o susţinere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege*”.

În ceea ce privește critica autoarei contestației referitoare la cel de-a doilea motiv de respingere a ofertei acesteia, Consiliul constată că

aceasta este neîntemeiată, așa cum rezultă din considerentele care urmează.

Verificând conținutul manualului analizorului ofertat de către contestatoare, rezultă că acesta nu conține informații referitoare la deținerea de container pentru deșeuri încorporat. În legătură cu acest aspect, potrivit documentelor depuse la dosarul cauzei, prin adresa neînregistrată și nedatată, transmisă autorității contractante prin e-mail la data de 17.01.2018, SC ...SRL a precizat că *„(...) analizorul pentru stripurile de urină* ***nu prezintă încorporat un container pentru deșeuri,*** *întrucât respectivul analizor oferit de compania noastră nu produce deșeuri. De asemenea, menționăm că sub acest aspect, stripurile de urină se elimină, după folosire, conform procedurilor de laborator”.*

Analizând acest răspuns prin raportare la prevederile documentației de atribuire, Consiliul constată că, într-adevăr, acesta face dovada că analizorul ofertat nu îndeplinește cerinței caietului de sarcini referitoare la deținerea de container pentru deșeuri încorporat, în condițiile în care, însăși contestatoarea recunoaște că analizorul ofertat nu conține container pentru deșeuri încorporat, iar stripurile de urină, în sine, reprezintă un deșeu.

Consiliul va respinge ca nedovedită susținerea contestatoarei referitoare la faptul că „respectivul aparat se află deja în posesia laboratorului autorității contractante”, contestatoarea nedepunând niciun fel de probe în acest sens.

În ceea ce privește criticile contestatoarei referitoare la faptul că autoritatea contractantă „procedura de negociere ar fi afectată în cazul în care, în caietul de sarcini, au fost incluse specificații tehnice corespunzătoare unui aparat al unui anumit furnizor, restrângând numărul participanților la procedură”, Consiliul constată că acestea reprezintă critici care vizează documentația de atribuire, astfel că, față de prevederile art. 6 și art. 8 din Legea nr. 101/2016, acestea sunt tardiv formulate.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de SC ...SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ....

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de SC ...SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ....

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET **MEMBRU COMPLET**

... **...**

Redactat în 4 exemplare originale, conține 8 pagini.