**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR**

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642Fax. +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 achiziţie publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea**

# DECIZIE
**Nr. ....**
**Data: ....**

Prin contestaţia fără număr de înregistrare la emitent și nedatată, înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor cu nr. 12640/04.04.2019, formulată de SC ... SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., Cod de Identificare Fiscală RO..., reprezentată legal prin administrator ..., împotriva documentației de atribuire elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă on-line, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *„Furnizare reactivi”* pentru loturile 1 și 2, s-a solicitat modificarea documentației de atribuire și adoptarea măsurilor de remediere cu privire la specificațiile tehnice prezentate în contestație iar, în subsidiar, dacă modificarea parțială a documentației de atribuire nu este posibilă, anularea documentației de atribuire și reluarea procedurii de achiziție publică, dacă va fi cazul.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestaţia formulată de SC ... SRL, prin care solicită modificarea documentației de

atribuire și adoptarea măsurilor de remediere cu privire la specificațiile tehnice, astfel încât documentația de atribuire să respecte principiile atribuirii contractelor de achiziție publică prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, iar în subsidiar, dacă modificarea parțială a documentației nu este posibilă, anularea acesteia și reluarea procedurii de achiziție publică, dacă va fi cazul.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă a inclus în caietul de sarcini o serie de parametri tehnici ce nu se justifică din punct de vedere clinic, care îngrădesc accesul la procedură pentru majoritatea producătorilor consacrați ai echipamentelor medicale de tipul celor care fac obiectul procedurii, favorizând un singur producător.

În susținerea celor afirmate, aceasta arată că specificațiile tehnice ale reactivilor solicitați pentru lotul nr. 2 - *Kit reactivi pentru gaze în sânge, electroliți și co-oximetrie* împiedică accesul la procedură al tuturor producătorilor de echipamente medicale de prestigiu (Radiometer, Abbott Laboratories, Siemens, Roche Diagnostics) cu excepția Instrumentation Laboratory.

Astfel, din specificațiile caietului de sarcini reiese că cerințele tehnice cu privire la reactivii solicitați pentru Lotul nr. 2 sunt îndeplinite, în totalitate, doar de către Instrumentation Laboratory cu echipamentul GEM4000.

În acest sens, petenta solicită Consiliului să observe câteva exemple de specificații tehnice din caietul de sarcini care avantajează un singur producător, fiind excluși producătorii consacrați de echipamente medicale menționati mai sus, conform tabelului de mai jos.

| Cerința | Instrumentation Laboratory GEM4000 | | |
|---|---|---|---|
| | Da | D Nu | NSpecificație tehnică broșură |
| Parametri măsurați: pH, pCO2, pO2, Na+, K+, Ca++, CI-, Glucoză, Lactat, Hematocrit, Bilirubina totală, tHb, COHb, $O_2Hb$, MetHb, HHb.<br>Parametri calculați: $HCO_3std$, $HCO_3$, $TCO_2$, BE (ecf), BE(B), $SO_2c$, $Ca^{++}(7,4)$, THBc, $O_2ct$, $O_2cap$ A-$aDO_2$, $pAO_2$, $paO_2/pAO_2$, Rl, $CaO_2$, $CvO_2$, a-$vDO_2$, Qsp/Qt, Qsp/Qt est, AnionGap, P50, $sO_2$, $ccO^2$, Hct (c), P/F ratio | Da | D | Pag. 12 - Ref. 1 |
| Cartuș cu 450 de teste.<br>Cartuș unic, compact, cu multiple opțiuni de utilizare, care să conțină biosenzori, electrod de referință, soluții de lucru care să permită determinarea simultană a parametrilor menționați, soluții de calibrare, soluții de spălare, pungi pentru reziduuri.<br>Cartușul să fie utilizabil 30 de zile din momentul activării. | Da | D | Pag. 3 - Ref. 2 |

| | | | |
|---|---|---|---|
| Fără activități de mentenanță (înlocuire electrozi, schimbare soluții de calibrare, de spălare, de reziduri, schimbare valve, membrane, mai multe casete/cartușe etc.) pe durata de utilizare a cartușului - din momentul instalării până la terminarea acestuia. Toate componentele analitice să se afle în interiorul cartușului. | Da | D | Pag. 8- Ref. 4 |
| Cartușul să ofere posibilitatea identificării microcheagurilor și a interferențelor.<br>Cartușul să fie prevăzut cu soluții de calibrare care să permită calibrarea automată a sistemului pentru toți parametrii determinați, fără alte intervenții și/sau reglaje suplimentare. | Da | D | Pag. 8- Ref. 4 |
| Cartuș gata de folosire, fără etape intermediare de pregătire; în ambalaj individual, sigilat, inviolabil. | Da | D | Pag. 8- Ref. 5 |
| Control de calitate încorporat, funcționabil permanent, pentru fiecare probă de sânge, în mod automat. | Da | D | Pag. 8- Ref. 5 |
| Asigură calitatea rezultatelor, scade posibilitatea apariției erorilor și contribuie la siguranța diagnosticului. | Da | D | Pag. 8- Ref. 6 |
| Sistem de diagnostic automat, încorporat, detectează și corectează erorile, inițiază măsuri de prevenție și blochează transmiterea rezultatelor care se află în afara limitelor tolerate de măsurare. | Da | D | Pag. 8- Ref. 6 |
| Sistem analitic prevăzut cu un program de control al calității continuu și complet (iQM), pentru fiecare probă de sânge. | Da | D | Pag. 4- Ref. 7 |
| Eventualele erori să fie depistate în timp real și corectate imediat de către aparat, fără intervenția operatorului. | Da | D | Pag. 4- Ref. 7 |
| Controalele de calitate precum și monitorizarea întregului sistem (aparat și cartuș) să se efectueze automat și continuu. | Da | D | Pag. 8- Ref. 8 |
| Toți parametri menționați sunt măsurați și calculați dintr-o singură probă. Probele pot fi recoltate din sânge integral arterial/venos/capilar | Da | D | Pag. 12 - Ref. 9 |
| Volum probă sânge: - 65 µl (micromode - mod capilar, pH, $pC0_2$, $p0_2$, $Na^+$, $K^+$, $Ca^{++}$, $Cl^-$, Glucoză, Lactat, Hct) -100 µl (THB, $0_2Hb$, COHb, MetHb, HHB, $s0_2$, TBILI) -150 µl (pentru toți parametrii) | Da | D | Pag. 12 - Ref. 9 |
| Timp de obținere a rezultatului: max. 95 secunde | Da | D | Pag. 12 - Ref. 10 |
| Condiții de stocare: la temperatura camerei. | Da | D | Pag. 8 - Ref. 11 |
| Analizorul utilizează un cartuș unic, compact, pentru testări multiple | Da | D | Pag. 8- Ref. 5 Pag. 5- Ref. 13 |
| Aspirare automată a probei din tub vidat, seringă sau capilar | Da | D | Pag. 3- Ref. 12 |
| CD-RW încorporat | Da | D | |
| Temperatură ambientală: 12°C - 32°C | Da | D | |

Așadar, în contestație se reiterează că din datele disponibile în mod public, cu excepția Instrumentation Laboratory, echipamentul GEM4000,

tuturor celorlalți producători le este îngrădit dreptul de a participa în cadrul procedurii cu un echipament similar ce ar putea îndeplini nivelul tehnologic avut în vedere de autoritatea contractantă, apreciind că autoritatea contractantă a optat pentru stabilirea mai multor specificații tehnice nejustificate și restrictive.

Contestatoarea arată că în Legea nr. 98/2016 se stipulează că specificațiile tehnice nu pot fi stabilite în mod arbitrar de către autoritățile contractante, acestea trebuind să reflecte la nevoile concrete ale acestora. În acest sens, se invocă prevederile art. 3 alin. (1) lit. rr) din acest act normativ.

În același timp, susține că, prin modul în care a definit specificațiile tehnice, autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile legale în materia achizițiilor publice, petenta considerând că astfel a fost afectată, în mod real si efectiv, concurența în cadrul procedurii de atribuire, prin direcționarea rezultatului acesteia spre un singur producător, cu consecința cheltuirii ineficiente a fondurilor publice.

În susținere, contestatoarea arată că specificațiile tehnice aferente lotului 1, în forma stabilită de autoritatea contractantă, nu prezintă relevanță clinică ci sunt caracteristici constructive care diferă de la un producător la altul.

Cererile de remediere formulate de aceasta sunt, în opinia sa, necesare pentru a se permite și ofertarea unor echipamente care asigură realizarea unor performanțe similare sau chiar superioare tipului de echipament definit prin specificațiile caietului de sarcini, respectiv:

1. Referitor la cerința - *4 histograme: RBC Eritrocite, WBC- Leucocite, PLT- Trombocite și EO- Eozinofile*, având în vedere că scattergrama pentru WBC 5 diff ilustrează într-un mod mai complex distribuția dimensiunilor leucocitelor decât histograma, se solicită modificarea cerinței tehnice astfel: *„Echipament ce oferă informații despre WBC, cu toate cele 5 tipuri de leucocite, inclusiv eozinofile, într-o scattergrama, iar pentru RBC și PLT histograme”.*

2. În ceea ce privește cerința - *să dispună de imprimanta termică încorporată, pentru valorificarea spațiului și să fie dotat cu tastatură*, având în vedere că echipamentele disponibile pe piață dispun și de tehnologie superioară *touch screen*, s-a solicitat modificarea cerinței tehnice astfel: *„Să dispună de imprimanta termică încorporată, pentru valorificarea spațiului și să fie dotat cu tastatură sau să dispună de imprimantă tip POS de mici dimensiuni atașabilă echipamentului și să fie dotat cu tastatură integrată afișată pe ecranul tactil”.*

Contestatoarea arată că specificațiile tehnice aferente lotului nr. 2, în forma stabilită de autoritatea contractantă, nu prezintă relevanță clinică ci sunt caracteristici constructive care diferă de la un producător la altul.

1. Referitor la cerința:

- *Parametri măsurați: pH, $pC0_2$, $p0_2$, $Na^+$, $K^+$, $Ca^{++}$, $Cl^-$, Glucoză, Lactat, Hematocrit, Bilirubina totală, tHb, COHb, $0_2$Hb, MetHb, HHb;*

*- Parametri calculați: $HC0_3$std, $HC0_3$, $TC0_2$, BE (ecf), BE(B), $S0_2$c, $Ca^{++}$(7,4), THBc, $0_2$ct, $0_2$cap A-a$D0_2$, p$A0_2$, pa$0_2$/p$A0_2$, RI, $Ca0_2$, $Cv0_2$, a-v$D0_2$, Qsp/Qt, Qsp/Qt est, AnionGap, P50, $s0_2$, $cC0_2$, Hct (c), P/F ratio,* contestatoarea învederează că parametrul măsurat bilirubina totală și parametrii calculați: $0_2$cap, $Ca0_2$, a-v$D0_2$, $cc0_2$ sunt specifici doar producătorului Instrumentation Laboratory - Werfen Group pentru echipamentul GEM4000, conform prospect producător, se solicită obligarea autorității contractante la eliminarea parametrilor restrictivi și să modifice cerința tehnică astfel: *„Parametri măsurați: pH, $pC0_2$, $p0_2$, $Na^+$, $K^+$, $Ca^{++}$, $Cl^-$, Glucoză, Lactat, Hematocrit, tHb, COHb, $0_2$Hb, MetHb, HHb; Parametri calculați: $HC0_3$std, $HC0_3$, $TC0_2$, BE (ecf), BE(B), $S0_2$c, $Ca^{++}$(7,4), THBc, 02ct, A-aD02, pA02, pa02/pA02, RI, $Cv0_2$, Qsp/Qt, Qsp/Qt est, AnionGap, P50, $s0_2$, Hct (c), P/F ratio”.*

2. Referitor la cerința *„Cartuș cu 450 de teste. Cartuș unic, compact, cu multiple opțiuni de utilizare, care să conțină biosenzori, electrod de referință, soluții de lucru care să permită determinarea simultană a parametrilor menționați, soluții de calibrare, soluții de spălare, pungi pentru reziduuri. Cartușul să fie utilizabil 30 de zile din momentul activării”,* contestatoarea are în vedere că în urma utilizării cartușelor compacte, introducerea accidental a unei probe coagulate duce la pierderea întregului cartuș, ceea ce va genera costuri suplimentare nejustificate pentru autoritatea contractantă, motiv pentru care solicită obligarea autorității contractante la modificarea cerinței tehnice astfel: *„Kituri de reactivi de minim 450 teste ce conțin toate consumabilele necesare funcționării echipamentului și care vor fi înlocuite la intervale regulate de către personalul firmei ofertante, fără a afecta activitatea medicală sau rezultatul final. Cartușul să fie utilizabil minim 28 de zile din momentul activării în aparat”.*

3. În ceea ce privește cerința *„Sistem analitic prevăzut cu un program de control al calității continuu și complet (iQM), pentru fiecare probă de sânge”*, având în vedere că programul de control al calității "iQM" este patentat de producătorul Instrumentation Laboratory - Werfen Group pentru echipamentul GEM4000, se solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței tehnice.

4. Referitor la cerința *„Eventualele erori să fie depistate în timp real și corectate imediat de către aparat, fără intervenția operatorului”*, având în vedere că această cerința specificată este corelată cu programul de control al calității "iQM", care este patentat de producătorul Instrumentation Laboratory - Werfen Group pentru echipamentul GEM4000, se solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței tehnice.

5. Referitor la cerința *„Volum probă sânge: 65 µl (micromode - mod capilar, pH, $pC0_2$, $p0_2$, $Na^+$, $K^+$, $Ca^{++}$, $Cl^-$, Glucoza, Lactat, Hct); 100 µl (THB, $0_2$Hb, COHb, MetHb, HHB, $s0_2$, TBILI), 150 µl (pentru toți parametrii)” și* având în vedere că, în mod normal, volumul recoltat pentru efectuarea probelor este cu mult mai mare de 150 µl - 200 µl, se

solicită obligarea autorității contractante la modificarea acestei cerințe tehnice astfel: *„Volum probă sânge: - 65 µl (micromode - mod capilar, pH, pC0$^2$, p02, Na+, K+, Ca++, CI-, Glucoza, Lactat, Hct); 100 µl (THB, 02Hb, COHb, MetHb, HHB, s02, TBILI) -200 µl (pentru toți parametrii)”.*

6. Contestatoarea susține că cerința *„Condiții de stocare la temperatura camerei”* nu are justificare clinică pentru rezultatul final al probelor, precizând că poate pune la dispoziția autorității contractante un echipament frigorific de mici dimensiuni în care se pot stoca reactivii, motiv pentru care solicită obligarea autorității contractante la modificarea acestei cerințe tehnice, astfel: *„Condiții de stocare conform specificații producător”.*

7. Referitor la cerința *„Analizorul utilizează un cartuș unic, compact, pentru testări multiple”*, având în vedere că în urma utilizării cartușelor compacte, introducerea accidentală a unei probe coagulate duce la pierderea întregului cartuș, ceea ce va genera costuri suplimentare nejustificate pentru autoritatea contractantă, se solicită obligarea autorității contractante la modificarea acestei cerințe tehnice, astfel: *„Kituri de reactivi ce conțin toate consumabilele necesare funcționării echipamentului și care vor fi înlocuite la intervale regulate de către personalul firmei ofertante fără a afecta activitatea medicală sau rezultatul final”.*

8. În ceea ce privește cerința *„Aspirare automată a probei din tub vidat, seringă sau capilar”*, având în vedere că din tubul vidat proba poate fi transferată în seringă sau capilar, solicitarea de tuburi vidate este neconcludentă atât timp cât autoritatea contractantă solicită un număr similar de seringi heparinate sau capilare în componența kit-ului de reactivi, motiv pentru care contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la modificarea cerinței, respectiv: *„Aspirare automată a probei din seringă sau capilar”.*

9. Referitor la cerința *„Temperatură ambientală: 12°C - 32°C”,* având în vedere că temperatura ambientală în unitățile spitalicești este între 18°C și 28°C, se solicită obligarea autorității contractante la modificarea acestei cerințe, respectiv: *„Temperatură ambientală: 15°C - 30°C”.*

10. În ceea ce privește cerința *„CD-RW încorporat”*, având în vedere că tehnologia CD-RW este veche și neutilizată frecvent în prezent, se solicită obligarea autorității contractante la modificarea cerinței tehnice, astfel: *„CD-RW încorporat sau posibilitate conectare memorie USB”.*

11. Referitor la cerința *„Capacitate de stocare: min. 10.000 date”,* având in vedere că analizoarele au posibilitatea de transfer date către surse externe, se solicită obligarea autorității contractante la modificarea cerinței tehnice, respectiv: *„Capacitate de stocare: min. 5.000 date”.*

12. Cu privire la cerința *„Greutate analizor: max. 20 kg”,* contestatoarea învederează că greutatea analizorului nu influențează în

niciun fel rezultatul probelor, motiv pentru care solicită modificarea acestei cerințe, astfel: *„Greutate analizor: max. 30 kg”.*

13. Prin contestație se critică și următoarea cerință:

*„Furnizorul reactivilor va pune gratuit la dispoziția autorității contractante un analizor automat pentru efectuarea probelor. Echipamentul pus la dispoziție va avea garanție pe toată perioada acordului-cadru.*

*Caracteristici tehnice aparat:*

*Furnizorul ractivilor va pune gratuit la dispoziția autorității contractante un analizor automat pentru efectuarea probelor.*

*Echipamentul pus la dispoziție va avea garanție pe toată perioada acordului-cadru.*

*Analizor automat cu sistem închis, portabil, de ultimă generație.*

*Analizorul utilizează un cartuș unic, compact, pentru testări multiple.*

*Funcționalitate tip PC încorporată, display color și touch screen.*

*Imprimantă încorporată.*

*Cititor de cod de bare încorporat pentru citirea informațiilor referitoare la reactivi.*

*Cititor de cod de bare extern, atașat pentru citirea informațiilor referitoare la pacient, operator și datele referitoare la controlul de calitate.*

*Design compact.*

*Aspirare automată a probei din tub vidat, seringă sau capilar.*

*Interfață intuitivă și meniu ușor de urmărit de către utilizator.*

*Temperatura ambientală: 12-32°C.*

*Umiditate relativă, fără condens: 15-85%.*

*Putere/frecvență: 220V/50Hz.*

*Aparatul să fie dotat cu Uninterruptible Power Supply (UPS) Greutate analizor: max 20 kg.*

*Afișare permanentă pe ecran a numărului de zile și numărului de teste rămas disponibil.*

*Fără activități de mentenanță (ex. Înlocuire electrozi, schimbare soluții de calibrare, valve, mai multe casete/cartușe etc.)*

*Conectivitate:*

*CD-RW încorporat.*

*Posibilitate de conexiune PC/Server.*

*Conectare web/intranet.*

*Poate procesa comenzi de la HIS și/sau LIS prin ASTM și HL7 Porturi USB 2.0.*

*Capacitate de stocare: min. 10.000 date”.*

Având în vedere că descrierea analizorului nu este relevantă, atât timp cât s-a descris felul în care trebuie să arate panelul de analize solicitate, se solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței tehnice privind *caracteristici tehnice aparat*.

În susținerea criticii privind nelegalitatea documentației de atribuire, reapectiv că anumite specificații tehnice solicitate afectează concurența, contestatoarea a invocat următoarele temeiuri de drept: art. 3 lit. rr), art. 49, art. 50, art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Având în vedere toate considerentele de mai sus, SC ... SRL solicită obligarea autorității contractante la dispunerea măsurilor de remediere precizate în partea introductivă a prezentei decizii.

Cu adresa nr. 12896/15.05.2019, înregistrată la CNSC cu nr. 17899/15.05.2019, autoritatea contractantă a transmis o serie de documente necesare în procesul de soluționare, precum și punctul său de vedere prin care solicită Consiliului să respingă contestația ca nefondată.

Autoritatea contractantă precizează că în data de 01.04.2019 a fost înregistrată, cu adresa nr. 8746, o solicitare de clarificări formulată de către SC ... SRL cu privire la documentația de atribuire/caietul de sarcini, iar în data de 04.04.2019, cu nr. 9334, a fost înregistrată contestația, fără a astepta răspunsul consolidat al autorității contractante.

Totodată, precizează că în data de 05.04.2019, autoritatea contractantă a răspuns solicitărilor de clarificări formulate de către SC ... SRL pentru lotul 1 și lotul 2, prin adresa nr. 9470 publicată în SICAP în data de 05.04.2019, acceptând, în parte, cerereile operatorului economic și motivând, în anumite situații, refuzul de a modifica cerințele caietului de sarcini, după cum urmează:

Pentru lotul 1, autoritatea contractantă arată că își menține cele două cerințe criticate în contestație, respectiv:

1. își menține cerința cu privire la cele 4 histograme afișate și printate, datorită ușurinței și relevanței în interpretarea rezultatelor, în regim de urgență. Nu au fost solicitate scategrame care evidențiază morfologia celulară, precizând că nu este un aspect care o interesează;

2. își menține cerința cu privire la imprimanta încorporată, întrucât o imprimantă atașată ocupă din spațiul destinat altor aparate/echipamente.

Pentru lot 2, autoritatea contractantă:

1. este de acord cu modificarea solicitată;

2. își menține cerința cu privire la configurația de 450 teste pe o perioadă de 30 zile și nu mai puțin, întrucât numărul de teste și perioada au fost stabilite în funcție de numărul de pacienți, cazuistică, necesități reale ale secției și teste efectuate pe o perioadă de 1 lună, rezultând astfel o utilizare optimă a cartușelor. Totodată, autoritatea susține că are garanția că acești reactivi vor fi folositi integral, fără pierderi. Cartușele compacte, fără mentenanță, reprezintă soluția optimă pentru secția de

primiri urgențe. În cazul defecțiunii unui cartuș, firma distribuitoare va pune la dispoziție cartușe cu un număr de teste echivalent cu cele pierdute;

3. își menține cerința din caietul de sarcini privind un control de calitate continuu, activ, pentru fiecare probă de sânge, nemaifiind necesară o intervenție suplimentară pentru controlul de calitate;

4. își menține cerința privind depistarea erorilor în timp real și corectarea erorilor imediat de către aparat, fără intervenția operatorului, apreciind că acest lucru va duce la eficientizarea activității și la degrevarea operatorului de o mentenanță suplimentară;

5. autoritatea contractantă nu acceptă solicitarea privind un volum mai mare de sânge pentru testarea pacienților;

6. își menține cerința privind stocarea la temperatura camerei, întrucât un aparat frigorific ar aglomera nejustificat secția și ar trebui să fie monitorizată temperatura constant de către personalul secției;

7. își menține cerința privind cartușul unic, pentru o utilizare cât mai facilă, întrucât mai multe componente ar pune în dificultate operatorii, chiar și până la apariția persoanelor de la service, asta însemnând inclusiv timp pierdut. Cartușele compacte, fără mentenanță, reprezintă soluția optimă pentru secția de primiri urgențe, deoarece în cazul defecțiunii unui cartuș, firma distribuitoare va pune la dispoziție cartușe cu un număr de teste echivalent cu cele pierdute;

8. își menține cerința privind aspirarea automată din tub vidat, seringă, capilar, așa cum este menționată în caietul de sarcini, altfel ar fi un risc suplimentar de contaminare a personalului medical;

9. se permite temperatura ambientală cuprinsă între 15°C-30°C;

10. își menține cerința, întrucât tehnologia CD-RW integrat există încă în mod curent în practică, alături de porturile USB.

11. își menține cerința, deoarece o capacitate cât mai mare de stocare este favorabilă în timp pentru căutarea rezultatelor;

12. se permite o greutate a analizorului ce nu depășește 30 kg.

Astfel, autoritatea contractantă consideră că prin răspunsul la solicitarea de clarificări a explicitat că, în ceea ce privește cerințele caietului de sarcini, pentru care nu s-au adoptat măsuri de remediere în sensul modificării sau eliminării, a elaborat specificațiile tehnice ținând cont de necesitățile și constrângerile reale din Departamentul UPU, timpul cât mai mic de obținere a unui rezultat, operare cât mai facilă și întreținere care să nu implice activitatea personalului medical.

Autoritatea contractantă învederează că nu poate elabora specificații și cerințe în funcție de portofoliul de produse al fiecărui operator economic și, având în vedere cele de mai sus, consideră ca fiind nefondate criticile operatorului economic, solicitând respingerea contestației.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei și din analiza susținerilor părților, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o procedură de atribuire, prin licitație deschisă on-line, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Furnizare reactivi", prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN 1010172 în data de 26.03.2019, împreună cu documentația de atribuire.

Valoarea estimată a întregului acord-cadru este cuprinsă între 1.687.320 și 5.317440 lei fără TVA, iar criteriul de atribuire a fost „prețul cel mai scăzut".

Potrivit anunțului de participare, procedura de atribuire se desfășoară pe 3 loturi, respectiv: lotul 1 – Furnizare reactivi pentru determinări rapide hematologice, lotul 2 – Furnizare reactivi pentru determinări gaze în sânge, electroliți și co-oximetrie și lotul 3 – Furnizare reactivi pentru analizor portabil.

Împotriva unor prevederi ale documentației de atribuire aferentă loturilor 1 și 2, SC ... SRL a formulat prezenta contestație, prin care solicită următoarele:

- modificarea documentației de atribuire și adoptarea măsurilor de remediere cu privire la specificațiile tehnice contestate;
- în subsidiar anularea documentației de atribuire și reluarea procedurii de achiziție publică.

După depunerea contestației, SC ... SRL a transmis dovada constituirii cauțiunii prevăzută la art. $61^1$ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin OUG nr. 45/2018, în cuantum de 3.360 lei, prin consemnarea la CEC BANK a sumei respective, conform recipisei nr. 205364623/1/04.04.2019, suma fiind consemnată la dispoziția Consiliului pentru contestația formulată împotriva procedurii inițiate prin anunțul de participare nr. CN1010172/26.03.2019.

Cauţiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. $61^1$ alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016.

Pe fondul cauzei, Consiliul reține că SC ... SRL a criticat un număr de 2 cerințe ale documentației de atribuire pentru lotul 1 și un număr de 13 cerințe pentru lotul 2.

Anterior depunerii contestației, SC ... SRL a formulat o solicitare de clarificări, înregistrată la autoritatea contractantă prin adresa nr.

8746/01.04.2019, cu privire la un număr de 3 cerințe ale documentației de atribuire pentru lotul 1 și un număr de 12 cerințe pentru lotul 2, toate cerințele pentru care s-au solicitat clarificări făcând obiectul contestației, cu mențiunea că ultima cerință pentru lotul 2 privind menționarea caracteristicilor tehnice ale analizorului a făcut obiectul solicitării de claificări pentru lotul 1.

Cu adresa nr. 9470/05.04.2019, deci după depunerea contestației, autoritatea contractantă a răspuns în SEAP la solicitarea de clarificări, precizând că este de acord cu măsurile de remediere solicitate de contestatoare cu privire la cerințele nr. 1 (parametrii măsurați și parametrii calculați), nr. 9 (temperatura ambientală) și nr. 12 (greutate analizor) de la lotul 2, aceste critici rămânând, astfel, fără obiect.

Cu privire la lotul 1, autoritatea contractantă a respins, atât prin răspunsul la clarificări, cât și prin punctul de vedere la contestație măsurile de remediere solicitate de contestatoare.

Astfel, referitor la solicitarea de modificare a cerinței caietului de sarcini pentru lotul 1 din *„4 histograme: RBC Eritrocite, WBC - Leucocite, PLT - Trombocite și EO - Eozinofile*" în *„Echipament ce oferă informații despre WBC, cu toate cele 5 tipuri de leucocite, inclusiv eozinofile, într-o scattergrama, iar pentru RBC și PLT histograme*", Consiliul urmează a o respinge. În luarea acestei decizii, Consiliul a avut în vedere prevederile art. 20 alin. (10) din H.G. nr. 395/2016, potrivit cărora: „Caietul de sarcini conţine, în mod obligatoriu, specificaţii tehnice care reprezintă cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, **astfel încât să corespundă necesităţii autorităţii contractante**", precum și argumentele autorității contractante, potrivit cărora histogramele sunt ușor de interpretat și rezultatele sunt relevante, având în vedere că, potrivit denumirii lotului („Furnizare reactivi pentru determinări rapide hematologice"), parametri respectivi se determină în regim de urgență.

Chiar dacă are o acuratețe mai mare, scattergrama este mai puțin necesară în cazul unei analize de urgență, unde se face o analiză de diagnosticare rapidă, fiind mult mai indicată în cazul spitalelor/secțiilor de specialitate (oncologie), în care informațiile privind morfologia leucocitelor sunt necesare în diagnosticarea tipurilor și gravității bolilor.

Și cea ce privește cea de-a doua cerință de la lotul 1 care a făcut obiectul criticilor din contestație, respectiv ca aparatul „să dispună de imprimanta termică încorporată, pentru valorificarea spațiului și să fie dotat cu tastatură", apare a corespunde necesităților autorității contractante. Chiar dacă din punct de vedere al calității analizelor care urmează a fi efectuate nu pare a fi vreo diferență evidentă între un aparat care dispune de o imprimanta incorporată și un aparat la care are atașată o imprimantă de tip POS, totuși, mult mai simplu din punct de vedere al personalului laboratorului se lucrează cu un aparat cu imprimanta incorporată decât un aparat care are atașată o imprimantă de tip POS. De asemenea, și din punct de vedere al folosirii eficiente a

spațiului, așa cum susține și autoritatea contractantă, un aparat cu imprimanta incorporată este superior unui aparat care are atașată o imprimantă de tip POS și care, în consecință, are nevoie de un spațiu suplimentar în cadrul laboratorului. Chiar și în condițiile în care spațiul suplimentar necesar este mic, totuși, în condițiile spațiului limitat al laboratorului, aceasta are consecințe atât în ceea ce privește organizarea spațiului laboratorului, cât și a caracteristilor eronomice ale locurilor de muncă din respectivul laborator.

În consecință, Consiliul constată că această cerință corespunde necesităților concrete ale autorității contractante, nefiind restrictivă, motiv pentru care respinge, ca nefondată, și această critică.

Prin urmare, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge, ca nefondată, contestația depusă de SC ... SRL cu privire la lotul 1 „Furnizare reactivi pentru determinări rapide hematologice".

Consiliul reține că, spre deosebire de lotul 1, în care a solicitat remedierea documentației de atribuire în sensul acceptării unor cerințe superioare calitativ, în cadrul contestației pentru lotul 2, majoritatea solicitărilor contestatoarei au fost în sensul acceptării unor cerințe inferioare calitativ față de cerințele caietului de sarcini.

Pentru lotul 2 SC ... SRL a formulat un număr de 13 critici, iar prin răspunsul la clarificări nr. 9470/05.04.2019, autoritatea contractantă a achiesat la solicitările contestatoarei nr. 1 (parametrii măsurați și parametrii calculați), nr. 9 (temperatura ambientală) și nr. 12 (greutate analizor), astfel că aceste critici au rămas fără obiect.

În ceea ce privește critica nr. 2, referitoare la modificarea cerinței: *„Cartuș cu 450 de teste. Cartuș unic, compact, cu multiple opțiuni de utilizare, care să conțină biosenzori, electrod de referință, soluții de lucru care să permită determinarea simultană a parametrilor menționați, soluții de calibrare, soluții de spălare, pungi pentru reziduuri. Cartușul să fie utilizabil 30 de zile din momentul activării"* în *„Kituri de reactivi de minim 450 teste ce conțin toate consumabilele necesare funcționării echipamentului și care vor fi înlocuite la intervale regulate de către personalul firmei ofertante, fără a afecta activitatea medicală sau rezultatul final. Cartușul să fie utilizabil minim 28 de zile din momentul activării în aparat*", Consiliul are în vedere avantajele oferite de cartușe, care sunt dispozitive moderne, compacte, nu necesită mentenanță, eliminându-se astfel pericolul contaminării reactivilor, ca în cazul utilizării kiturilor, care presupun manipularea de către personalul, indiferent dacă aceasta este efectuată de laborant sau de personalul ofertantului câștigător. Opinia utilizatorilor cartușelor este unanimă în sensul avantajelor utilizării cartușelor și nu al kiturilor. De asemenea, numărul de teste și perioada au fost stabilite de autoritatea contractantă în funcție de necesitățile sale (număr de pacienți, cazuistică). În aceste condiții, Consiliul consideră că, în integralitatea sa, această cerință este formulată în conformitate cu art. 20 alin. (10) din H.G. nr. 395/2016,

nefiind de natură a restricționa în mod artificial participarea operatorilor economici la procedura de achiziție, în sensul prevederilor art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 („Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici”) și art. 50 din același act normativ, în conformitate cu care: „(1) Autorităţile contractante nu vor concepe sau structura achiziţiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispoziţiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenţei. (2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenţei în cazul în care achiziţia ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiţi operatori economici.”

Pentru toate aceste motive, Consiliul respinge, ca nefondată, această critică.

Având în vedere conexiunea dintre ele, cerințele criticate la punctele 3 și 4, respectiv „Sistem analitic prevăzut cu un program de control al calității continuu și complet (iQM), pentru fiecare probă de sânge” și „Eventualele erori să fie depistate în timp real și corectate imediat de către aparat, fără intervenția operatorului” vor fi analizate împreună, ca o singură cerință, respectiv: „Sistem analitic prevăzut cu un program de control al calității continuu și complet (iQM), pentru fiecare probă de sânge. Eventualele erori să fie depistate în timp real și corectate imediat de către aparat, fără intervenția operatorului”. Sigur, un sistem analitic prevăzut cu un program de control al calității continuu și complet, care să depisteze în timp real și corectate imediat de către aparat, fără intervenția operatorului reprezintă un element calitativ al unui aparat de analiză, care este extrem de folositor oricărui laborator de analize medicale, inclusiv procedurii de față, evitându-se pe această cale eventualele erori care pot apare pe parcursul analizelor, și care pot avea ca efect rezultate neconforme ale analizelor sau pierderi de timp mari necesare repetării analizelor.

În același timp, însă, Consiliul reține că, din documentele depuse la dosarul cauzei, precum și din informațiile de pe site-ul https://www.instrumentationlaboratory.com/en/gem-premier-4000, rezultă că aparatul GEM 4000, produs de Instrumentation Company dispune de iQM®, deci iQM este o marcă înregistrată a Instrumentation Company.

Consiliul constată că, indicând această marcă înregistrată în cadrul documentației de atribuire, se încalcă prevederile art. 156 alin. (2) și 3 din Legea nr. 98/2016, potrivit cărora:

„(2) Cu excepţia cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificaţiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator

economic şi **nici nu se referă la mărci**, brevete, tipuri, la o origine sau la o producţie specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

(3) Prin excepţie de la prevederile alin. (2), stabilirea specificaţiilor tehnice prin precizarea elementelor prevăzute la alin. (2) este permisă în situaţii excepţionale, în cazul în care nu este posibilă o descriere suficient de precisă şi de inteligibilă a obiectului contractului în conformitate cu dispoziţiile alin. (1); în aceste situaţii, precizarea elementelor prevăzute la alin. (2) este însoţită de cuvintele "sau echivalent."

Prin urmare, Consiliul obligă autoritatea contractantă la reformularea cerinței „Sistem analitic prevăzut cu un program de control al calității continuu și complet (iQM), pentru fiecare probă de sânge. Eventualele erori să fie depistate în timp real și corectate imediat de către aparat, fără intervenția operatorului" în conformitate cu prevederile art. 156 alin. (2) și 3 din Legea nr. 98/2016.

Referitor la critica privind volumul probelor de sânge, Consiliul are în vedere că în documentația de atribuire s-au prevăzut volume de 65 µl (pentru unii parametri), 100 µl (pentru alți parametri) și 150 µl (pentru toți parametri), contestatoarea solicitând modificarea cerinței privind volumul de probă pentru toți parametrii analizați de la 150 µl la 200 µl, susținând că volumul de probă de sânge recoltat este mult peste această valoare.

În replică, autoritatea contractantă precizează, atât în răspunsul la solicitarea de clarificări, cât și în punctul de vedere la contestație că nu acceptă solicitarea privind un volum mai mare de sânge, fără a motiva în vreun fel acest refuz.

Consiliul constată că solicitarea contestatoarei este îndreptățită, autoritatea contractantă nemotivând în vreun fel necesitatea ca volumul de probă să fie de 150 µl și de a nu accepta și alte valori, respectiv de 200 µl, în condițiile în care volumul de sânge recoltat este de cel puțin câțiva ml, respectiv de cel puțin 10 ori mai mare decât volumul necesar pentru analiză.

În aceste condiții, cerința privind volumul de probă de 150 µl pentru toți parametrii este restrictivă, încălcând prevederile art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

În consecință, Consiliul admite această critică și obligă autoritatea contractantă să modifice această cerință în sensul de a accepta, pentru toți parametrii analizați, ca volumul de probă să fie cuprins între 150 µl și 200 µl.

În ceea ce privește solicitarea de la punctul 6 din contestație, de modificare a cerinței „condiții de stocare la temperatura camerei" în „condiții de stocare conform specificații producător", Consiliul are în vedere, pe de o parte, faptul că stocarea probei la temperatura camerei reprezintă un avantaj pentru autoritatea contractantă, care este ferită de pericolul deteriorării probei în condițiile în care aceasta nu este stocată

imediat în condițiile indicate de producător, ci este stocată la temperatura camerei fără vreun pericol de deteriorare. În plus, un frigider ar aglomera nejustificat spațiul din laborator. În consecință, o astfel de cerință este considerată de Consiliul ca fiind superioară, atât din punct de vedere al acurateții rezultatelor determinate, cât și din punct de vedere al utilizării eficiente a spațiului de lucru, prin absența din acesta a unui aparat frigorific. Prin urmare, Consiliul consideră că cerința „condiții de stocare la temperatura camerei" este necesară autorității contractante și nu este de natură a restrânge în mod artifical concurența, motiv pentru care, Consiliul va respinge această critică.

În ceea ce privește cerința „Analizorul utilizează un cartuș unic, compact, pentru testări multiple", a cărei modificare este solicitată de contestatoare, Consiliul o va respinge pentru aceleași considerente pentru care a respins și solicitarea de modificare a cerinței 2 de la lotul 2, respectiv cerința „Cartuș cu 450 de teste. Cartuș unic, compact, cu multiple opțiuni de utilizare, care să conțină biosenzori, electrod de referință, soluții de lucru care să permită determinarea simultană a parametrilor menționați, soluții de calibrare, soluții de spălare, pungi pentru reziduuri. Cartușul să fie utilizabil 30 de zile din momentul activării", cu care este în strânsă legătură.

Referitor la cerința nr. 8 din contestație, privind modificarea cerinței „aspirare automată a probei din tub vidat, seringă sau capilar" în „aspirare automată a probei din seringă sau capilar", Consiliul reține că modificarea propusă de SC ... SRL presupune o operaține suplimentară manuală, respectiv transferul din tubul vidat în ceringă sau capilar, de natură a contamina atât proba, cât și personalul care afectuează această operațiune. În consecință, decizia autorității contractante de a respinge această solicitare de modificare a acestei cerințe apare ca fiind întemeiată atât pe motive de calitate a produsului rezultatului analizei, cât și de ușurință în exploate, produsul care îndeplinește cerința solicitată de autoritatea contractantă fiind unul superior calitativ unui produs care îndeplinește cerința propusă de contestatoare.

În consecință, Consiliul stabilește că cerința în cauză corespunde necesităților autorității contractante și nu este restrictivă, motiv pentru care Consiliul respinge această critică.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de modificare a cerinței „CD-RW încorporat" în „CD-RW încorporat sau posibilitate conectare memorie USB", Consiliul are în vedere că este în folosul pacienților menținerea acestei cerințe așa cum a fost formulată de către autoritatea contractantă, care are, astfel, posibilitatea de a transfera rezultate analizelor pe CD-RW, care este mult mai ieftin decât un stick, și de a transmite acest CD-RW atât pacientului, cât și secțiilor/spitalelor în care, eventual, pacientul este transferat apoi.

Prin urmare, această cerința nu este restrictivă, ci corespunde necesităților autorității contractante, motiv pentru care Consiliul respinge această critică.

Pe de altă parte, nici contestatoarea nu a justificat de ce această cerință ar fi restrictivă, deși, potrivit prevederilor art. 249 din Codul de Procedură Penală, sarcina probei revine reclamantului.

Și solicitarea de modificare a cerinței privind capacitatea de stocare de la min. 10.000 date „la min. 5.000 date" este considerată nefondată de către Consiliu și, în consecință va fi respinsă. În luarea acestei decizii, Consiliul a avut în vedere necesitatea autorității contractante de a avea acces la cât mai multe date, această cerință fiind un element de calitate, necesar activității autorității contractente.

În condițiile în care nici contestatoarea nu a justificat de ce această cerință ar fi restrictivă, Consiliul stabilește că această cerință nu este restrictivă, ci corespunde necesităților autorității contractante, motiv pentru care Consiliul respinge această critică.

Ultima critică din contestație vizează următoarea cerință a caietului de sarcini:

„Furnizorul reactivilor va pune gratuit la dispoziția autorității contractante un analizor automat pentru efectuarea probelor. Echipamentul pus la dispoziție va avea garanție pe toată perioada acordului-cadru.

**Caracteristici tehnice aparat**:

Furnizorul ractivilor va pune gratuit la dispoziția autorității contractante un analizor automat pentru efectuarea probelor.

Echipamentul pus la dispoziție va avea garanție pe toată perioada acordului-cadru.

Analizor automat cu sistem închis, portabil, de ultimă generație.

Analizorul utilizează un cartuș unic, compact, pentru testări multiple.

Funcționalitate tip PC încorporată, display color și touch screen.

Imprimantă încorporată.

Cititor de cod de bare încorporat pentru citirea informațiilor referitoare la reactivi.

Cititor de cod de bare extern, atașat pentru citirea informațiilor referitoare la pacient, operator și datele referitoare la controlul de calitate.

Design compact.

Aspirare automată a probei din tub vidat, seringă sau capilar. Interfață intuitivă și meniu ușor de urmărit de către utilizator. Temperatura ambientală: 12-32°C.

Umiditate relativă, fără condens: 15-85%.

Putere/frecvență: 220V/50Hz.

Aparatul să fie dotat cu Uninterruptible Power Supply (UPS) Greutate analizor: max 20 kg.

Afișare permanentă pe ecran a numărului de zile și numărului de teste rămas disponibil.

Fără activități de mentenanță (ex. Înlocuire electrozi, schimbare soluții de calibrare, valve, mai multe casete/cartușe etc.)

Conectivitate:
CD-RW încorporat.
Posibilitate de conexiune PC/Server.
Conectare web/intranet.
Poate procesa comenzi de la HIS și/sau LIS prin ASTM și HL7 Porturi USB 2.0.
Capacitate de stocare: min. 10.000 date".

Contestatoarea consideră că descrierea analizorului nu este relevantă, atâta timp cât s-a descris panelul de analize solicitate, solicitând eliminarea cerinței privind caracteristicile tehnice ale aparatului. Autoritatea contractantă nu a formulat punct de vedere cu privire la această solicitare.

Preliminar, Consiliul reține că această solicitare de eliminare a cerinței privind caracteristicile tehnice ale aparatului nu vizează cerința de punere gratuit la dispoziția autorității contractante a unui analizor automat pentru efectuarea probelor, cerință care este solicitată în partea de caiet de sarcini de dinainte de prezentarea caracteristicilor tehnice ale aparatului, și care nu a făcut obiectul acestei contestații, cerințe care au fost reluate și în cadrul caracteristicilor tehnice ale aparatului. Astfel, indiferent de modul în care se va soluționa această contestație, cerințele „Furnizorul reactivilor va pune gratuit la dispoziția autorității contractante un analizor automat pentru efectuarea probelor. Echipamentul pus la dispoziție va avea garanție pe toată perioada acordului-cadru" nu vor putea fi eliminate din ambele locuri din caietului de sarcini, ci doar din partea aferentă cerințelor tehnice ale aparatului, care au fost contestate.

De altfel, nici din formularea contestatoarei „având în vedere faptul că nu este relevantă descrierea analizorului atât timp cât s-a descris felul în care trebuie să arate penelul de analize solicitate, vă rugăm să obligați autoritatea contractantă să elimine cerința tehnică privind caracteristici tehnice aparat" nu reiese că aceasta nu ar fi de acord cu cerința privind cu punerea la dispoziția autorității contractante a unui analizor, aflat în garanție pe toată perioada acordului-cadru.

Referitor la caracteristicile tehnice ale analizorului, Consiliul reține că pe lângă reactivii solicitați, inclusiv acest aparat face parte din obiectul achiziției. În acest sens, relevantă este definiția contractului de achiziţie publică de produse de la art. 3 alin. (1) lit. n) din Legea nr. 98/2016, potrivit cărora: „contract de achiziţie publică de produse - contractul de achiziţie publică care are ca obiect achiziţia de produse prin cumpărare, inclusiv cu plata în rate, închiriere, leasing cu sau fără opţiune de cumpărare ori **prin orice alte modalităţi contractuale în temeiul cărora autoritatea contractantă beneficiază de aceste produse**, **indiferent dacă dobândeşte sau nu proprietatea asupra acestora**; contractul de achiziţie publică de produse poate include, cu titlu accesoriu, lucrări ori operaţiuni de amplasare şi de instalare".

Prin urmare, autoritatea contractantă nu este doar îndreptățită să impună cerințe tehnico-funcționale pentru acest aparat, ci este chiar

obligată să facă acest lucru, pentru a permite ofertanților o informare completă.

Situația solicitată de contestatoare, de eliminare a caracteristicilor analizorului, poate fi acceptată, cel mult, în cazul unui contract de servicii de analize medicale, însă și în această situație, autoritatea contractantă poate impune cerințe referitoare la aparatul cu care se efectuează analizele respective.

Sigur că cerințele solicitate pentru analizor pot face obiectul contestării, dovadă fiind faptul că SC ... SRL a și criticat cerințele în cauză.

Prin urmare, Consiliul consideră că în mod legal autoritatea contractantă a prevăzut în caietul de sarcini cerințe tehnico-funcționale pentru analizorul care îi va fi pus la dispoziție de către ofertantul câștigător, iar cu privire la criticile punctuale privind cerințele respective, acestea au fost analizate deja în cuprinsul acestei decizii.

Însă, având în vedere că, inițial, în anunțul de participare nr. CN1010172/22.03.2019 s-a prevăzut ca dată de deschidere a ofertelor în SEAP data de 02.05.2019 ora 15:00, iar prin erata nr. EN 1008943, publicată în data de 03.05.2019, la o zi după data inițială de deschidere a ofertelor, s-a modificat data de deschidere a ofertelor pentru 03.06.2019, Consiliul a solicitat Agenției pentru Agenda Digitală a României, prin adresa nr. 23792/31.05.2019, să precizeze dacă sesiunea de depunere a ofertelor era, încă, deschisă, la acea dată, respectiv dacă operatorii interesați puteau depune ofertele până la data limită stabilită de autoritatea contractantă în erată.

Cu adresa nr. 23792/06.06.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 21292/06.06.2019, Agenția pentru Agenda Digitală a României a răspuns astfel:

„În legătură cu adresa dumneavoastră nr. 19707/566-C4/28.05.2019, înregistrată la A.A.D.R. cu nr. 22960, prin care ne solicitați informații legate de erata EN 1008943 publicată la nivelul procedurii CN 10110172/26.03.2019, vă comunicăm următoarele:

La nivelul unei proceduri de atribuire, autoritatea contractantă poate extinde perioada de depunerere a ofertelor prin accesarea în cadrul lotului/procedurii (dacă nu este configurată pe loturi), a secțiunii *Extindere termene depunere ofertă* și a completării noii date limită de depunerere, a datei limită de evaluare și a valabilității ofertei. Completarea din cadrul acestei secțiuni presupune transmiterea unei erate automate către JOUE (dacă procedura are pragul de transmitere către JOUE, al cărui caz este și în situația procedurii identificată în SEAP cu nr. CN1010172) și extinderea în mod automat la momentul publicării eratei a datelor completate de autoritatea contractantă.

Autoritatea contractantă în cauză nu a utilizat această secțiune, ci a completat și a transmis spre publicare o erată manuală, care are o acțiune de extindere a perioadei de depunerere a ofertelor, ci este doar o informare de tip text. Această erată manuală a fost transmisă spre

publicare de autoritate în data de 23.04.2019 și publicată de către sistem în data de 03.05.2019, data publicării acesteia la JOUE și nu a modificat data limită de depunere a ofertei/evaluare/valabilitate ofertă.”

În consecință, procedura de atribuire nefiind suspendată, Consiliul constată că începând din data de 02.05.2019 ora 15:00, procedura a trecut din etapa de depunere oferte în cea de evaluare oferte, astfel că pentru loturile contestate în prezenta procedură nu mai pot fi dispuse măsurile de remediere.

De asemenea, Consiliul constată că prin publicarea eratei după data de deschidere a ofertelor, aceasta nu a mai produs efectele dorite de autoritatea contractantă, ceea ce a avut ca efect vicierea concurenței, iar la această dată nu mai pot fi adoptate măsuri corective fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Prin urmare, la această etapă nemaiputând dispune măsuri de remediere, în conformitate cu prevederile art. 26 alin. (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite contestația formulată de SC ... SRL în contradictoriu cu ... și dispune anularea procedurii, pentru loturile 1 și 2, în temeiul art. 212 alin. (1) lit. c) și d) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

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

**CONSILIUL DECIDE:**

În temeiul dispoziţiilor art. 26 alin. (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite contestația depusă de SC ... SRL în contradictoriu cu ... și anulează procedura de atribuire pentru loturile 1 și 2.

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

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, potrivit art. 29 din Legea nr. 101/2016, în termen de 10 zile lucrătoare de la primire.

Redactată în 4 (patru) exemplare, conţine 19 (nouăsprezece) pagini