CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, Bucureşti, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +40218900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...../...../.....
Data: .....

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., înaintată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerţului sub nr. ....., având CUI ....., reprezentată legal prin ....., formulată împotriva rezultatului evaluării propunerilor tehnice aferent loturilor 7, 305 și 337, ce i-a fost comunicat în data de 25.04..... prin adresa nr. 19659/24.04....., emis de ....., cu sediul în ....., în calitate de autoritate contractantă în procedura, licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Furnizare reactivi, indic. Sterilizare, consumabile laborator, Spital – UPU - Programe”, cu anunț de participare nr. ....., publicat în SEAP la ....., s-a solicitat Consiliului .....

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. ...../....., SC ..... SRL atacă rezultatul evaluării propunerilor tehnice aferent loturilor 7, 305 și 337, ce i-a fost comunicat în data de 25.04..... prin adresa nr. 19659/24.04....., emis de ....., în calitate de autoritate contractantă în procedura de atribuire mai sus arătată, considerând nelegală decizia acesteia din urmă de a-i respinge oferta ca neconformă pe motiv că propunerea tehnică nu a corespuns cerințelor caietului de sarcini.

Astfel, arată contestatoarea, autoritatea contractantă a precizat, în conținutul comunicării privind rezultatul procedurii, că dorește să achiziționeze stripuri de urină compatibile cu analizoarele U-AQ CORE,

LABUREADER PLUS și COBAS U 411, iar produsele ofertate sunt compatibile cu analizorul Reader S-300, reprezentând o ofertă alternativă ce nu va fi acceptată.

În fapt, scopul final urmărit de autoritatea contractantă prin publicarea unui anunţ de participare privind intenția achiziționării materialelor ce fac obiectul loturilor 7, 305 și 337, rezidă în procurarea ”capacității” autorității contractante de a realiza următoarele tipuri de analize: *determinare analiți din probă urină prin utilizarea de stripuri.* Realizarea analizelor necesare autorității contractante poate fi făcută atât prin procurarea de stripuri compatibile cu cititoarele U-AQ CORE, LABUREADER PLUS și COBAS U, deținute de autoritatea contractantă, cât și prin orice altă modalitate care, din punct de vedere tehnologic, permite atingerea aceluiași grad de precizie în aceleași condiții de testare, în măsura în care nu implică niciun fel de costuri suplimentare pentru autoritate, nici cu prilejul achiziționării, nici în cursul exploatării ulterioare.

În aceste condiții, contestatoarea precizează că a ofertat stripuri compatibile cu cititorul Urine Strips Reader-S300, însă a ofertat și acest cititor, cu titlu gratuit, în condiții de garanție uzuale în piață.

În opinia contestatoarei, respingerea ofertei sale valorează cu nesocotirea intereselor pecuniare ale autorității, prin angajarea unor fonduri suplimentare pentru un volum mai mic de bunuri livrate (stripuri compatibile cu U-AQ CORE, LABUREADER PLUS și COBAS U vs. Stripuri + cititor nou și în garanție), cu consecința afectării intereselor autorității prin angajarea defectuoasă a fondurilor publice gestionate.

Mai mult, contestatoarea susține că oferta sa pentru loturile 7, 305 și 337 nu poate fi interpretată ca fiind o ofertă de aparatură medicală, având în vedere că pentru loturile respective a ofertat produsul stripuri de urină întocmai cerințelor caietului de sarcini, cititorul fiind oferit gratuit, ceea ce duce, implicit, și la îndeplinirea condiției compatibilității dintre cititor și produsul ofertat.

Pe de altă parte, contestatoarea apreciază că conduita autorității contractante conduce la restrângerea concurenței, ce nu-și găsește temeiul în nicio împrejurare de ordin tehnic, legal sau comercial, astfel că, respingerea ofertei sale conduce la o gravă afectare a mediului concurențial, prin accesul la procedură numai a unui anumit producător, chestiune imperativ prohibită de prevederile Legii nr. 98/2016 și de directivele europene care statuează asupra cadrului achizițiilor publice.

Prin adresa nr. 23469/16.05....., înregistrată la CNSC sub nr. 19795/17.05....., autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestație, solicitând respingerea acesteia ca nelegală și netemeinică, dar și ca inadmisibilă în temeiul dispozițiilor art. 6 alin. (1) coroborate cu cele ale art. 26 alin (1) și (6) din Legea nr. 101/2016.

Pe de o parte, autoritatea contractantă arată că Departamentul de Biochimie din cadrul Laboratorului de Analize medicale din ..... deține un analizor pentru determinarea analitilor biochimici din urină, tip COBAS

u 411, pentru care s-a solicitat ofertarea stripurilor compatibile cu acest analizor (lot 337).

De asemenea, Departamentul de Biochimie din cadrul Laboratorului de Analize medicale din ..... deține un analizor semiautomat pentru determinarea analiților biochimici din urină, tip LabUReader Plus, pentru care s-a solicitat ofertarea doar a stripurilor compatibile cu acest analizor (lot 305).

Aceste analizoare sunt legate bidirecţional la rețeaua informatică a spitalului și se regăsesc în Lista echipamentelor (Cod F08-3-PR-14 Lista echipamentelor OEC) pentru care există acreditarea RENAR.

Cerințele tehnice pentru stripurile urinare solicitate respectă specificațiile tehnice ale analizoarelor COBAS u 411 și LabUReader Plus, aflate în dotarea laboratorului și nu restricționează în niciun fel furnizorii, atât timp cât produsele oferite sunt conforme cu cerințele tehnice.

Or, susține autoritatea contractantă, oferta tehnică aparținând SC ..... SRL privind loturile 305 și 337 nu respectă specificațiile tehnice solicitate în caietul de sarcini.

Laboratorul de Analize medicale al ..... este un laborator acreditat RENAR din anul 2009, reacreditat în anul 2017, acreditare care impune asigurarea unui management de calitate și efectuarea analizelor medicale conform SR EN ISO 15189: 2013.

Conform acestui standard, Laboratorul de Analize Medicale a întocmit manualul calității, proceduri specifice, rapoarte de adecvare la scop, lista echipamentelor, planul de mentenanță internă și externă, alte documente ale sistemului calității, inclusiv specificațiile tehnice ale stripurilor urinare incluse în licitație.

Cu referire la lotul 7 - stripuri urină compatibile cu cititorul U-AQ Core, autoritatea contractantă menționează că a solicitat stripuri de urină compatibile cu aparatul deținut legal de către Unitatea Primire Urgențe.

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

..... a organizat procedura, licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Furnizare reactivi, indic. Sterilizare, consumabile laborator, Spital – UPU - Programe”, defalcat pe loturi, cu anunț de participare nr. ..... publicat în SEAP la ....., elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă.

Considerând nelegală decizia autorității contractante de a-i respinge oferta pentru loturile 7, 305 și 337 ca neconformă, SC ..... SRL a înaintat Consiliului contestația de față (îndeplinind și procedura de notificare prealabilă, stabilită la art. 6 din Legea nr. 101/2016), solicitând anularea rezultatului procedurii și obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei sale.

Văzând excepția *inadmisibilității* contestației, invocată de autoritatea contractantă, *în temeiul art. 6 alin. (1) coroborat cu art. 26 alin (1) și (6) din Legea 101/2016*, Consiliul dă întâietate analizei acesteia, conform obligației rezultând din dispozițiile alin. (1) al art. 26

din Legea nr. 101/2016: *Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură şi de fond, iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei.*

În acest sens, Consiliul constată că, în susținerea excepției invocate, autoritatea contractantă nu aduce niciun argument, nemotivând nici în fapt și nici în drept respectiva susținere, motiv pentru care o va respinge ca nefondată.

Pe fondul cauzei, Consiliul reține că părțile sunt în dispută cu privire la respingerea ofertei depuse de SC ..... SRL, pentrui loturile 7, 305 și 337, sub aspectul constatării neconformității ei cu specificațiile tehnice din documentația de atribuire/caietul de sarcini, astfel:

- lot 7 – nu corespunde tehnic cu caietul de sarcini, stripurile de urină ofertate nu sunt compatibile cu cititorul U-AQ CORE, existent în dotarea UPU;

- lot 305 – specificațiile tehnice nu sunt compatibile cu analizorul Labureader Plus;

- lot 337 – stripurile ofertate nu sunt compatibile cu analizorul din dotarea laboratorului, COBAS u 411.

În acest sens este de reținut că, în cuprinsul caietului de sarcini, înregistrat sub nr. 58168/13.12.2017, publicat în SEAP, se regăsesc, printre altele, pentru cele trei loturi în discuție și următoarele specificații tehnice:

- lot. 7 – Stripuri urină compatibile cu cititor U-AQ CORE (1 cut = 100 buc) – (...) – compatibile cu cititorul de stripuri U-AQ Core; (...).

- lot. 305 – Pachet compatibil Analizor LABUREADER PLUS:

1. Stripuri urinare cu 11 parametri – Bandelete compatibile cu analizorul Labureader Plus aflat în dotarea laboratorului, (...);

2. Flacoane cu urină de control pe două nivele, compatibile cu bandeletele de urină cu 11 parametri și cu amnalizorul LabuReader Plus aflat în dotarea laboratorului;

3. Hârtie termosensibilă - Role de hârtie termosensibilă, compatibilă cu analizorul de urini LabuReader Plus, aflat în dotarea laboratorului. Lățime 57 mm.

- lot. 337 – Pachet compatibil Analizor urini COBAS u 411:

1. Teste Combur M sau echivalent, (...);

2. Test control test M sau echivalent (...).

Raportat la specificațiile tehnice solicitate prin caietul de sarcini pentru loturile 7, 305 și 337, Consiliul constată că ofertantul SC ..... SRL a ofertat următoarele:

*- **lot. 7** - Strip urină*

(...) stripuri urină cu 11 parametri (Urine strips – 11) în flacon x150 bucăți, compatibile cu cititorul oferit GRATUIT Urine Strips Reader – S300, pentru citire vizuală sau automată;

- cititorul GRATUIT Urine Strips Reader – S300

(...) Analizor semiautomat nou, compatibil cu stripurile Urine Strips – 11 (...), software dedicat în conformitate cu normele internaționale IVD 98/79/EC. Condiții de instalare și punere în funcțiune – (...).

*- **lot. 305** - Strip urină*

1. - (...) stripuri urină cu 11 parametri (Urine Strips – 11) în flacon x150 bucăți, compatibile cu cititorul oferit GRATUIT Urine Strips Reader – S300, pentru citire vizuală sau automată;

- calibrator urină - (...) Gratuit pentru cititoare de stripuri de urină Urine Strips Reader – S300;

- cititorul GRATUIT Urine Strips Reader – S300 - (...) Analizor semiautomat nou, compatibil cu stripurile Urine Strips – 11 (...), software dedicat în conformitate cu normele internaționale IVD 98/79/EC. Condiții de instalare și punere în funcțiune – (...);

2. - control urinar cu 2 nivele (Normal și Patologic) – (...) Conține interval de referință pentru Cititorul Urine Strips Reader – S300;

3. – hârtie termosensibilă – (...) hârtie imprimantă – pentru cititoare stripuri urină Urine Strips, Uripath, StripsUrin, Cybow, modelele S300, 720 și 50S (...).

*- **lot. 337** – Strip urină*

1. (...) stripuri urină cu 11 parametri (Urine Strips – 11) în flacon x150 bucăți, compatibile cu cititorul oferit GRATUIT Urine Strips Reader – S300, pentru citire vizuală sau automată (...);

- cititorul GRATUIT Urine Strips Reader – S300

(...) Analizor semiautomat nou, compatibil cu stripurile Urine Strips – 11 (...), software dedicat în conformitate cu normele internaționale IVD 98/79/EC. Condiții de instalare și punere în funcțiune – (...);

2. control urinar cu 2 nivele (Normal și Patologic) – (...) Conține interval de referință pentru Cititorul Urine Strips Reader – S300.

Din specificațiile tehnice menționate în cadrul propunerii tehnice a SC ..... SRL, pentru cele trei loturi, Consiliul constată că, în fapt, acesta a prezentat o ofertă alternativă la cerințele caietului de sarcini pentru aceste loturi, în condițiile în care respectivele cerințe/specificații tehnice au fost clar exprimate. Cuprinsul caietului de sarcini, publicat în SEAP, era neechivoc, iar aceste cerințe nu au făcut obiectul niciunei solicitări de clarificări și nic9i nu au fost contestate în termenul legal, pentru a se modifica modalitatea de ofertare, în sensul, ales de contestatoare.

În aceste condiții, Consiliul nu poate reține ca relevante susținerile contestatoarei, referitoare la faptul că: *Realizarea analizelor necesare autorității contractante poate fi făcută (...) și prin orice altă modalitate care, din punct de vedere tehnologic, permite atingerea aceluiași grad de precizie în aceleași condiții de testare, în măsura în care nu implică niciun fel de costuri suplimentare pentru autoritate, nici cu prilejul achiziționării, nici în cursul exploatării ulterioare.*

În sensul celor de mai sus, Consiliul constată că documentația de atribuire, acceptată implicit de ofertant, îi impunea acestuia să îi urmeze cu strictețe prescripțiile, în sensul celor impuse prin:

- art. 75 din Legea nr. 98/2016: *Ofertantul depune oferta elaborată în conformitate cu informaţiile şi cerinţele prevăzute în documentele achiziţiei, însoţită de documentele sau de documentul unic de achiziţie european, în conformitate cu dispoziţiile art. 193-197, după caz, care*

demonstrează îndeplinirea criteriilor de calificare stabilite de autoritatea contractantă

- art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016: *Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentaţiei de atribuire şi indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informaţii din propunerea tehnică şi/sau din propunerea financiară sunt confidenţiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislaţiei aplicabile.*

În lipsa posibilității de ofertare alternativă caietului de sarcini, oferta contestatoarei a fost corect respinsă.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (1) și (6) 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 şi funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul urmează să respingă, ca nefondată, contestația depusă de SC ..... SRL.

Pentru aceste motive,

în baza legii şi a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

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

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, dar împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREŞEDINTE, **MEMBRU,** **MEMBRU,**

... **...** **...**

….