



În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 3125/C11/3520

Data: 05.11.2024

Prin contestația nr. 7215/09.10.2024, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 64608/09.10.2024, formulată de SRL, cu sediul social în, str. .. nr. .., sectorul 5, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr., având CUI RO, reprezentată legal prin dr., în calitate de director general, împotriva rezultatului procedurii de atribuire nr. 20151/26.09.2024, emis de, cu sediul în, str. 1.8, nr. 32, județul, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire prin licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „SERVICII DE REPARARE ȘI DE ÎNTREȚINERE A ECHIPAMENTULUI MEDICAL ȘI CHIRURGICAL”, lot 5, s-au solicitat Consiliului următoarele:

- să constate că ofertantul ... IMPEX SRL nu îndeplinește toate obligațiile solicitate în cadrul documentației de atribuire pentru lot 5;
- să constate că autoritatea contractantă a procedat la evaluarea improprie a ofertelor prezentate de ofertantul ... IMPEX SRL, apreciind fără niciun fundament că acestea ar satisface în mod corespunzător cerințele stabilite prin documentația de atribuire;
- să dispună măsuri de remediere constând în obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de ... IMPEX SRL sub aspectul reverificării modului în care acesta îndeplinește obligațiile și criteriile tehnice de calificare cu cerințele stabilite prin documentația de atribuire;
- să oblige autoritatea contractantă la anularea tuturor actelor administrative prin care s-a stabilit că ofertantul ... IMPEX SRL a elaborat și prezentat o ofertă care îndeplinește cerințele stabilite prin documentația de atribuire, respectiv raportul procedurii.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația nr. 7215/09.10.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. 64608/09.10.2024, prin care SRL, solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei.

(1) Susține că SRL are calitatea de operator economic implicat în procedura de atribuire contestată în prezenta cauză.

(2) Prin adresa nr. 20151/26.09.2024, intitulată „*Raportul procedurii*” autoritatea contractantă i-a adus la cunoștință că oferta depusă de societatea sa pentru „*lot 5 - INSTALATIE RADIOLOGICAOEC BRIVO 785*”, a fost declarată admisibilă, necâștigătoare, în urma aplicării criteriului de atribuire „*prețul cel mai scăzut*”, oferta câștigătoare fiind cea prezentată de operatorul economic ... IMPEX SRL care s-a clasat pe primul loc.

(3) Arată că nu poate fi de acord cu decizia adoptată de autoritatea contractantă în ceea ce privește stabilirea ofertei câștigătoare întrucât, din informațiile pe care le deține în calitate de societate ce desfășoară operațiuni de comerț în același domeniu ca ofertantul ... IMPEX SRL, această societate nu îndeplinește întru-totul obligațiile și specificațiile minime stabilite de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire. Evaluarea ofertelor admisibile se face prin analiza elementelor tehnice propuse cu respectarea integrală a cerințelor minime prevăzute în documentația de atribuire conform art. 133 alin. (2) din HG 395/2016.

(4) Contestatoarea susține că, în calitate de societate care activează pe piața de comercializare a echipamentelor medicale, fiind astfel într-un raport concurențial permanent cu ofertantul ... IMPEX SRL are cunoștință de gama de produse ce sunt comercializate în mod frecvent de această societate, iar printre acestea nu se regăsesc și piese de schimb care să corespundă întru-totul (integral) specificațiilor și obligațiilor minime stabilite de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire.

Având în vedere faptul că, din cunoștințele pe care le deține, acest operator economic nu deține documente pentru servicii de reparare și întreținere echipamente și aparatură medicală pentru echipamentul în cauză, există suspiciuni rezonabile cu privire la prezentarea în cadrul ofertei depusa de aceștia a unor documente ce conțin informații imprecise și care au indus în eroare comisia de evaluare atunci când a stabilit că propunerea tehnică este conformă cerințelor solicitate.

Sustine că a identificat informații de natură să confirme că produsele oferite de ... IMPEX SRL nu îndeplinesc în totalitate obligațiile (cerințele minime) stabilite prin caietul de sarcini

(5) Arată că ofertantul ... IMPEX SRL nu asigură îndeplinirea tuturor obligațiilor și specificațiilor tehnice stabilite de autoritatea contractantă prin documentația de atribuire:

a) *„Piese de schimb vor fi originale și însoțite de documente ce vor atesta acest lucru, și vor avea termen de garanție de minim 60 de zile de la instalarea lor în aparat”*

Contestatoarea arată că, în calitate de distribuitor autorizat General Electric România, are cunoștință de faptul că ofertantul ... IMPEX SRL nu îndeplinește această obligație, întrucât nu dispune de *„piese de schimb noi, certificate/omologate compatibile cu tipul de dispozitiv medical din dotarea achizitorului”*, în cazul de față: „lot 5 - INSTALATIE RADIOLOGICA OEC BRIVO 785”.

Subliniază faptul că, ofertantul ... IMPEX SRL nu poate pune la dispoziția autorității contractante piese de schimb noi originale ci doar din categoria *„compatibile/echivalente”* care nu sunt recomandate și agreate de către producător. Contestatoarea arată că, în calitate de societate care activează pe piața de comercializare a echipamentelor medicale, fiind astfel într-un raport concurențial cu ofertantul ... IMPEX SRL are cunoștință de gama de produse ce sunt comercializate în mod frecvent de această societate, iar printre acestea nu se regăsesc piese de schimb de la producătorul echipamentelor General Electric care să fie certificate/omologate pentru produsele din dotarea autorității contractante.

b) *„Personalul care executa intervențiile de mentenanță trebuie să fie instruit de către producător sau un organ abilitat. Certificarea calificării educaționale și profesionale ale personalului desemnat să asigure serviciile de întreținere preventivă și/sau de intervenție pentru aducerea în parametrii normali de utilizare a aparaturii medicale, chirurgicale și radiologice se va face astfel: Certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care să confirme/probeze/ ateste faptul că personalul de specialitate al ofertantului este calificat să asigure serviciile pentru aparatura medicală care face obiectul acordului cadru conform prevederilor art. 4 din Ordin nr. 1.008 din 6 septembrie 2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a titlului XX din Legea nr. 95/2006 privind reforma în domeniul sănătății, referitoare la avizarea activităților în domeniul dispozitivelor medicale.”*

Ofertantul ... IMPEX SRL nu îndeplinește această obligație solicitată în documentația de atribuire, întrucât nu dispune de personal autorizat de către producătorul echipamentelor din dotarea autorității contractante, respectiv General Electric, să intervină pe echipament.

a) Analiza efectuată de contestatoare evidențiază doar o parte dintre obligațiile solicitate prin caietul de sarcini și vizează produsele și serviciile oferite de către ... IMPEX SRL.

b) În aceste condiții, se poate observa că analiza ofertei prezentate de ... IMPEX 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.

c) Face trimitere la art. 75 din Legea nr. 98/2016, cu sublinierea că, ofertanții au obligația de a elabora ofertele cu respectarea riguroasă a cerințelor stabilite prin documentația de atribuire.

Mai departe, citează prevederile art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și art. 133 alin. (1) și (2) din HG nr. 395/2006, art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016.

Din economia dispozițiilor legale mai sus menționate rezultă, fără echivoc, că ofertantul are obligația să elaboreze oferta, în conformitate cu cerințele documentației de atribuire. În consecință, ofertantul ... IMPEX SRL trebuia să ia act de cerințele stabilite de autoritatea contractantă, să prezinte documente edificatoare prin care să facă dovada îndeplinirii obligațiilor stabilite prin documentația de atribuire și, totodată, să ofere produse care să corespundă în totalitate specificațiilor tehnice minime stabilite de autoritatea contractantă.

d) În mod corelativ, și autoritatea contractantă avea obligația de a evalua ofertele ca fiind admisibile strict prin raportare la obligațiile (cerințele minime) documentației de atribuire mai ales că, documentația de atribuire reprezintă legea părților și trebuie respectată ca atare de toate persoanele cărora le este opozabilă.

e) Invocă din practica Consiliului pe acest aspect.

Susține că, autoritatea contractantă a procedat la admiterea ofertei depuse de ... IMPEX SRL cu încălcarea propriilor reguli stabilite prin documentația de atribuire și al art. 72 alin. (2) lit. f) din HG nr. 925/2006.

Rezultă că autoritatea contractantă a declarat câștigătoare o ofertă neconformă în înțelesul dispozițiilor art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 925/2006 și care, de fapt, trebuia respinsă din procedura de atribuire, în conformitate cu dispozițiile art. 137 alin. (1) din același act normativ.

Totodată, se constată că prin modul impropriu de evaluare a ofertei câștigătoare comisia de evaluare nu și-au dus la îndeplinire în mod corespunzător atribuțiile stabilite prin art. 127 alin. (1) lit. f), j), k) din HG nr. 395/2016.

Arată că în mod eronat autoritatea contractantă a reținut admisibilitatea propunerii tehnice depuse de ... IMPEX SRL în cadrul procedurii de atribuire în contextul în care există indicii suficiente că serviciile și produsele ofertate nu îndeplinesc în mod corespunzător cerințele stabilite prin documentația de atribuire.

Solicită să admită prezenta contestație astfel cum este formulată și să dispună măsuri de remediere constând în anularea raportului procedurii de atribuire și a oricăror alte acte prin care s-a reținut admisibilitatea ofertei depuse de ... IMPEX SRL și, mai departe, să oblige autoritatea contractantă să constate inadmisibilă propunerea tehnică depusă de ... IMPEX SRL și să reevalueze din punct de vedere tehnic și al îndeplinirii obligațiilor solicitate în documentația de atribuire pentru lot. 5.

În probațiune, au fost depuse înscrisuri.

Punctul de vedere nr. 21376/11.10.2024, a fost înregistrat la CNSC cu nr. 66068/16.10.2024, iar dosarul achiziției a fost înaintat cu adresa nr. 24987/16.11.„2023”, înregistrată la Consiliu sub nr. 66634/17.10.2024.

Prin punctul de vedere, ... a solicitat respingerea contestației formulată de SRL, în temeiul art. 26 aliniat (6) din Legea 101/2016, pentru următoarele motive:

1. Oferta contestatoarei MEDIST IMAGING&POC SRL a fost declarată admisibilă și câștigătoare, clasându-se pe locul doi în cadrul acordului-cadru că urmare a prețului oferit. Așadar, afirmația acesteia că este „*necâștigătoare*” este apreciată ca eronată.

2. Contestatoarea afirmă că nu este de acord cu decizia autorității contractante luată prin „*raportul procedurii*” deoarece, din informațiile pe care le deține, ofertantul clasat pe locul unu, conform criteriului „prețul cel mai scăzut”, nu îndeplinește întru-totul obligațiile și specificațiile minime stabilite de autoritatea contractantă.

Așadar, contestația are la baza o suspiciune a faptului că agentul economic ... IMPEX SRL nu îndeplinește integral cerințele minime prevăzute în documentația de atribuire întocmită și publicată de autoritatea contractantă. Concret, aceasta afirma că, piața de comercializare a echipamentelor medicale, nu dispune de piese de schimb care să corespundă întru-totul (integral) specificațiilor și obligațiilor minime stabilite prin documentația de atribuire.

Totdata, afirmă că, în baza „*cunoștințelor pe care le deține*” ... IMPEX SRL nu deține documente pentru servicii de reparare și întreținere a echipamentelor și aparaturii medicale pentru echipamentul OEC BRIVO 785 și a depus documente care conțin informații imprecise, care au indus în eroare comisia de evaluare a propunerii tehnice.

În mod concret, contestatoarea MEDIST IMAGING&POC SRL invocă faptul că firma concurentă nu îndeplinește următoarele condiții din documentația de atribuire:

a) „Piesele de schimb vor fi originale și însoțite de documente ce vor atesta acest lucru, și vor avea termen de garanție minim 60 de zile de la instalarea lor pe aparat. „ Consideră că nu este necesar să pună în discuție motivul pentru care contestatoarea „crede” că ... IMPEX SRL nu poate asigura piese de schimb originale. În aceste condiții va preciza și dovedi doar demersurile întreprinse de autoritatea contractantă pentru a se asigura că această cerință să fie îndeplinită:

- ofertantul ... IMPEX SRL a precizat în specificațiile tehnice cerute că : „*piesele de schimb circulă liber pe piața internațională și, drept urmare, pot fi procurate tot în mod liber. Ca urmare ne angajăm că pentru piesele pe care vi le vom oferi să prezentăm o dovadă scrisă a furnizorului acestora, nu neapărat de la producătorul instalației*”.

- a solicitat clarificări suplimentare de la ofertantul ... IMPEX SRL, înregistrată cu nr. 15995/01.08.2024.

- ... IMPEX SRL a trimis clarificările înregistrate cu nr. 1801M din 05.08.2024, prin care se angajează că piesele de schimb vor fi originale, compatibile sau echivalente cu echipamentul Instalație radiologică OEC BRIVO 785;

- deoarece comisia de evaluare a ofertelor tehnice a considerat în continuare că trebuie lămurită proveniența acestor piese, a fost formulată o nouă solicitare de clarificări către ... IMPEX SRL, înregistrată cu nr. 16540/08.08.2024;

- pe data de 09.08.2024, ... IMPEX SRL a remis autorității contractante clarificările solicitate, înregistrate cu nr. 1826M/09.08.2024, unde precizează textual că ofertantul se angajează că : piesele de schimb vor fi originale și însoțite de documente ce vor atesta acest lucru, și vor avea termen de garanție minim 60 de zile de la instalării lor în aparat. Comisia de verificare a condițiilor tehnice care trebuie să fie îndeplinite pentru asigurarea serviciilor de reparare și întreținere la instalație radiologică OEC BRIVO 785, a considerat astfel că această condiție, contestată de MEDIST IMAGING&POC SRL, este îndeplinită.

b) Cea de-a doua cerință, considerată de contestatoarea MEDIST IMAGING&POC SRL ca neputând fi îndeplinită de către concurentă sa de pe piața specifică, respectiv ... IMPEX SRL, este aceea referitoare la autorizarea firmei, calificarea și pregătirea personalului implicat pentru realizarea intervențiilor de mentenanță la instalația radiologica tip. OEC BRIVO 785.

Autoritatea contractantă susține că a cerut prin documentația de atribuire ca firma să dețină autorizațiile necesare iar personalul care execută intervențiile de mentenanță trebuie să fie instruit de către producător sau alt organ abilitat.

Contestatoarea, consideră oferta „*neconformă*” având suspiciunea că producătorul instalației radiologice OEC BRIVO 785, respectiv General Electric, nu a efectuat instruirea personalului ... IMPEX SRL. Aceasta susține că nu este îndeplinită acesta obligație și că autoritatea contractantă a trecut cu ușurința peste evaluarea cerințelor minime și obligatorii de atribuire. Față de acest aspect contestat, precizează:

La punctul doi din solicitarea de clarificări nr. 15995/01.08.2024, autoritatea contractantă a solicitat ofertantului ... IMPEX SRL să prezinte certificate de instruire, atestate, diplome traduse și în termen de

valabilitate la data depunerii ofertei. Pentru lotul nr. 5 — în discuție, s-a solicitat în mod expres permisul de exercitare a activității în domeniul nuclear eliberat de CNCAN, care să evidențieze competența deținătorului de a interveni asupra aparatului radiologie OEC BRIVO 785 la sediul autorității contractante.

Prin clarificările remise autorității contractante, ... IMPEX SRL pune la dispoziție, conform clarificărilor nr. 1801 M/05.08.2024, pe lângă dovada emiterii buletinelor de verificare tehnică la alte spitale din țară (care atestă capacitatea firmei de a efectua activități specifice de mentenanță la instalații radiologice de tipul OEC BRIVO 785) și autorizația pentru desfășurarea activității în domeniul nuclear (nr. VG 1568/26.07.2022) emisă de CNCAN, care evidențiază la pag. 3 că ... IMPEX SRL este autorizată să manipuleze instalații radiologice tip BRIVO OEC (865, 715 și 785). În prima pagină a anexei la autorizație, CNCAN precizează ce presupune activitatea de „*manipulare*” a instalațiilor radiologice, respectiv: instalarea-montarea, mentenanța (întreținerea și verificarea), repararea și dezmembrarea instalațiilor radiologice, la sediul beneficiarilor autorizați de CNCAN. Este de notorietate faptul că nicio instalație radiologică nu poate funcționa fără autorizație din partea CNCAN, pe cale de consecință mentenanță se asigură numai instalațiilor autorizate.

Odată cu autorizația menționată mai sus, care atestă faptul că ofertantul poate să manipuleze instalații de tipul OEC (865, 715 și 785), acesta a pus la dispoziția autorității contractante și permisele de exercitare a activității în domeniul nuclear pentru angajații sai. Pe cale de consecință, dacă CNCAN a autorizat firma să manipuleze instalații radiologice de tipul OEC 865, 715 și 785, a constatat că firma are personal instruit pentru această activitate.

Ofertantul a mai depus și „*permisul*” pentru exercitarea activității din domeniul nuclear pentru ing. Smira-Momeu Simion.

c) Spitalul Județean, de Urgență a primit solicitarea de acces la dosarul achiziției publice din partea MEDIST 1IMAGING&FOC SRL. Înregistrată cu nr. 6589/30.09.2024, remisă unității sanitare în data de 01.10.2024 și înregistrată cu nr. 20556. Pe data de 02.10.2024, unitatea sa sanitară a trimis răspuns solicitantei, prin care se precizează că dosarul poate fi accesat la sediul unității de luni până vineri în intervalul orar 08.00 - 16.00.

Până în prezent contestatoarea nu și-a exercitat acest drept. Consideră că o simplă accesare a dosarului ar fi lămurit situația și nu s-ar mai fi impus sesizarea CNSC.

În concluzie, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației referitoare la calificarea ofertantului și pregătirea personalului ... IMPEX SRL implicat pentru intervențiile de mentenanță, având în vedere că este nefondată.

În susținerea contestației, prin adresa nr. 7637/23.10.2024, înregistrată la CNSC cu nr. 68193/24.10.2024, ... SRL formulează

„punct de vedere”, cu privire la punctul de vedere nr. 66068/16.10.2024, emis de autoritatea contractantă.

1. Contestatoarea subliniază că în urma solicitărilor de clarificări, ... IMPEX SRL nu a atașat un document relevant (ex: autorizația de la producător) în apărarea sa, ci doar a motivat în scris prin declarația pe propria răspundere că se angajează să furnizeze piese noi și să ofere garanție acestora 60 de zile, sens în care, consideră că ... IMPEX SRL nu a răspuns în mod corespunzător solicitărilor de clarificări și cere anularea raportului procedurii.

2. În urma solicitărilor de clarificări, ... IMPEX SRL nu a atașat diploma inginerului de service, motivând că aceasta a fost depusă pentru aprobarea autorizației CNCAN și atașează buletinele de verificare tehnică ale altor aparate, evitând răspunsul autorității contractante în mod cert.

Concluzionează în sensul respingerii punctului de vedere al autorității contractante nr. 66068/ 16.10.2024 și să se dispună anularea raportului procedurii.

Prin adresa nr. 22349/25.10.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. 68618/28.10.2024, ..., a formulat „precizări” cu privire la punctul de vedere transmis de SRL, înregistrat cu nr. 7637/23.10.2024, în legătură cu punctul său de vedere, referitor la contestația raportului procedurii în ceea ce privește lotul nr. 5.

Consideră că punctul de vedere nr. 7637/23.10.2024, remis autorității contractante și CNSC, nu are ca scop decât tergiversarea procedurii de achiziție publică, întrucât conține mențiuni neadeverate și nu face trimitere la apărările sale.

1. Contestatoarea SRL precizează la pct. 1 din punctul sau de vedere că: „SC ... IMPEX SRL nu a atașat un document relevant (ex: autorizația de la producător) în apărarea sa, ci doar a motivat în scris prin declarația pe propria răspundere că se angajează să furnizeze piese noi și să ofere garanție acestora 60 de zile...”

Arată că din analiza răspunsului la clarificările remise SPITALULUI JUDEȚEAN DE URGENȚĂ Înregistrate cu nr. 1826M/09.08.2024, se va constata că, în textul de la ultimul paragraf, ... IMPEX SRL, precizează că se angajează ca „piesele de schimb vor fi originale și însoțite de documente ce vor atesta acest lucru și vor avea termen de garanție minim 60 de zile de la instalarea lor”. Așadar, ofertantul nu s-a angajat să furnizeze piese noi, ci piese originale însoțite de dovada care atestă acest fapt.

Totodată, precizează că autoritatea contractantă nu a solicitat în mod expres prin documentația de atribuire, cu ocazia desfășurării procedurii de achiziție publică, că ofertanții să depună vreo autorizație de la producător, așa cum pretinde contestatoarea, iar declarația pe proprie

răspundere este un instrument de lucru larg acceptat și utilizat în procedura achizițiilor publice.

Scopul autorității contractante este să obțină cu ocazia operațiunilor de service, piese noi, originale, dovedite cu documente iar aparatura medicală să fie reparată de persoane autorizate pentru tipul respectiv de aparat. Or, ofertantul ... IMPEX SRL dovedește că îndeplinește această cerință.

2. Referitor la pct. 2 din punctul de vedere remis, precizează că autoritatea contractantă nu a solicitat în mod expres ca ofertanții să depună în mod obligatoriu o „diplomă” a inginerului de service. Cererea autorității contractante a fost ca ofertanții să depună: *„certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care să confirme/probeze/ateste faptul că personalul de specialitate al ofertantului este calificat să asigure serviciile pentru aparatura medicală.”*

Subliniază că, odată cu clarificările transmise unității sanitare - înregistrate cu nr. 1801M/05.08.2024, ... IMPEX SRL i-a remis și permisele CMCAN ale personalului de specialitate. Așa cum a mai precizat, CNCAN eliberează permise tehnicienilor/inginerilor numai în baza unor documente relevante, care atestă pregătirea lor, documente pe care autoritatea contractantă nu avea și nu are nici acum cum să le aprecieze/evalueze. Totodată, ... IMPEX SRL, dovedind că a mai asigurat service pentru acest tip de aparatură medicală și pentru alte spitale de stat, sunt eliminate suspiciunile ca aceste servicii ar putea să nu fie cele contractate. Prin documentele depuse se atestă faptul că ... IMPEX SRL este autorizat de CNCAN să execute activități de manipulare, care include instalarea-montarea, mentenanța (întreținerea și verificarea), repararea și dezmembrarea instalațiilor radiologice, la sediul beneficiarului.

Apreciază că, cerințele autorității contractante au fost îndeplinite în totalitate în ceea ce privește ofertantul ... IMPEX SRL.

Concluzionează în sensul respingerii contestației referitoare la calificarea ofertantului și pregătirea personalului ... IMPEX SRL implicat pentru realizarea intervențiilor de mentenanță, având în vedere că este nefondată.

..... SRL a constituit cauțiunea în sumă de 576,00 lei, conform art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 210643686/1 din 08.10.2024, eliberată de CEC BANK SA - Sucursala Gara de Nord.

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

..... a inițiat o licitație deschisă în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „SERVICII DE REPARARE ȘI DE ÎNTREȚINERE A ECHIPAMENTULUI MEDICAL ȘI CHIRURGICAL”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN 1069530 din 03.06.2024, valoarea estimată a acordului-cadru de servicii fiind de 2.800.800,00 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire aplicat fiind „prețul cel mai scăzut”.

Rezultatul procedurii pentru lotul 5 „INSTALATIE RADIOLOGICA OEC BRIVO 785” a fost stabilit prin raportul procedurii nr. 20151 din 26.09.2024, potrivit căruia pentru acest lot a fost desemnata câștigătoare oferta prezentată de ... IMPEX SRL, oferta aparținând SRL situându-se pe locul al doilea.

Împotriva acestei decizii a autorității contractante, ... SRL a depus contestația de față, solicitând Consiliului următoarele:

- să constate că ofertantul ... IMPEX SRL nu îndeplinește toate obligațiile solicitate în cadrul documentației de atribuire pentru lot 5;
- să constate că autoritatea contractantă a procedat la evaluarea improprie a ofertelor prezentate de ofertantul ... IMPEX SRL, apreciind fără niciun fundament că acestea ar satisface în mod corespunzător cerințele stabilite prin documentația de atribuire;
- să dispună măsuri de remediere constând în obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei depuse de ... IMPEX SRL sub aspectul reverificării modului în care acesta îndeplinește obligațiile și criteriile tehnice de calificare cu cerințele stabilite prin documentația de atribuire;
- să oblige autoritatea contractantă la anularea tuturor actelor administrative prin care s-a stabilit că ofertantul ... IMPEX SRL a elaborat și prezentat o ofertă care îndeplinește cerințele stabilite prin documentația de atribuire, respectiv raportul procedurii.

Verificând, prin prisma celor susținute de contestatoare, legalitatea deciziei autorității contractante de a declara câștigătoare pentru lotul 5 oferta aparținând ... IMPEX SRL, Consiliul notează ca una dintre critici vizează îndeplinirea cerinței documentației de atribuire referitoare la instruirea personalului care executa intervențiile de mentenanță.

În acest sens, Consiliul reține ca în caietul de sarcini, punctul „5. Obligațiile prestatorului” sunt cuprinse următoarele condiții:

„5.1. Ofertantul va prezenta Propunerea tehnica conform cerințelor din Caietul de sarcini. În cadrul propunerii tehnice ofertanții vor prezenta obligatoriu următoarele documente:

- Avizul de functionare emis de Ministerul Sanatatii [...];*
- Autorizatia de manipulare (instalare, montare, verificare, intretinere și reparare a instalatiilor radiologice emisa de CNCAN) [...].*

Personalul care executa interventiile de mentenanta trebuie sa fie instruit de catre producator sau un organ abilitat. Certificarea calificarii educationale și profesionale ale personalului desemnat sa asigure serviciile de intretinere preventiva si/sau de interventie pentru aducerea în parametrii normali de utilizare a aparaturii medicale, chirurgicale și radiologice se va face astfel:

- Declaratie de disponibilitate [...];*
- Certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care sa confirme/probeze/atesta faptul ca personalul de specialitate al ofertantului este calificat sa asigure serviciile pentru aparatura medicala care face obiectul acordului cadru [...].”*

O prima observație ce se impune este cea potrivit căreia cerințele anterior citate sunt diferite în ceea ce privește autorizația emisă de CNCAN și în ceea ce privește instruirea de către producător sau un organ abilitat a personalului care execută intervențiile de mentenanță, instruire ce este necesară a fi probată, potrivit condițiilor impuse de către achizitoare, prin prezentarea de certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care să confirme/probeze/atestă faptul că personalul de specialitate al ofertantului este calificat să asigure serviciile pentru aparatura medicală.

Prin adresa nr. 15995 din 01.08.2024, autoritatea contractantă a solicitat ... IMPEX SRL și următoarea clarificare a ofertei sale:

«Cap. 5 Obligațiile prestatorului, autoritatea contractantă solicită:

5.1. Ofertantul va prezenta Propunerea tehnică conform cerințelor din Caietul de sarcini.

În cadrul propunerii tehnice ofertanții vor prezenta obligatoriu următoarele documente:

- „Certificate de instruire, atestate, diplome... toate certificatele și autorizațiile trebuie să fie în termen de valabilitate la data depunerii ofertei, iar cele întocmite în altă limbă decât română trebuie să fie însoțite de traducere autorizată.”

- Pentru lotul 5 - Permisiul de exercitare a activității în domeniul nuclear, eliberat de C.N.C.A.N., nu arată competența deținătorului de a interveni asupra unui anumit model de aparat radiologic (OEC BRIVO 785), la sediul autorității contractante.»

... IMPEX SRL a răspuns prin adresa nr. 1801M din 05.08.2024, astfel:

«2. Solicitarea legată de Cap. 5 Obligațiile prestatorului, pct. 5.1. Ofertantul va prezenta Propunerea tehnică conform cerințelor din caietul de sarcini. În cadrul propunerii tehnice ofertanții vor prezenta obligatoriu următoarele documente:

-"Certificate de instruire, atestate, diplome... toate certificatele și autorizațiile trebuie să fie în termen de valabilitate la data depunerii ofertei, iar cele întocmite în altă limbă decât română trebuie să fie însoțite de traducere autorizată.", vă comunicăm următoarele:

- Pentru lotul 5 - INSTALATIE RADIOLOGICA OEC BRIVO 785 am atașat la propunerea tehnică permisiile CNCAN ale personalului de specialitate, cât și Buletine de verificare tehnică emise către diverse spitale, pentru acest model de instalație, deoarece considerăm că acestea sunt documente relevante, care atestă capacitatea firmei SC ... Impex SRL, de a efectua activitatea de manipulare, respectiv, mentenanță (întreținerea și verificarea), repararea și dezmembrarea instalațiilor radiologice.

Precizăm că în baza Autorizației pentru desfășurarea de activități în domeniul nuclear nr.VG 1568/26.07.2022, emisă de CNCAN, suntem autorizați pentru activitatea de manipulare, care include instalarea-montarea, mentenanța (întreținerea și verificarea), repararea și dezmembrarea instalațiilor radiologice, la sediul beneficiarilor, autorizați de CNCAN. Astfel regăsiți la pag. 3, din Autorizația VG 1568/2022, emisă de CNCAN, în categoria 2. Instalații radiologice de RX-diagnostic mobile, instalațiile tip BRIVO OEC (865,715,785), producător GE Hualun Medical System, fapt care dovedește că

avem competența necesară pentru a interveni asupra modelului de aparat radiologie BRIVO OEC 785.»

Autoritatea contractanta a considerat concludent acest răspuns în privința cerinței caietului de sarcini vizând prezentarea de certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care sa confirme/probeze/atesta faptul ca personalul de specialitate al ofertantului este calificat sa asigure serviciile pentru aparatura medicala.

Edificatoare pentru poziția autorității contractante fata de acest aspect al ofertei ... IMPEX SRL pentru lotul 5 sunt apărările sale în fața Consiliului, potrivit cărora:

«Autoritatea contractanta a cerut prin documentația de atribuire ca firma sa detina autorizațiile necesare iar personalul care executa intervențiile de mentenanta trebuie sa fie instruit de catre producător sau alt organ abilitat.

Contestatoarea, considera oferta „neconforma” avand suspiciunea ca producătorul instalatiei radiologice OEC BRIVO 785, respectiv General Electric, nu a efectuat instruirea personalului SC ... IMPEX SRL. Aceasta susține ca nu este indeplinita acesta obligație și ca autoritatea contractanta a trecut cu ușurința peste evaluarea cerințelor minime și obligatorii de atribuire. Fata de acest aspect contestat, precizam:

- La punctul doi din Solicitarea de clarificari nr. 15995/01.08.2024, autoritatea contractanta a solicitat ofertantului SC ... IMPEX SRL sa prezinte certificate de instruire, atestate, diplome traduse și în termen de valabilitate la data depunerii ofertei. Pentru lotul nr. 5 — în discuție, s-a solicitat în mod expres permisul de exercitare a activitatii în domeniul nuclear eliberat de CNCAN care sa evidențieze competenta deținătorului de a interveni asupra aparatului radiologie OEC BRIVO 785 la sediul autoritatii contractante.

- Prin clarificările remise autoritatii contractante, SC ... IMPEX SRL pune la dispoziție, conform clarificărilor nr. 1801M/05.08.2024, pe langa dovada emiterii buletinelor de verificare tehnica la alte spitale din tara (care atesta capacitatea firmei de a efectua activitati specifice de mentenanta la instalatii radiologice de tipul OEC BRIVO 785) și autorizația pentru desfasurarea activitatii în domeniul nuclear (nr. VG 1568/26.07.2022) emisa de CNCAN, care evidentiaza la pag. 3 ca SC ... IMPEX SRL este autorizata sa manipuleze instalatii radiologice tip BRIVO OEC (865, 715 și 785). În prima pagina a anexei la autorizație, CNCAN precizeaza ce presupune activitatea de „manipulare” a instalațiilor radiologice, respectiv: instalarea-montarea, mentenanta (intretinerea și verificarea), repararea și dezmembrarea instalațiilor radiologice, la sediul beneficiarilor autorizați de CNCAN. Este de notorietate faptul ca nicio instalatie radiologica nu poate funcționa fara autorizare din partea CNCAN, pe cale de consecința mentenanta se asigura numai instalațiilor autorizate.

- Odata cu autorizația mentionata mai sus, SC ... IMPEX SRL, care atesta faptul ca ofertantul poate sa manipuleze instalatii de tipul OEC (865, 715 și 785), acesta a pus la dispoziția autoritatii contractante și permisele de exercitare a activitatii în domeniul nuclear pentru angajații sai. Pe cale de consecința, daca CNCAN a autorizat firma sa manipuleze instalatii radiologice

de tipul OEC 865, 715 și 785, a constatat ca firma are personal instruit pentru aceasta activitate.

- Ofertantul a mai depus și „permisul” pentru exercitarea activității din domeniul nuclear pentru ing Smira-Momeu Simion.»

« 2. Referitor la pct. 2 din punctul de vedere remis, precizam ca autoritatea contractanta nu a solicitat în mod expres ca ofertanții să depună în mod obligatoriu o „diploma” a inginerului de service. Cererea autorității contractante a fost ca ofertanții să depună : „certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care să confirme/probeze/atestă faptul ca personalul de specialitate al ofertantului este calificat să asigure serviciile pentru aparatura medicală ...”

Va rugăm să aveți în vedere ca, odată cu clarificările transmise unității sanitare, - înregistrate cu nr. 1801M/05.08.2024, SC ... IMPEX SRL ne-a remis și permisele CNCAN ale personalului de specialitate. Așa cum am mai precizat, CNCAN eliberează permise tehnicienilor/inginerilor lor numai în baza unor documente relevante, care atestă pregătirea lor, documente pe care autoritatea contractanta nu avea și nu are nici acum cum să le aprecieze/evalueze. Totodată, SC ... IMPEX SRL, dovedind că a mai asigurat service pentru acest tip de aparatură medicală și pentru alte spitale de stat, sunt eliminate suspiciunile că aceste servicii ar putea să nu fie cele contractate. Prin documentele depuse se atestă faptul că SC ... IMPEX SRL este autorizat de CNCAN să execute activități de manipulare, care include instalarea- montarea, mentenanța (întreținerea și verificarea), repararea și dezmembrarea instalațiilor radiologice, la sediul beneficiarului. Așadar, cerințele autorității contractante au fost îndeplinite în totalitate în ceea ce privește ofertantul SC ... IMPEX SRL.»

Concluzionând asupra aspectelor de fapt prezentate, Consiliul reține că autoritatea contractanta a stabilit că fiind suficientă prezentarea permiselor eliberate de CNCAN pentru personalul declarat de ... IMPEX SRL, precum și prezentarea autorizației emisă de CNCAN pentru operatorul economic, corespunzător activităților pentru care autorizația a fost eliberată.

Este de subliniat faptul că pregătirea personalului operatorului economic a fost apreciată de autoritatea contractanta ca fiind dovedită în mod implicit, de vreme ce operatorul economic este autorizat CNCAN pentru activitățile necesare în prezenta achiziție și a făcut dovada prestării anterioare a aceluiași servicii.

Însă, Consiliul stabilește că această apreciere a achizitoarei încalcă propriile sale reguli, stabilite prin documentația de atribuire. În acest punct al analizei sale, Consiliul reiterează observația sa anterioară asupra faptului că o cerință a caietului de sarcini a vizat deținerea, de către operatorul economic care depune oferta, a autorizației emisă de CNCAN, iar o altă cerință a vizat personalul care execută intervențiile de mentenanță, pentru care achizitoarea a prevăzut condiția expresă a instruirii acestuia de către producător sau de către un organ abilitat, proba pregătirii urmând a fi realizată prin prezentarea de certificate de instruire, atestate, diplome sau orice alte documente care să confirme/probeze/atestă faptul că personalul de specialitate al

ofertantului este calificat sa asigure serviciile pentru aparatura medicala care face obiectul acordului cadru.

Așadar, din chiar construcția cerințelor caietului de sarcini rezulta ca cele doua cerințe sunt distincte și nu se confunda.

Prin urmare, Consiliul nu va primi în soluționare apărarea achizitoarei potrivit căreia aceasta nu are posibilitatea de a evalua documentele care atesta pregătirea tehnicienilor care au obținut permise eliberate de către CNCAN. Cerința citată a caietului de sarcini retine în sarcina autorității contractante verificarea îndeplinirii cerinței sale ca ofertanții sa facă dovada faptului ca personalul care executa intervențiile de mentenanță trebuie sa fie instruit de către producător sau de către un organ abilitat, prin urmare chiar verificarea pe care autoritatea contractanta a susținut în fata Consiliului ca nu o poate realiza.

Consiliul constata ca autoritatea contractanta face confuzie între cele doua cerințe ale sale: autorizația CNCAN pe care trebuia sa o dețină și sa o prezinte operatorul economic care a depus oferta și documentele care atesta instruirea personalului de către producător sau de către un organ abilitat.

Din întregul context expus nu rezulta faptul ca ... IMPEX SRL a prezentat documente de tipul celor indicate în caietul de sarcini, care sa facă dovada faptului ca personalul care executa intervențiile de mentenanță este instruit de către producător sau un organ abilitat în vederea asigurării serviciilor pentru aparatura medicala care face obiectul acordului cadru.

În aceste condiții de fapt, Consiliul are în vedere ca, potrivit art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire...”. Însă, este necesar a sublinia faptul că documentația de atribuire, conținând „orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire” (potrivit art. 20 alin. 2 din HG nr. 395/2016), are caracter obligatoriu și pentru autoritatea contractantă care, în evaluarea ofertelor și stabilirea admisibilității acestora, este ținută la a respecta propriile reguli din documentația de atribuire. Limitarea la examinarea ofertelor raportat exclusiv la cerințele documentației este impusă și de asigurarea respectării principiului transparenței, consacrat la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016. Astfel, în condițiile în care întreaga conduită a ofertanților s-a bazat pe informațiile și regulile arătate în documentația de atribuire, în respectarea principiului transparenței, evaluarea ofertelor trebuie realizată raportat la aceeași documentație de atribuire, fără adăugarea de noi condiții și reguli și fără eludarea celor deja existente în documentația de atribuire.

Astfel, Consiliul apreciază că îi era interzis autorității contractante să stabilească asupra admisibilității ofertei ... IMPEX SRL pentru lotul 5 în condițiile în care societatea nu a făcut dovada instruirii personalului sau. Consiliul stabilește ca, potrivit caietului de sarcini, aceasta dovada era explicita și nu presupusa, cum a considerat achizitoarea ca trebuie procedat.

Consiliul stabilește ca, în situația analizată, prin declararea câștigătoare pentru lotul 5 a ofertei ... IMPEX SRL, autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile art. 133 din HG nr. 395/2016 care stabilesc în sarcina comisiei de evaluare obligația de a analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică, propunerea tehnică trebuind să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini.

Decizia contestată este contrară și dispoziției art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, care prevede ca oferta este considerată neconformă în situația în care nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini. Desemnarea câștigătoare a ofertei analizate s-a făcut și în contra prevederilor coroborate ale art. 137 alin. (1), (4) și (5) din HG nr. 395/2016, care statuează ca oferta câștigătoare este stabilită de către comisia de evaluare dintre ofertele admisibile, după îndeplinirea obligației de respingere a ofertelor inacceptabile, neconforme și neadecvate.

Stabilind în sensul amintit, Consiliul găsește de prisos examinarea celei de a doua critici din contestație referitoare la oferta ... IMPEX SRL pentru lotul 5, eventuala ei respingere neputând să conducă la înlăturarea caracterului neconform al ofertei determinat de situația analizată mai înainte.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 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, Consiliul urmează să admită contestația depusă de SRL și să anuleze actele autorității contractante privind stabilirea admisibilă și câștigătoare pentru lotul 5 a ofertei depusă de ... IMPEX SRL, precum și comunicările privind rezultatul procedurii pentru acest lot.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta ... IMPEX SRL pentru lotul 5, și să continue procedura de atribuire pentru acest lot.

Pentru aceste motive,

În baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația depusă de SRL în contradictoriu cu

Anulează actele autorității contractante privind stabilirea admisibilă și câștigătoare pentru lotul 5 a ofertei depusă de ... IMPEX SRL, precum și comunicările privind rezultatul procedurii pentru acest lot.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să facă aplicarea aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, în ceea ce privește oferta ... IMPEX SRL pentru lotul 5, și să continue procedura de atribuire pentru acest lot.

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

Împotriva ei 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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în 4 exemplare, conține 15 pagini.

Redactată practica deciziei ...