C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

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. 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. 424 din 03.07.2017, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., formulată de către SC ..., înregistrată la ORC sub nr. ..., având CUI RO .., reprezentată legal prin director general Voicu Teodora, împotriva deciziei privind rezultatul procedurii de atribuire a **lotului nr. 22** – „***...***”, comunicată cu adresa nr 8576 din 22.06.2017, de către ..., în calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, organizată pe loturi, derulată integral online, prin intermediul SEAP, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect „***...***”, coduri CPV 33696000-5 - Reactivi si produse de contrast (Rev.2) și 33140000-3 - Consumabile medicale (Rev.2), se solicită *„anularea modului de clasificare a ofertanţilor pentru lotul 22, prin excluderea din clasamentul întocmit de autoritatea contractanta a societatii ... SRL, care a participat la licitatie cu produse incompatibile echipamentelor din dotarea dvs.”*.

În luarea deciziei asupra cauzei de față,
Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor
reține următoarele:

Prin contestația nr. 424 din 03.07.2017, înregistrată la Consiliu sub nr. 26501 din 03.07.2017, SC ... SRL, în contradictoriu cu SPITALUL ..., autoritate contractantă în cadrul procedurii menționată în partea introductivă, critică rezultatul procedurii de atribuire a **lotului nr. 22** și solicită *„anularea modului de clasificare a ofertanţilor pentru lotul 22, prin excluderea din clasamentul întocmit de autoritatea contractanta a*

societatii ... SRL, care a participat la licitatie cu produse incompatibile echipamentelor din dotarea dvs.".

În susținerea cererii formulate, contestatoarea SC ... SRL menționează că a participat la licitatia organizată de ...cu produsele „***...***", reprezentând reactivi pentru determinări imunohematologice compatibili cu linia din dotarea autorității contractante, constituită de ID Incubator 37 S I si ID Centrifuge 6S, linie produsă de ..., asa cum se specifică în caietul de sarcini la descrierea lotului nr. 22 și în fisa de date a achiziției.

Astfel, susține petenta, din analiza documentaţiei tehnice a liniei antementionate si declaraţia producătorului echipamentelor, rezultă că singurii reactivi compatibili ce pot fi utilizați pe respectivele echipamente sunt cei menţionaţi de către producător, respectiv „*...*", menționând că, în documentele ofertei sale, a depus avizul de funcţionare emis de Ministerul Sanatatii, din care reiese faptul că societatea sa este abilitată sa comercializeze produsele „...".

Invocând cap. caietului de sarcini „Specificaţii tehnice", unde se solicita pentru fiecare reactiv in parte – „*instrucţiuni originale de utilizare ale producătorului, insotite de traducerea in limba romana si certificatul de calitate al unui lot de producţie, cat si marcajul CE*", menționarea în cadrul caietului de sarcini a denumirii comerciale si codului de identificare a produsului, pe care ea le-a prezentat in documentele ofertei depuse, SC ... SRL fiind abilitatată de producător sa cormecializeze produsele „DIAMED", iar conform uzanţelor internaţionale, orice producător certifică, daca este cazul, compatibilitatea reactivilor proprii si pe alte echipamente decât cele pe care le produce, contestatoarea solicită să i se comunice, de către autoritatea contractantă, raportul tehnic al producătorului reactivilor ofertaţi de societatea câstigatoare a lotului nr. 22 - X-Lab Solutions SRL, a documentelor de compatibilitate, precum si documentele de care face vorbire in răspunsul la notificarea prealabila nr. 9154/30.06.2017.

Considerând că singura societate care poate furniza produsele ce se doresște a fi achiziţionate în cadrul lotului nr. 22 este SC ... SRL, petenta reiterează solicitarea de admitere a contestației sale.

În drept, au fost invocate dispoziţiile Legii nr. 101/2016.

În probatiune, au fost depuse înscrisuri.

Sub nr. 9705 din 10.07.2017, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. ... a înaintat punct de vedere referitor la contestația depusă de către SC ... SRL, prin care solicită respingerea acesteia, sens în care argumentează că: „*Ofertantul declarat câștigător, ... SRL, a prezentat declarație prin care demonstrează că produsele ofertate au fost trecute sub tutela BioRad. De asemenea, ofertantul .... Drept urmare, propunerea tehnică depusă de ... SRL a fost considerată conformă cu cerințele caietului de sarcini*".

În probațiune, au fost depuse, în copie certificată, documente ale dosarului achiziției publice.

Față de înscrisurile aflate la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarea situație de fapt:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire, prin licitație deschisă, derulată online - în SEAP, organizată pe loturi, în vederea încheierii acordului-cadru de achiziție publică de furnizare având ca obiect «***...***», coduri CPV 33696000-5 - Reactivi si produse de contrast (Rev.2), 33140000-3 - Consumabile medicale (Rev.2), prin publicarea în sistem a anunțului de participare nr. ... atașat căruia a fost publicată și documentația de atribuire.

Valoarea estimată a acordului-cadru, fara TVA, este de între 6.933.719,3 și 16.235.578,34 lei, iar criteriul de atribuire a acestuia a fost *„prețul cel mai scăzut*".

Achiziția a fost împărțită în 24 de loturi, **lotul nr. 22** constituit din „***...***" are valoarea estimată de între 264.439,28 si 557.056,54 lei, iar conform raportului procedurii nr. 8504/20.06.2017, pentru produsele respective au fost depuse 2 oferte, de către: SC ... SRL, cu valoarea propunerii financiare de 556,97 lei și, respectiv, SC X-... SRL, cu valoarea propunerii financiare de 470.000 lei, câștigătoare fiind declarată oferta SC ... SRL.

Considerând că oferta concurentă nu putea fi declarată câștigătoare prin faptul că era ofertă inadmisibilă, SC ... SRL, după parcurgerea procedurii de notificare prealabilă a autorității contractante, a depus, în termen legal, contestația ce constituie obiect al prezentei analize.

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

Ceea ce contestă SC ... SRL este decizia autorității contractante de declarare a ofertei concurente, depusă de către ... SRL, ca fiind admisibilă și câștigătoare, pe motiv *„că singura societate care poate furniza produsele ce se doresc a fi achiziţionate în cadrul lotului nr. 22 este SC ... SRL*", prin faptul că reactivii din componența lotului nr. 22 sunt destinați pentru determinări imunohematologice compatibili cu linia din dotarea autorității contractante, constituită de „***ID Incubator 37 S I si ID Centrifuge 6S***", linie **produsă de Bio-Rad -DIAMED**, fapt pentru care *„singurii reactivi compatibili ce pot fi utilizați pe respectivele echipamente sunt cei menţionaţi de către producătorul* ***Bio-Rad – Diamed***", sens în care societatea sa a depus avizul de funcţionare emis de Ministerul Sanatatii.

În dezlegarea litigiului, Consiliul se va raporta la următoarele aspecte faptice și reguli conținute de documentația de atribuire, precum și la normele legale incidente, sens în care se reţin următoarele:

- prin pct. IV.4.1) *„Modul de prezentare a propunerii tehnice*" al fișei de date, au fost precizate următoarele instrucțiuni: *„Ofertantul va elabora propunerea tehnica* ***in baza cerintelor prezentate in Caietul de Sarcini****. Acolo* ***unde sunt mentionate produse de o anumita origine, sursa, productie, un procedeu special, o marca de fabrica sau de comert, un brevet de inventie, o licenta de fabricatie, se citeste "sau echivalent"****. Aceste specificatii tehnice care indica o anumita origine, sursa, productie, un procedeu special, o marca de fabrica sau de comert, un brevet de inventive, o licenta de fabricatie, sunt mentionate doar pentru identificarea cu usurinta a tipului de produs*

si ***NU au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse***";

- prin caietul de sarcini, referitor la lotul nr. 22 – „***Reactivi pentru diagnostic imunohematologic, prin tehnica de aglutinare in coloana de gel (micrometoda) compatibili cu sistemul de incubare/centrifugare_DIAMED***", s-au precizat:

➢ necesarul cantitativ de produse din componența lotului, precum: *Cartele grupaj sanguin ABO si Rh; Cartele grupaj sanguin ABO, Rh si TCD pentru nou-nascuti; Cartele grupaj sanguin Rhesus Extins si Kell; Cartele compatibilitate (Coombs direct); Cartele compatibilitate (test salin 22 grade C enzimatic Coombs indirect); Cartele depistare anticorpi iregulari (Coombs+ test enzimatic); Set depistaj anticorpi iregulari cu 3 hematii native; Set depistaj anticorpi iregulari cu 3 hematii papainate; Solutie bromelina modificata pentru micrometoda; Solutie Liss modificata pentru micrometoda*;

➢ specificații tehnice precizate de maniera: *1 .Cartela grupaj sanguin pacient ABO/Rh - DiaClon ABO/Rh - 1044*

1. Forma de prezentare si caracteristici :

a)Cartela pentru testare prin tehnica de aglutinare in coloana de gel, compatibila cu echipamentul aflat in dotare.

b)Cartela din plastic, sigilata, cu sase coloane ce contin suspensii de gel cu anticorpi monoclonali Anti-A, Anti-B, Anti-AB, Anti-D (ser cu reactie negativa pentru fenotipul DVI), Anti – CDE; in urmatoarea configuratie, de la coloana 1 - 6 (o testare):

- *coloana1: Anti-A (linia celulara: A5)*
- *coloana 2: Anti-B (linia celulara: G1/2)*
- *coloana 3: Anti-AB (linia celulara: ES131 (ES-15), Birma-1, ES-4)*
- *coloana 4: Anti-(DVI-) (linia celulara: LHM59/20 (LDM3), 175-2)*
- *coloana 5: Anti - CDE (linia celulara: MS-24, MS-26, MS-201, MS-80)*
- *coloana 6: Ctl (control negativ).*

2. Utilizare :

Utilizata pentru determinarea antigenelor din sistemul eritrocitar ABO, Rhesus D (fara a detecta fenotipul DVI, permitand clasificarea acestor pacienti ca Rh(D)negativ in vederea evitarii imunizarii lor prin transfuzia cu Rh(D) pozitiv) si CDE.

3. Principiul tehnicii de lucru:

Aglutinarea hematiilor in coloana de gel ce contine reactivul specific testului, pe parcursul unei centrifugari standardizate.

4. Se prezinta : ***Se vor prezenta instructiunile originale de utilizare ale producatorului, insotite de traducerea in limba romana si certificatul de calitate al unui lot de productie***

5.Ambalare: Unitatea de masura/ Ambalare: 1 cutie x 48 cartele,

6. Marcaj CE.

➢ Cerințe obligatorii:

- termen de valabilitate de minim 6 luni de la data fabricarii;

- certificate ISO 9001 sau echivalente ale operatorilor economici ofertanti.

Se constată astfel că, în documentația de atribuire nu a fost impusă nicio cerință referitoare la rigori de natura celor invocate de petentă, precum „*documentele de compatibilitate*" și/sau „*abilitare de comercializare a produselor Bio-Rad – DIAMED*", fiind impusă prezentarea instrucțiunilor originale de utilizare emise de producător, certificat de calitate și marcajul CE, cu luarea în considerare a mențiunii exprese a caietului de sarcini – „*specificațiile tehnice care indica o anumita origine, sursa, productie, un procedeu special, o marca de fabrica sau de comert, un brevet de inventive, o licenta de fabricatie, sunt mentionate doar pentru identificarea cu usurinta a tipului de produs si* ***NU au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse***".

Prin urmare, în condițiile în care SC X-LAB SOLUTIONS SRL a prezentat documentele impuse prin caietul de sarcini și a clarificat aspectul conform căruia producătorul reactivilor ofertați – Diaclon GmbH a trecut sub tutela Bio-Rad, aspect confirmat de site-ul companiei respective - *http://www.bio-rad.com/en-ro/category/id-system-diaclon-mp*, fiind astfel companie integrată producătorului echipamentului pe care urmează a se utiliza reactivii, au fost prezentate declarații de conformitate pentru gama de produse „DiaClon" ofertate de către ofertantul concurent, respectiva ofertă nu putea fi respinsă, iar contractul să fi fost atribuit contestatoarei doar sub pretextul că „*SC DIALAB SOLUTIONS SRL este abilitatată de producător sa cormecializeze produsele „DIAMED", iar conform uzanţelor internaţionale, orice producător certifică, daca este cazul, compatibilitatea reactivilor proprii si pe alte echipamente decât cele pe care le produce*" și astfel contestatoarea ar fi singura în măsură să furnizeze reactivi „***compatibili cu sistemul de incubare/centrifugare DIAMED***".

Întrucât, în cauză nu este cazul vreunei certificări suplimentare din partea BIO-RAD a compatibilității reactivilor DiaClon produși de BIO-RAD cu echipamentele DiaMed, produse tot de către BIO-RAD, Consiliul, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, va respinge, ca nefondată, contestația formulată de către SC ... în contradictoriu cu ....

Decizia este obligatorie, în conformitate cu art. 28 din Legea nr. 101/2016.

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

CONSILIUL DECIDE:

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

Obligatorie.

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

Președinte	**Membru**	**Membru**
...	**...**	**...**

Redactată în 4 exemplare originale, conținând fiecare câte 6 pagini.