

În conformitate cu prevederile art. 14 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 Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. .../C8/...

Data: ...

Prin contestația nr. ..., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ..., formulată de ... SRL, cu sediul social în ..., Cod Unic de înregistrare ..., Număr de înregistrare la Registrul Comerțului ..., reprezentată legal prin ... – director general, împotriva raportului procedurii nr. ... și a comunicării rezultatului procedurii emise de autoritatea contractantă ..., cu sediul în ..., în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „APARAT RADIOLOGIE”, cod CPV Principal: 33111000-1 - Aparat de radiologie (Rev.2), s-a solicitat:

- să se constate că, propunerile tehnice depuse de ofertanții ...SRL și ...SRL nu au fost elaborate cu respectarea tuturor cerințelor minime și obligatorii stabilite prin documentația de atribuire;

- să se constate că, autoritatea contractantă a procedat la evaluarea improprie a ofertelor prezentate de ...SRL și ...SRL, apreciind fără niciun fundament că acestea ar satisface în mod corespunzător cerințele stabilite prin documentația de atribuire;

- să se dispună măsuri de remediere constând în obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor tehnice depuse de ...SRL și ...SRL sub aspectul reverificării modului în care acestea îndeplinesc criteriile de calificare precum și a reverificării corespondenței propunerii tehnice cu cerințele stabilite prin documentația de atribuire;

- pe cale de consecință, să oblige autoritatea contractantă la anularea tuturor actelor administrative prin care s-a stabilit că ofertanții ...SRL și ...SRL au elaborat și prezentat o ofertă care îndeplinește cerințele stabilite prin documentația de atribuire, inclusiv adresa nr. ... intitulată „Raportul procedurii”.

- să se permită contestatoarei accesul la dosarul cauzei de îndată ce acesta va fi constituit;

- în mod conex capătului de cerere de mai sus, solicită Consiliului amânarea pronunțării unei decizii în cauza supusă judecății cu un termen

rezonabil, ulterior datei la care ne va fi asigurat accesul la dosarul cauzei, astfel încât să poată beneficia de dreptul legal de a formula concluzii scrise, potrivit prevederilor art. 21 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

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

În conținutul contestației sale, ... SRL critică declararea ofertei ...SRL ca fiind câștigătoare, clasarea ofertei ...SRL pe locul 2 și a ofertei sale pe locul 3.

Contestatoarea menționează că nu poate fi de acord cu decizia adoptată de autoritatea contractantă în ceea ce privește stabilirea ofertei câștigătoare și a ofertei clasată pe locul doi întrucât, din informațiile pe care le deține în calitate de societate ce desfășoară operațiuni de comerț în același domeniu ca ofertanții ...SRL și ...SRL, aceste societăți nu comercializează și nu au ofertat echipamente care să corespundă întru-totul specificațiilor stabilite de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire.

Produsele oferite atât de ...SRL cât și de ...SRL pentru „Aparat radiologie” nu îndeplinesc toate specificațiile tehnice stabilite prin caietul de sarcini.

În acest sens face precizarea că, în cadrul fișei de date (II.2.10 Informații privind variantele) autoritatea contractantă a stabilit următoarele reguli privind modul de elaborare a ofertelor: „Nu vor fi acceptate variante”.

Așadar, prin cerințele documentației de atribuire autoritatea contractantă a stabilit explicit că ofertanții au obligația de a elabora propunerea tehnică cu respectarea integrală a cerințelor minime stabilite prin documentația de atribuire sens în care aceștia au obligația de a face dovada conformității propunerii tehnice cu aceste specificații prin prezentarea unor documente probante edificatoare.

Referitor la oferta depusă de operatorul economic ...SRL pentru aparat radiologie - model: ...:

Autoritatea contractantă a stabilit prin documentația de atribuire caracteristicile minime și obligatorii pe care ofertanții interesați de accesul la procedura de achiziție publică au obligativitatea de a le îndeplini.

În data de 18.01.2023 Autoritatea contractantă a transmis Răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr.

Conform răspunsului consolidat transmis de autoritatea contractantă, cerințele „selectarea automată a programelor anatomice” și „mod de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000)” aceasta a transmis tuturor operatorilor interesați de accesul la procedura

de achiziție faptul că cerințele fac referire la un număr nelimitat de programe anatomice.

În data de 26.04.2023 au fost solicitate clarificări operatorului economic ...SRL cu privire la faptul că nu există corespondență cu specificațiile tehnice solicitate, respectiv: „1. Modul de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000) - Conform răspunsului consolidat nr. .../18.01.2023 la solicitări de clarificări nr. .../12.01.2023 cerința face referire la un număr nelimitat de programe anatomice”.

Operatorul economic ...SRL a răspuns la solicitarea de clarificări transmisă de autoritatea contractantă și a menționat faptul că „La echipamentul propus de ei prin Oferta Tehnică prin procedurile de modificare APR, Ștergere APR, Creare de noi APR-uri de pot crea practic un număr nelimitat de APR-uri”.

Contestatoarea precizează că nu poate fi de acord cu varianta tehnică propusă de operatorul economic ...SRL, aceasta fiind o soluție alternativă deoarece:

- autoritatea contractantă a stabilit prin răspunsul la solicitarea de clarificări că intenționează să achiziționeze un sistem de radiologie digital ce oferă posibilitatea de a crea un număr nelimitat de programe anatomice.

- soluția ofertată de ...SRL face referire la un număr limitat de programe anatomice care pot fi ulterior șterse/ adăugate astfel încât să nu se ajungă la limita maximă de stocare. Această propunere reprezintă o variantă alternativă de funcționalitate a sistemului ofertat de ...SRL.

Contestatoarea concluzionează faptul că oferta depusă de operatorul economic ...SRL nu îndeplinește în totalitate cerințele minime și obligatorii solicitate de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire.

Referitor la oferta depusă de operatorul economic ...SRL pentru Aparat radiologie - model: ...:

În data de 26.04.2023 au fost solicitate clarificări operatorului economic ...SRL cu privire la faptul că nu există corespondență cu specificațiile tehnice solicitate, respectiv „1. Modul de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000) - Conform răspunsului consolidat nr. .../18.01.2023 la solicitări de clarificări nr. .../12.01.2023 Cerința face referire la un număr nelimitat de programe anatomice”.

Operatorul economic ...SRL a răspuns la solicitarea de clarificări transmisă de autoritatea contractantă și a menționat faptul: „Caracteristica superioară ofertată înglobează intervalul minim solicitat de autoritatea contractantă și confirmă minimul de programe anatomice de 20.000, lăsând la latitudinea utilizatorului să multiplice nelimitat programele anatomice ceea ce demonstrează îndeplinirea cerinței și conformitatea echipamentului. Clarifică că nici un producător nu poate oferi din fabrică un număr nelimitat de programe anatomice - este limpede de înțeles că există un număr finit/cuantificabil de astfel de

programe. Și în cazul de față, producătorul ..., oferă din fabrică un număr de peste 20.000 de programe anatomice predefinite, programe ce sunt gata de utilizare și oferă o imagine detaliată a majorității examinărilor posibile. Totuși, producătorul oferă posibilitatea de a multiplica și adăuga un număr nelimitat de programe anatomice dându-i posibilitatea utilizatorului să își personalizeze echipamentul pentru o utilizare optimă". Contestatoarea precizează că nu poate fi de acord cu varianta tehnică propusă de operatorul economic ...SRL, aceasta fiind o soluție alternativă deoarece, autoritatea contractantă a stabilit prin răspunsul la solicitarea de clarificări că intenționează să achiziționeze un sistem de radiologie digital ce oferă posibilitatea de a crea un număr nelimitat de programe anatomice.

Soluția ofertată de ...SRL face referire la un număr limitat de programe anatomice care pot fi ulterior șterse/adăugate astfel încât să nu se ajungă la limita maximă de stocare (20.000 programe anatomice). Această soluție reprezintă o variantă alternativă de funcționalitate a sistemului ofertat de ...SRL.

Informația referitoare la faptul că „nici un producător nu poate oferi din fabrică un număr nelimitat de programe anatomice" este eronată, dat fiind faptul că echipamentul ..., produs de ...poate oferi această soluție.

Contestatoarea concluzionează că oferta depusă de operatorul economic ...SRL pentru Aparat radiologie - model: ... nu îndeplinește în totalitate cerințele minime și obligatorii solicitate de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire.

Analiza de mai sus vizează modelul de produs marca ... care este ofertat de ...SRL și modelul de produs marca ... care este ofertat de ...SRL.

În aceste condiții, se poate lesne observa că analiza ofertelor prezentate de ...SRL și ...SRL s-a realizat cu maximă ușurință iar autoritatea contractantă nu a ținut seama de faptul că cerințele documentației de atribuire sunt minime și obligatorii deși în documentația de atribuire au fost stabilite cerințe explicite cu privire la obligativitatea ofertanților de a elabora ofertele cu respectarea tuturor cerințelor autorității.

Conform prevederilor legale în vigoare, în materia achizițiilor publice ofertantul are obligația să elaboreze oferta, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire. În consecință, ...SRL și ...SRL aveau obligația să ia act de cerințele stabilite de autoritatea contractantă, să prezinte documente edificatoare prin care să facă dovada corespondenței propunerii tehnice cu specificațiile stabilite prin documentația de atribuire și, totodată, să oferteze echipamente (produse) care să corespundă în totalitate specificațiilor tehnice minime stabilite de autoritatea contractantă.

În mod corelativ, și autoritatea contractantă avea obligația de a evalua ofertele strict prin raportare la cerințele minimale ale documentației de atribuire.

În susținerea celor prezentate anterior, contestatoarea citează pasaje din soluțiile pronunțate de Consiliului.

De asemenea, ofertarea unor echipamente (produse) care prezintă specificații tehnice inferioare celor stabilite de autoritatea contractantă, de principiu are și un preț mai mic decât un echipament care respectă toate aceste specificații. Altfel spus, prin ofertarea unor echipamente (produse) cu specificații inferioare celor stabilite în documentația de atribuire, ...SRL și ...SRL și-au procurat un avantaj incorect față de ceilalți ofertanți cu consecința a-i fi adjudecat contractul prin aplicarea criteriului de atribuire „prețul cel mai scăzut”.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la Consiliu cu nr. ..., ... a transmis dosarul achiziției publice și a menționat că nu formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de ... SRL.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la Consiliu cu nr. ..., ... SRL a formulat concluzii scrise, în urma studiului dosarului cauzei, prin care își menține criticile formulate în cadrul contestației.

Referitor la oferta depusă de operatorul economic ...SRL pentru Aparat radiologie - model: ...:

În data de ..., ..., în calitate de autoritate contractantă, a comunicat un răspuns consolidat referitor la solicitările de clarificări. Potrivit acestui răspuns, cerințele privind „selectarea automată a programelor anatomice” și „modul de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000)” indică faptul că se referă la un număr nelimitat de programe anatomice.

În data de ..., s-au cerut clarificări de la operatorul economic ...SRL cu privire la lipsa de conformitate a specificațiilor tehnice solicitate, respectiv „1. Modul de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000)” iar conform Răspunsului consolidat nr. .../18.01.2023 la solicitările de clarificări nr. .../12.01.2023 cerința menționată face referire la un număr nelimitat de programe anatomice.

Operatorul economic ...SRL a răspuns solicitării de clarificări transmisă de autoritatea contractantă și a menționat că, prin procedurile de modificare APR, ștergere APR și creare de noi APR-uri, pot crea practic un număr nelimitat de APR-uri. Mai exact, operatorul economic oferă autorității contractante posibilitatea de a crea un număr limitat de programe anatomice, ca mai apoi, când acesta ajunge la limită, programele anatomice să fie șterse și înlocuite cu altele noi.

Contestatoarea susține că nu poate fi de acord cu varianta tehnică propusă de operatorul economic ...SRL, deoarece aceasta reprezintă o soluție alternativă. Motivele sunt următoarele:

- prin răspunsul la solicitarea de clarificări, autoritatea contractantă a stabilit că intenționează să achiziționeze un sistem de radiologie digital care să permită crearea unui număr nelimitat de programe anatomice.

- soluția oferită de ...SRL se referă la un număr limitat de programe anatomice, care pot fi ulterior șterse sau adăugate pentru a evita atingerea capacității maxime de stocare. Această propunere reprezintă o variantă alternativă a funcționalității sistemului oferit de ...SRL și nu este conformă solicitării autorității contractante.

Referitor la oferta depusă de operatorul economic ...SRL pentru Aparat radiologie - model: ...:

În data de 18.01.2023, ... a comunicat un răspuns consolidat referitor la solicitările de clarificări. Potrivit acestui răspuns, cerințele privind „selectarea automată a programelor anatomice” și „modul de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000)” indică faptul că se referă la un număr nelimitat de programe anatomice.

În data de ..., s-au cerut clarificări de la operatorul economic ...SRL cu privire la lipsa de conformitate a specificațiilor tehnice solicitate, respectiv „1. Modul de expunere automat, programe anatomice (min. 10.000)” iar conform Răspunsului consolidat nr. .../18.01.2023 la solicitările de clarificări nr. .../12.01.2023 cerința menționată face referire la un număr nelimitat de programe anatomice.

... SRL, a răspuns la solicitarea de clarificări transmisă de autoritatea contractantă.

Contestatoarea menționează că nu poate fi de acord cu varianta tehnică propusă de operatorul economic ...SRL, deoarece aceasta reprezintă o soluție alternativă. Motivele sunt următoarele:

- prin răspunsul la solicitarea de clarificări, autoritatea contractantă a stabilit că intenționează să achiziționeze un sistem de radiologie digital care să permită crearea unui număr nelimitat de programe anatomice.

- soluția ofertată de ...SRL face referire la un număr limitat de programe anatomice care pot fi ulterior șterse/adăugate astfel încât să nu se ajungă la limita maximă de stocare. Această soluție reprezintă o variantă alternativă de funcționalitate a sistemului ofertat de ...SRL și nu este conformă solicitării autorității contractante.

- informația referitoare la faptul că „nici un producător nu poate oferi din fabrică un număr nelimitat de programe anatomice” este eronată și nu este bazată pe niciun studiu de piață al echipamentelor similare.

... SRL apreciază că oferta depusă de operatorul economic ...SRL pentru Aparat radiologie - model: ... nu îndeplinește în totalitate cerințele minime și obligatorii solicitate de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire.

Consiliul constată că ... SRL a înaintat Consiliului contestația de față, depunând, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. ...

emisă de ... în data de ..., stabilită potrivit art. 61¹ din Legea nr. ..., cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de ... lei.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat o procedură de licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului având ca obiect „APARAT RADIOLOGIE”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare ..., criteriul de atribuire aplicat fiind „cel mai bun raport calitate-preț”. Valoarea totală estimată a contractului ce urmează a fi încheiat este de 1.218.487 lei, fără TVA.

Consiliul reține că, ... SRL a formulat contestația în analiză, nemulțumită fiind de rezultatul procedurii, respectiv, critică declararea ofertei ...SRL ca fiind câștigătoare, clasarea ofertei ...SRL pe locul 2 și a ofertei sale pe locul 3, susținând că respectivele oferte nu îndeplinesc specificațiile tehnice în referire la numărul nelimitat de programe anatomice solicitat de autoritatea contractantă.

În soluționare, Consiliul reține că, în caietul de sarcini, autoritatea contractantă a precizat, cu privire configurația, performanțele și caracteristicile tehnice minime ale aparatului radiologic care face obiectul procedurii de achiziție: "Mod de expunere automat, programe anatomice (min 10.000)". Ca urmare a solicitării de clarificări adresate de un operator economic: "Selectarea automată a programelor anatomice - Solicitare: Vă rugăm să confirmați că cerința face referire la un număr nelimitat de programe anatomice", prin documentul nr. .../18.01.2023, denumit "Răspuns consolidat la solicitările de clarificări", pag. 2, autoritatea contractantă a răspuns, astfel: "Cerința face referire la un număr nelimitat de programe anatomice".

Analizând cerința minimă solicitată de autoritatea contractantă, Consiliul constată că aceasta a solicitat, ca și caracteristică tehnică a aparatului radiologic, un număr minim de programe anatomice, respectiv, 10.000, fără, însă, a stabili o limită maximă a acestora, solicitând un număr nelimitat de programe anatomice.

Analizând ofertele depuse de ...SRL și ...SRL, Consiliul observă că, atât în propunerea tehnică depusă de ...SRL, cât și în cea depusă de ...SRL, se regăsește cerința tehnică în discuție, astfel:

- în propunerea tehnică depusă de ...SRL, documentul denumit INFOTEC, pag. 36, cap. Caracteristici tehnice – Performanțe generale, Programe anatomice: 1024/20.000+tehnic (consola cu touch screen).

- în propunerea tehnică (tabel) depusă de ...SRL, la pag. 2: cap. Configurație, performanțe și caracteristici minime, "Mod de expunere automat, programe anatomice (min 10000)" la rubrica Conformitate: APR>20.000; pag. 18: Anatomical technique: 1024 programs (8 body regions, 8 organs, 4 projections, 3 adult sizes+1 pediatric). More than 20.000. Programs for touch screen console (option).

Consiliul reține, de asemenea, că, chestiunea în discuție, respectiv, îndeplinirea cerinței care face referire la crearea unui număr nelimitat de programe anatomice de către aparatul care face obiectul contractului, a fost supusă clarificării, cu ambii ofertanți, astfel cum rezultă din solicitarea de clarificări nr. ... adresată acestora și răspunsurile oferite de către cei doi ofertanți, prin adresele nr. ... și nr.

Consiliul nu va reține susținerile contestatoarei referitoare la faptul că informația, potrivit căreia „nici un producător nu poate oferi din fabrică un număr nelimitat de programe anatomice” este eronată, întrucât aceasta face aprecieri generale, fără a le dovedi.

În contextul arătat, Consiliul apreciază că propunerile tehnice ale ...SRL și ...SRL îndeplinesc cerințele minime ale documentației de atribuire, referitor la "Mod de expunere automat, programe anatomice (min 10.000)", cu precizările autorității contractante din documentul nr. .../18.01.2023, criticile contestatoarei, în referire la aspectul analizat, urmând a fi respinse, ca neîntemeiate.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept expuse pe parcursul considerentelor, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de ... SRL în contradictoriu cu

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

CONSILIUL DECIDE:

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

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat practicaua deciziei

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 9 (nouă) pagini.