C **ONSILIUL 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 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

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

# DECIZIE
**Nr. 1010/C9/954**
**Data: 18.06.2020**

Prin contestația nr. 184/19.05.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 19622/20.05.2020, depusă de SC ……privind procedura simplificată, organizată de ……., în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului având ca obiect *Echipamente pentru diagnostic prin tehnici de biologie moleculară 2020,* cod CPV 33190000-8 – Diverse aparate și produse medicale (Rev.2), s-a solicitat anularea raportului procedurii nr. 9146/13.05.2020, prin care oferta sa a fost declarată neconformă tehnic pentru lortul 6 și a fost desemnată câștigătoare oferta … anularea comunicării nr. 9323/9578/19.05.2020, prin care a fost informată că oferta sa pentru lotul 6 nu corespunde cerințelor caietului de sarcini; obligarea autorității contractante la reanalizarea ofertei tehnice a …etru lotul 6; declararea ofertei tehnice a .. lotul 6 neconformă tehnic; acceptarea ofertei sale ca fiind conformă din punct de vedere tehnic.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
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 de

față, prin care … atacă rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea face o prezentare a situației de fapt, arătând că oferta declarată câștigătoare nu respectă cerințele minime din caietul de sarcini, având în vedere următoarele:

În caietul de sarcini s-a solicitat: *capacitate minimă a extractorului să fie de 48 probe, dar să poată fi extrasă și o singură probă sau un număr mic de probe fără consum suplimentar de reagenți.*

Din oferta tehnică depusă de …. SRL, precum și din cartea tehnică a aparatului Miracle AutoXT Automated Nucleic Acid Extraction System, cod: IMC-NC16PLUS reiese foarte clar capacitatea maximă a extractorului de 32 de probe simultan, astfel că echipamentul ofertat nu îndepinește cerința minimă din caietul de sarcini referitoare la capacitatea de minm 48 de probe.

Mai mult, .. a declarat în propunerea tehnică capacitatea maximă a extractorului de 2 x 32 de probe, în condițiile în care în aceeași ofertă declară *sistem de extracție 2 x 32 de probe compus din 2 extractoare Miracle AutoXT Automated Nucleic Acid extraction System.*

… a ofertat 2 echipamente fiecare cu capacitate de 32 probe simultan, fără a fi existat un accept prealabil din partea autorității contractante în acest sens. Ofertanta nu a solicitat clarificări cu privire la posibilitatea de a oferi 2 echipamente în loc de unul singur astfel cum s-a solicitat prin caietul de sarcini.

Echipamentul ofertat *poate extrage și o singură probă, dacă se folosesc cartușe individuale fără consum suplimentar de reactivi*, pentru a putea lucra o singură probă este necesară achiziționarea a 2 tipuri de cartușe, astfel: dacă se lucrează în placă, se pot lucra 16 sau 32 de probe suimultan, nu se poate lucra o singură probă fără a se consuma restul de reactivi; dacă se lucrează pe cartușe individuale nu va exista consum suplimentar de reactivi, în schimb va exista un consum de consumabile, respectiv piepteni, deoarece o dată folosit un pieptene pentru mai puțin de 8 probe acesta nu mai poate fi reutilizat, întrucât este contaminat.

Prin caietul de sarcini s-a solicitat ca produsul ofertat *să fie compatibil cu o gamă variată de kituri de extracție gata preîncărcate în cartușe sau plăci 96 godeuri, pentru ADN/ARN viral, tesuțuri, sânge, bacterii, ser, ADN genomic, ADN liber circulant, mediu de transport*.

…. nu dispune de kit pentru ADN liber circulant compatibil cu aparatul ofertat, în cartea tehnică a echipamentului ofertat, (pag. 5), unde sunt prezentate kit-urile compatibile cu aparatul nu se regăsește kitul pentru ADN liber circulant.

Precizează că, în data de 18.05.2020 a primit drept răspuns la solicitarea sa o nouă cerere de clarificări din partea autorității contractante, la care a răspuns prin adresa nr. 183/18.05.2020.

În data de 19.05.2020 a primit răspunsul autorității contractante la solicitarea nr. 181/05.02.2020, prin care i s-a comunicat că oferta sa nu îndeplinește cerințele caietului de sarcini, deoarece:
*Nu se face dovada că echipamentul Maxwell RSC 48 instrument are termostat inclus conform solicitării din caietul de sarcini…Termostatul inclus s-a solicitat pentru protocoale de lucru care necesită incubarea probelor la diferite temperaturi în faza inițială a procesului de extracție. Conform specificațiilor tehnice din caietul de sarcini s-a solicitat ca echipamentul să includă termostat cu încălzire și agitator cu minim 900RP.*
*Conform adresei nr. 181/15.05.2020, rezultă că termostatul și agitatorul nu sunt incluse în echipament fiind piese distincte ceea ce nu este conform cerințelor din caietul de sarcini și acestea nu s-au regăsit în oferta inițială a produsului lot 6.*
*Cu toate acestea din analiza datelor transmise prin adresa nr. 181/ 15.05.2020 reiese faptul că accesoriile aparatului nu includ un bloc care să permită prelucrarea a 48 de probe simultan în tuburi de 1,5/2 ml.*

Referitor la cele de mai sus, arată că echipamentul ofertat - extractor automat de acizi nucleici ADN și ARN – model RSC48 are integrată atât o componentă de termotestare, cât și o componentă de agitare (practic agitarea se face prin mișcarea barelor magnetice în tuburile din cartușele preîncărcate cu reactivi). În plus, protocoalele de lucru aferente majorității kiturilor de extracție Promega compatibile cu extractorul oferit nu necesită etapa de termostatare și agitare prealabilă. Pot exista anumite protocoale de lucru la care termostatarea și agitarea prealabilă sunt opționale, dar nu obligatorii. Termostarea și agitarea probelor, în prealabil, este necesară în vederea activității reacției, însă în cazul produselor Promega (extractor și kiturile aferente), acest lucru nu este necesar, deoarece reactivii sunt suficient de calitativi astfel încât poate avea loc fără să fie necesară această etapă. Cu toate acestea, pentru a îndeplini cerințele minime din caietul de sarcini, a ales să includă în oferta sa un termostat cu agitare care să corespundă cerințelor caietului de sarcini, de sine stătător, separat de extractor.

Referitor la faptul că *termostatul și agitatorul nu sunt incluse în echipament fiind piese distincte ceea ce nu este conform cerințelor caietului de sarcini și acestea nu s-au regăsit în oferta inițială a produsului lot 6*, contestatoarea precizează că, în caietul de sarcini, s-a solicitat să includă termostat cu încălzire și agitare la 900 rpm, nespecificându-se în mod clar că acesta ar trebui să fie integrat în echipament.

Față de cele de mai sus, contestatoarea consideră că îndeplinește cerințele din caietul de sarcini cu privire la includerea unui termostat cu încălzire și agitare la min. 900 rpm.

Cu privire la faptul că *accesoriile aparatului nu includ un bloc care să permită prelucrarea a 48 de probe simultan în tuburi de 1,5/2 ml,* contestatoarea susține că nu s-a solicitat nicăieri în caietul de sarcini, singurele cerințe legate de capacitate fiind *capacitate minimă a*

*extractorului să fie de 48 probe….*, cerința fiind îndeplinită de extractorul ofertat.

În concluzie, solicită admiterea contestației.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 20549/26.05.2020, Dexter Com SRL a transmis un punct de vedere în care clarifică solicitarea autorității contractante de respingere a contestațiilor nr. 184/19.05.2020 și 184/20.05.2020, solicitând a nu se lua în considerare contestația transmisă autorității contractante nr. 184/19.05.2020, în data de 19.05.2020.

Ca urmare a răspunsurilor transmise de către autoritatea contractantă nr. 9324/19.05.2020 și 9323/9578/19.05.2020, contestatoarea precizează că a înaintat contestația nr. 184/19.05.2020 din data de 20.05.2020.

Reiterează aspectele prezentate în contestația inițială și solicită admiterea contestației și obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor solicitate.

…… transmis punctul de vedere nr. 10019/25.05.2020, înregistrat la Consiliu sub nr. 20915/28.05.2020, prin care solicită respingerea contestațiilor nr. 184/19.05.2020 și nr. 184/20.05.2020.

Autoritatea contractantă prezintă pe scurt modul de derulare al procedurii în cauză și menționează că oferta contestatoarei a fost respinsă, pentru lotul 6, deoarece nu s-au transmis toate clarificările solicitate cu trimitere la manual, nu sunt îndeplinite toate caracteristicile solicitate, respectiv în manualul aparatului se specifică că timpul de procesare este de 30 - 70 min., față de 25 – 40 min., cât s-a specificat în caietul de sarcini, aparatul nu include termostat cu încălzire și agitator.

Prin adresa nr. 8353/28.04.2020 a solicitat contestatoarei pentru lotul 6, Extractor cu capăt pentru plăci de 96 locuri: *să se specifice caracteristicile extractorului cu trimitere la manualul aparatului ofertat (în ofertă se face trimitere la Maxwell RSC System și la Maxwell RSC48 Instrument) sau să se specifice dacă cele două aparate se livrează împreună. Să se specifice dacă se utilizeaza kituri doar de la un singur producător, ce kituri se pot utiliza (pentru ce tipuri de probe, dacă același kit poate fi utilizat pe matrici diferite - exemplu sânge pe EDTA și organe, dacă sunt certificate IVD, dacă există kituri care se pot utiliza în diagnostic veterinar - PPC, PPA, Bluetongue, Influenta Aviara). Să se specifice pentru tipul de kit în plăci numărul minim și numărul maxim de probe care se pot lucra cu un kit.*

De asemenea, aceeași solicitare s-a transmis și către ….. SRL.

Totodată, a solicitat contestatoarei clarificarea referitoare la echipament, fiindcă la formularul de propunere tehnică a acesteia, pentru lotul 6, în coloana *Caracteristici tehnice și parametrii de performanță al produsului ofertat,* la pct. 6.10 se specifică că *include*

*termostat cu încălzire și agitator cu minim 900rpm, iar în coloana Trimiteri la documentația tehnică se specifică Broșură Maxwell RSC pag. 5*.

La pag. 5 din broșura Maxwell RSC 48 Instrument nu există nici o referire la termostat cu încălzire și agitator cu minim 900 rpm, pe site-ul firmei producătoare Promega și s-a vizionat prezentarea echipamentului Promega Maxwell Modular Automated Nucleic Acid Preparation System, care are inclus termostat cu încălzire și agitator și care este utilizat pentru etapa inițială din procesul de extracție, respectiv la adăugarea tamponului de liza și a proteinazei în proba de extras, când este necesară și agitarea și incubarea la anumite temperaturi, un anumit timp. Acest aparat nu a fost ofertat de contestatoare, dar trimiterea din ofertă la manualul aparatului Maxwell RSC unde nu s-a identificat nicio mențiune legată de existența unui termostat cu încălzire și agitator și prezentarea video a Systemului au determinat necesitatea de a solicita acele clarificări.

Prin adresa nr. 8586/04.05.2020, contestatoarea a precizat că cele două aparate au aceleași caracteristici cu diferența că Maxwell RSC System extrage până la 16 probe simultan, iar Maxwell RSC 48 Instrument extrage până la 48 de probe simultan. S-a precizat totodată că aparatul ofertat este Maxwell RSC 48 Instrument ale cărui caracteristici se regăsesc în propunerea tehnică în conformitate în Manulalul de operare, anexat propunerii tehnice. Din greșeală, s-a transmis broșura pentru aparatul cu 16 poziții (Maxwell RSC System), a specificat tipul de kituri care se utilizează. Nu s-au detaliat caracteristicile tehnice, ci doar s-a făcut trimitere la manualul aparatului.

Față de cele de mai sus, autoritatea contractantă precizează că nu a cerut clarificări legate de aparatul cu 16 poziții, neindentificându-se nici o dovadă a faptului că aparatul ofertat are inclus termostat cu încălzire și agitator cu minim 900 rpm și nicio referire, în documentația inițială trimisă de contestatoare, la un alt termostat cu încălzire și agitator model TS-100 oferit în solicitarea de reanalizare ofertă tehnică lot 6, nr. 181/15.05.2020, înregistrată cu nr. 9323/18.05.2020.

Astfel, susține că oferta contestatoarei a fost respinsă ca neconformă pentru lotul 6, deoarece nu s-au transmis toate clarificările solicitate cu trimitere la manual și nu sunt îndeplinite caracteristicile impuse, având în vedere că, în manulaul aparatului, se specifică un timp de procesare de 30 - 70 minute, față de 25 – 40 minute, cât s-a solicitat prin caietul de sarcini și aparatul nu include termostat cu încălzire și agitator.

Temostatul presupune fixarea unei anumite temperaturi pentru o anumită perioadă de timp, acesta nefiind identificat în manualul aparatului ofertat de către contestatoare.

…., prin adresa cu nr. 8499/30.04.2020 a specificat, ca răspuns la solicitarea .., tipul de kituri utilizate și numărul minim (1) și maxim (48) de probe pe kit.

Mai mult, afirmă că, în urma comunicării, contestatoarea a transmis solicitarea de reanalizare ofertă tehnică lotul 6 nr. 181/15.05.2020, după terminarea programului de lucru al instituției (programul în ziua de vineri fiind până la ora 14.30), fiind vizualizată și înregistrată sub nr. 9323/18.05.2020, în prima zi lucrătoare, respectiv în data de 18.05.2020, prin care s-a precizat că autoritatea contractantă nu a specificat în mod clar caracteristicile și echipamentele la care se face referire. DSVSA Alba ar fi precizat faptul că s-a transmis broșura Maxwell RSC System în loc de broșura Maxwell RSC 48, contestatoarea a răspuns în consecință.

În acest sens, contrar afirmațiilor contestatoarei, arată că a solicitat să se specifice caracteristicile extractorului cu trimitere la manualul aparatului ofertat (în ofertă se face trimitere la Maxwell RSC System și la Maxwell RSC48 Instrument) sau să se specifice dacă cele două aparate se livrează împreună.

De asemenea, afirmă că societatea contestatoare avea posibilitatea de a solicita clarificări la momentul publicării documentației de atribuire, respectiv de a solicita și clarificări privind timpul de procesare, cu raportare la tipul de kituri utilizat.

Prin adresa nr. 9323/18.05.2020, a solicitat contestatoarei să precizeze expres unde se găsește în caracteristicile tehnice și parametrii de performanță ai produsului ofertat, transmis inițial, termostatul cu încălzire și agitator - model TS 100, cu referire la cartea tehnică a echipamentului, dacă termostatul cu încălzire și agitator model TS 100 este inclus în extractorul automat pentru ADN și ARN pe principiul separării cu bile magnetice - model Maxwell RSC48 ofertat sau este un echipament separat și unde a fost prezentat în oferta depusă inițial.

Acest echipament termostat cu încălzire și agitator – model TS 100, nu a fost depus de contestatoare în oferta inițială, iar o reorfertare, după etapa de depunere a ofertelor, ar fi încălcat dispozițiile legale și principiile transparenței și tratamentului egal.

Mai mult, având în vedere că solicitarea de acces la dosarul achiziției cu privire la oferta …. fost înregistrată tot la data de 18.05.2020, iar răspunsul cu privire la aceste aspecte este în strânsă concordanță cu cele expuse anterior, în termen de 1 zi lucrătoare de la data înregistrării cererii, .. a dispus măsuri de comunicare a celor solicitate (adresa nr. 9324/19.05.2020) transmisă prin e-mail la ora 17:54, conform dovezii atașate), sens în care arată că ora privind transmiterea celor solicitate de către contestatoare este anterioară celei transmiterii primei contestații de către aceasta, contestatoarea având posibilitatea de a formula direct contestația în raport cu cele transmise de aceasta. A fost contactată telefonic anterior transmiterii e-mail-ului, fiind făcută precizarea de către … de faptul că va fi transmis un răspuns către contestatoare. Indicarea în prima contestație a faptului că nu a fost

transmis un răspuns către .. falsă cu raportare la momentul transimterii e-mail-ului de către aceasta.

Prin solicitarea de clarificări nr. 8353/28.04.2020 s-a solicitat atât contestatoarei, cât și .., să specifice tipul de kituri ce se pot utiliza, respectiv pentru ce tip de probe, dacă același kit poate fi utilizat pe matrici diferite, ex. sânge pe EDTA și organe, dacă sunt certificate IVD, dacă există kituri care se pot utiliza în diagnostic veterinar PPC-PPA, Bluetongue, Influența aviară).

Contestatoarea a răspuns: kiturile care pot fi utilizate pe echipamentul oferit sunt kiturile de extracție gata preîncărcate în cartușe pentru extracția de acizi nucleici (ADN și ARN), din diferite tipuri de probă: țesuturi, celule, sânge, FFPE, plasma; unele kituri au posibilitatea de a fi utilizate pe matrici diferite, însă în general în vederea obținerii unor rezultate de înaltă performanță kiturile sunt optimizate pe fiecare aplicație.

Răspunsul … a fost următorul: *noul kit Auto PGS DNA/RNA poate fi utilizat pentru extracția simultană de AND/ARN dintr-o gamă variată de matrici biologice precum țesuturi și omogenate de țesuturi, virusuri, bacterii, diverse tampoane, sânge proaspat/congelat, ser, alte lichide biologice, lichid cerebrospinal (CSF), culture celulare sau de virusuri, fecale. Toate programele de extracție pentru fiecare tip de probă sunt preîncarcate și setate în aparat.*

Pentru autoritatea contractantă existența unui singur kit care poate fi folosit pe matrici diferite reprezintă un mare avantaj din punct de vedere economic și al reducerii timpului de lucru până la obținerea rezultatului final. În cadrul DSVSA Alba - laborator de Biologie moleculară se testează probe reprezentate de sânge pe EDTA sau omogenat de organe pentru diagnostic în PPC și PPA. Faptul că se poate face extracția simultană atât a probelor de sânge pe EDTA, cât și a omogenatului de organe reprezintă un mare avantaj, în lipsa unui astfel de kit ar trebui achiziționate cel puțin două tipuri de kituri, care ar trebuie utilizate pe tipuri diferite de probe (sânge pe EDTA și omogenat de organe), cu etapa de extracție distinctă pentru fiecare tip de probă, deci un timp de lucru mult mai lung până la obținerea unui rezultat final.

În continuare, autoritatea contractantă afirmă că nu a impus anumite condiții în caietul de sarcini în ceea ce privește posibilitatea utilizării kiturilor, astfel încât acesta nu a fost un motiv de respingere a ofertei contestatoarei ca neconformă și consideră că, în derularea unui proces de achiziție publică, trebuie avute în vedere toate aspectele și circumstanțele, care pot duce la adoptarea unei hotărâri care corespunde scopului achiziției, utilității și eficacității produsului achiziționat, în concordanță cu interesele acesteia.

În concluzie, consideră solicitarea contestatoarei de respingere ca neconformă a ofertei …. SRL ca fiind nelegală și solicită respingerea contestației ca neîntemeiată și nefondată.

Dosarul achiziției și documentele necesare soluționării cauzei au fost atașate punctului de vedere, fiind înregistrate la Consiliul sub nr. 20915/28.05.2020 și 23934/17.06.2020.

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

…., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată pentru atribuirea contractului având ca obiect *Echipamente pentru diagnostic prin tehnici de biologie moleculară 2020,* prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1066892/16.04.2020. Data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 23.04.2020, ora $15^{00}$. Valoarea estimată a contractului este de 649.579,81 lei, fără TVA, pentru lotul 6 fiind 331.932,77 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut.*

…. a constituit cauțiunea în sumă de 4.416,00 lei, conform prevederilor art. $61^1$ alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 206281893/1 din 21.05.2020, eliberată de CEC Bank SA, Sucursale Victoria.

Trecând la analiza contestației, Consiliul constată că, prin adresa nr. 9151/13.05.2020, autoritatea contractantă a informat societatea ……L că oferta sa este neconformă pentru lotul 6, deoarece *nu s-au transmis toate clarificările solicitate cu trimitere la manual. Nu sunt îndeplinite toate caracteristicile solicitate: în manualul aparatului se specifică un timp de procesare de 30-70 minute, față de 25-40 cât s-a specificat în caietul de sarcini. Aparatul nu include termostat cu încălzire și agitator.*

De asemenea, a informat-o că oferta câștigătoare pentru lotul 6 a fost cea depusă de ….

Se reține că, în caietul de sarcini, pentru lotul 6 Extractor cu capăt pentru plăci de 96 locuri, s-au solicitat următoarele caracteristici tehnice și parametrii de performanţă:

- extractor automat pentru ADN și ARN pe principiul separării cu bile magnetice;
- să fie usor de programat şi rapid în setarea programelor, gata preîncărcate în memoria internă, pentru extracția acizilor nucleici din diverse tipuri de probe;
- să asigure extracția și purificarea probelor într-un interval de timp cuprins între 20-45 minute în funcție de tipul probei;
- **capacitate minimă a extractorului să fie de 48 probe**, dar să poată fi extrasă şi o singură probă sau un număr mic de probe fără consum suplimentar de reagenți,
- raport de puritate A260/A280 pentru ARN: 2,0±0,1
- să poate fi controlat direct prin monitor touch screen
- funcție de autodiagnosticare, port USB
- raport de puritate A260/A280 pentru ARN: 2,0±0,1
- alimentare (transformator de 24 V inclus): 100-240 VAC, 2A, 50/60Hz;
- să fie prevăzut cu lampa UV în vederea decontaminării pentru prevenirea cross-contaminării; lampa cu UV de min 8 W cu o durata de viață de minim 10000 ore;

**- să includă termostat cu încălzire și agitator cu minim 900RPM**

- să fie compatibil cu o gama variată de kituri de extracție gata preîncarcăte în cartuşe sau plăci 96 godeuri, pentru ADN/ARN viral, țesuturi, sânge, bacterii, ser, ADN genomic, ADN liber circulant, mediu de transport etc

- furnizorul să asigure punerea în funcțiune, service-ul și mentenanța, cât şi suportul tehnic în optimizarea protocoalelor de lucru.

Furnizorul să asigure transportul, instalarea și punerea în funcțiune a echipamentului, cartea tehnică și manualul de utilizare în limba română, să asigure instruirea personalului privind utilizarea echipamentului.

Furnizorul să asigure mentenanța şi service-ul aparatului pentru o perioada de minim 3 ani.

Marca CE, ISO de la producator (dovada că echipamentul a fost produs şi îndeplineşte cerinţele de calitate conform standardelor ISO 13485 și conform EN ISO 9001, EN ISO 14001 sau echivalent).

Prin adresa nr. 181/15.05.2020, în referire la motivele de respingere comunicate, contestatoarea a înștiințat autoritatea contractantă cu privire la următoarele aspecte:

Analizand motivele pentru care oferta noastra a fost declarata neconforma, am constatat ca s-a produs o eroare de comunicare intre firma noastra si Autoritatea contractanta cu privire la solicitarea de clarificari nr. 8353/28.04.2020 si raspunsul nostru postat in SICAP la data de 30.04.2020, creandu-se astfel o confuzie, respectiv:

Autoritatea contractanta a solicitat "Sa se specifice caracteristicile extractorului cu trimitere la manualul aparatului ofertat (in oferta se face trimitere la Maxwell RSC System si la Maxwell RSC48 Instrument) sau sa se specifice daca cele 2 echipamente se livreaza impreuna", fara sa specifice in mod clar caracteristicile si echipamentele la care se face referire, astfel ca firma noastra intelegand ca Autoritatea contractanta s-a referit la faptul ca s-a transmis brosura Maxwell RSC System in loc de brosura Maxwell RSC 48 a raspuns in consecinta "Maxwell RSC System si Maxwell RSC48 Instrument au acelasi caracteristici (acelasi principiu si tehnologie de extractie) cu diferenta ca Maxwell RSC System extrage pana la 16 probe simultan, iar Maxwell RSC48 Instrument extrage pana la 48 de probe simultan. Mentionam ca Echipamentul ofertat este MaxwellRSC48 Instrument, ale carui caracteristici se regasesc in propunerea tehnica cu conformitate in Manualul de operare Maxwell RSC48 Instrument, anexat propunerii tehnice.

Dintr-o greseala s-a transmis brosura pentru echipamentul Maxwell RSC System (cu 16 pozitii).

Va rugam vedeti atasata brosura echipamentului oferit Maxwell RSC48, in care se regasesc de asemenea caracteristicile si specificatiile tehnice prezentate in propunerea tehnica".

Vazand ca 2 dintre motivele declararii ofertei noastre ca neconforma se refera la faptul ca "Nu s-au transmis toate clarificarile solicitate cu trimitere la manual" si "aparatul nu include termostat cu incalzire si agitator" am realizat, astfel ca, prin solicitarea de clarificari nr. 8353/28.04.2020, intrebarea nr. 1 se referea de fapt la termostatul cu incalzire si agitare.

Avand in vedere situatia creata, dorim sa precizam ca aparatul include termostat cu incalzire si agitator-model TS-100, si acesta a fost inclus in oferta si va fi livrat impreuna cu extractorul automat.

Referitor la motivul legat de timpul de procesare si anume "in manualul aparatul se specifica, ca timpul de procesare este de 30-70 de minute fata de 25-40 de minute cat s-a specificat in caietul de sarcini"

Mentionam ca:

In manualul aparatului se specifica intr-adevar ca timpul de procesare este de 30-70 de minute, insa timpul de procesare depinde de kitul utilizat, astfel ca pentru majoritatea kiturilor (cele mai uzuale) timpul de procesare se incadreaza in 25-40 minute. Spre exemplu:

- Maxwell® RSC Blood DNA Kit-36 de minute;
- Maxwell® RSC Viral Total Nucleic Acid Purification -32 de minute
- Maxwell® RSC RNA FFPE Kit-40 de minute
- Maxwell® RSC Whole Blood DNA Kit-39 de minute

Pentru confirmare anexam Brosura aparatului oferit Maxwell RSC48 precum si "Application notes" pe diagnostic veterinar pe kiturile mentionate.

Luand in considerare cele expuse mai sus, precum si art. 134 alineatele (1), (4) si (7) lit. a) din NORMELE METODOLOGICE de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziţie publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice, aprobate prin HG 395/2016, solicitam Autoritatii Contractante sa reanalizeze oferta tehnica a firmei noastre.

Urmare adresei contestatoarei, prin adresa nr. 9323/18.05.2020, autoritatea contractantă a solicitat contestatoarei să precizeze dacă termostatul cu încălzire și agitator – model TS100 este inclus în extractorul automat pentru AND și ARN pe principiul separării cu bile magnetice – model Maxwell 48 ofertat sau un echipament separat și unde a fost prezentat în oferta depusă inițial.

Ofertanta a răspuns cu adresa nr. 183/18.05.2020, în care a menționat că echipamentul ofertat – extractor automat de acizi nucleici (ADN și ARN) – model Maxwell RSC48 are integrată atât o componentă de termostatare (pag. 8 manual de operare paragraful 5) cat si o componenta de agitare (practic agitarea se face prin miscarea barelor magnetice in tuburile din cartusele preincarcate cu reactivi-printscreen site Promega atasat).

In plus, protocoalele de lucru aferente majoritatii kiturilor de extractie Promega compatibile cu extractorul oferit nu necesita etapa de termostatare si agitare prealabila.

Pot exista anumite protocoale de lucru la care termostatarea si agitarea prealabila sunt optionale dar nu obligatorii.

Termostatarea si agitarea probelor, in prealabil, este necesara in vederea activarii reactiei, insa in cazul produselor Promega (extractor si kiturile aferente), acest lucru nu este necesar, deoarece reactivii sunt suficient de calitativi astfel incat reactia poate avea loc fara sa fie necesara aceasta etapa.

Cu toate acestea, pentru a indeplini cerintele minime din caietul de sarcini am ales sa includem in oferta noastra un termostat cu agitare (care sa corespunda cerintelor caietului de sarcini), de sine statator, separat de extractor.

Deoarece termostatul cu agitare este un echipament separat, caracteristicile acestuia nu se regasesc in manualul extractorului ci in brosura transmisa ulterior, brosura pe care am omis sa o atasam ofertei initiale, insa in propunerea tehnica (semnata si stampilata, deci asumata de catre noi) la caracteristicile oferite este mentionat "Include termostat cu incalzire si agitator cu min 900 rpm". In plus, desi nu a fost mentionat separat in oferta financiara acesta a fost inclus in pretul ofertat.

Asa cum am explicat si in Solicitarea noastra nr. 181 din 15.05.2020, din Cererea de clarificari transmisa de Autoritatea Contractanta nu reiesea foarte clar la ce caracteristici se refera, (nu s-a facut referire la termostatul cu agitare) de aceea nu am transmis brosura termostatului inca de atunci.

Prin adresa nr. 9323/9578/19.05.2020, achizitoarea a comunicat contestatoarei că, în urma analizei documentelor transmise prin adresele menționate, nu se face dovada ca echipamentul ofertat Maxwell RSC48 Instrument are termostat inclus, conform solicitării din caietul de sarcini. La pagina 8 alineatul 5 din manualul de operare menționat în adresa nr. 183/18.05.2020 se face referire la etapa de elutie-faza finală a procesului de extracție, când blocul se poate înfierbânta

și nu trebuie atins. Termostatul inclus s-a solicitat pentru protocoale de lucru care necesită incubarea probelor la diferite temperaturi în faza inițială a procesului de extracție.

Conform specificațiilor tehnice din caietul de sarcini, s-a solicitat ca echipamentul ”să includă termostat cu încălzire și agitator cu minim 900 RPM”.

Conform adresei nr. 181/15.05.2020 rezultă că termostatul și agitatorul nu sunt incluse în echipament, fiind piese distincte, ceea ce nu este conform cerințelor din caietul de sarcini și acestea nu s-au regăsit în oferta inițială a produsului lot 6.

Cu toate acestea, din analiza datelor transmise prin adresa nr. 181/15.05.2020, reiese faptul că accesoriile aparatului nu includ un bloc care să permită prelucrarea a 48 de probe simultan în tuburi de 1,5/2 ml.

Referitor la cerința ca extractorul să includă termostat cu încălzire și agitator cu minimum 900rpm, Consiliul constată că, în răspunsul nr. 183/18.05.2020, contestatoarea susține că ar demonstra faptul că extractorul ofertat model Maxwell RSC48 are integrată atât o componentă de termostatare (pag. 8 manual de operare paragraful 5), cât și o componentă de agitare.

Cum a susținut și achizitoarea, la pag. 8, paragraful 5, din manual, sunt făcute următoarele mențiuni: *During elution, the heated elution blocks at the front and middle of the platform become hot. Do not touch*. (*în timpul eluției, blocurile de eluție în față și în mijloc devin fierbinți și nu trebuie atinse*), așadar, nu există nicio informație la acest paragraf vizavi de funcțiile de termostatare și agitare, cum a declarat contestatoarea.

În ce privește termostatul cu încălzire și agitator-model TS-100 la care ofertanta a făcut referire în adresa nr. 181/15.05.2020, se observă că, la solicitarea achizitoarei, de a preciza dacă termostatul cu încălzire și agitator – model TS100 este inclus în extractorul automat pentru AND și ARN pe principiul separării cu bile magnetice – model Maxwell 48 ofertat sau un echipament separat și unde a fost prezentat în oferta depusă inițial, ofertanta a precizat: Deoarece termostatul cu agitare este un echipament separat, caracteristicile acestuia nu se regasesc in manualul extractorului ci in brosura transmisa ulterior, brosura pe care am omis sa o atasam ofertei initiale, insa in propunerea tehnica (semnata si stampilata, deci asumata de catre noi) la caracteristicile oferite este mentionat “Include termostat cu incalzire si agitator cu min 900 rpm”. In plus, desi nu a fost mentionat separat in oferta financiara acesta a fost inclus in pretul ofertat.

Așadar, din cele de mai sus, se poate observa că, pe de o parte, contestatoarea recunoaște lipsa din propunerea tehnică inițială a caracteristicilor tehnice ale termostatului, iar pe de altă parte, existența separată a acestui echipament. Or, din caietul de sarcini, contrar celor susținute de reclamantă, cerința era ca extractorul să includă termostatul cu încălzire și agitator cu minim 900 rpm.

Ofertanta nu a făcut o astfel de dovadă, extractorul Maxwell 48 neincluzând termostat cu încălzire și agitator. Soluția indicată prin clarificări, respectiv utilizarea unui termostat agitator TS-100, fabricat de un alt producător, nu este susținută de oferta contestatoarei și contravine documentației de atribuire.

Susținerile sale vizavi de faptul că nu ar fi necesară această funcție de agitare și încălzire și nici includerea termostatului în extractor puteau face obiectul unei solictări de clarificări sau a unei contestații împotriva documentației de atribuire, la moemntul formulării contestației (20.05.2020) fiind tardive raportat la data publicării documentației (16.04.2020).

Potrivit art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016 specificaţii tehnice reprezintă *cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesităţii autorităţii contractante.*

Potrivit art. 20 alin. (2) din Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 *Documentaţia de atribuire conţine orice cerinţă, criteriu, regulă şi alte informaţii necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă şi explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire* și alin. (10) *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.*

Relevanță prezintă și următoarele dispoziții legale din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016:

- art. 133 alin. (2) *Propunerea tehnică trebuie să corespundă cerinţelor minime prevăzute în caietul de sarcini sau în documentul descriptiv;*

- art. 134 alin. (1) *Comisia de evaluare are obligaţia de a stabili care sunt clarificările şi completările formale sau de confirmare, necesare pentru evaluarea fiecărei solicitări de participare/oferte, precum şi perioada de timp acordată pentru transmiterea acestora, termenul-limită neputând fi stabilit decât la nivel de zile lucrătoare, fără a fi precizată o oră anume în cadrul acestuia*;

- art. 135 alin. (3) *În condiţiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situaţii*:

*a) nu satisface în mod corespunzător cerinţele caietului de sarcini*.

Cerința în discuție fiind foarte clară și expres prevăzută în caietul de sarcini, reprezintă o necesitate a achizitoarei, astfel că propunerea tehnică a contestatoarei trebuia să o îndeplinească în mod corespunzător, în caz contrar oferta trebuind a fi respinsă, cum în mod corect a procedat și autoritatea contractantă.

Varianta propusă de …. este o variantă alternativă, raportat la solicitarea din caietul de sarcini, iar în fișa de date a achiziției, s-a menționat, la cap. II.2.10, că nu se acceptă variante.

În urma solicitărilor de clarificări a rezultat că oferta nu este conformă, răspunsurile primite de la ofertantă fiind neconcludente.

Referitor la susținerea autorității contractante din finalul adresei nr. 9323/9578/19.05.2020 că accesoriile aparatului nu includ un bloc care să permită prelucrarea a 48 de probe simultan în tuburi de 1,5/2 ml, într-adevăr cerința în caietul de sarcini era ca extractorul să aibă *capacitate minimă de 48 probe,* fără alte opțiuni adăugate de achizitoare în răspunsul amintit.

Cu toate acestea, dat fiind că oferta este neconformă pentru motivele mai sus arătate, o remediere asupra celei de-a două cerințe considerată neîndeplinită nu se impune, caracterul neconform al ofertei neputând fi modificat.

Trecând la analiza criticilor aduse ofertei declarate câștigătoare, aparținând societății …. SRL, Consiliul constată că aceasta a ofertat sistem de extracție 2x32 probe, compus din 2 extractoare Miracle-AutoXt AutomatedNucleic Acid Extraction System, cod IMC-NC15PLUS, producător iNtRON Biotechnology, Korea; s-a specificat că sunt disponibile 2 tipuri de kituri: în plăci și kituri individuale; capacitatea maximă a extractorului este de 2x32 probe, dar poate fi extrasă și o singură probă *dacă se folosesc kituri cu cartușe individuale fără consum suplimentar de reagenți*.

În manualul extractorului Miracle-AutoXT este prevăzut un număr de 32 de probe.

Prin adresa nr. 8352/28.04.2020, direcția sanitară a solicitat Filara BioMed SRL să specifice dacă se utilizează kituri doar de la un singur producător, ce kituri se pot utiliza (pentru ce tipuri de probe, dacă același kit poate fi utilizat pe matrici diferite - exemplu sânge pe EDTA și organe, dacă sunt certificate IVD, dacă există kituri care se pot utiliza în diagnostic veterinar – PPC, PPA, Bluetongue, Infleunța aviară); să specifice pentru tipul de kit în plăci numărul minim și numărul maxim de probe care se pot lucra cu un kit.

În adresa de răspuns nr. 20042901/29.04.2020, s-a menționat, între altele: - pct. III. Noul kit Auto PGS DNA/RNA kit poate fi utilizat *pentru extracția simultană de ADN/ARN* dintr-o gamă variată de matrici biologice, precum țesuturi și omogenate de țesuturi, virusuri, bacterii, diverse tampoane, sânge proaspăt/congelat, ser, alte lichide biologice, lichid cerebrospinal (CSF), culturi celulare sau de virusuri, fecale etc. Toate programele de extracție pentru fiecare tip de probă sunt preîncărcate și setate pe aparat.

- pct. V. kitul auto PGS DNA/RNA este disponibil în două variante:

A) 17168-48 AutoXT PGS DNA/RNA, 48 teste/kit
   - Format individual în cartușe, kit pentru probe individuale, *număr minim: 1 probă*, număr maxim 48 probe/kit.
   - Kitul conține 48 de cartușe individuale, preîncărcate cu reagenți și 6 stripuri de vârfuri cu câte 8 vârfuri/strip.

B) 171168-96 AutoXT PGS DNA/RNA Kit, 96 teste/kit

- Format placă 96 godeuri, kit pentru extracția în plăci de 96, număr minim probe: 8/placă, număr maxim de probe: 16/placă, total: 96 probe/kit.
- Kitul conține 6 plăci preîncărcate cu reagenți și 12 stripuri de vârfuri cu câte 8 vârfuri/strip.

Referitor la modul de îndeplinire a cerinței capacitatea minimă a extractorului să fie de 48 probe, Consiliul constată că, astfel cum a susținut și societatea contestatoare, din propunerea tehnică a Filara BioMed SRL rezultă că cele 48 probe pot fi obținute urmare a utilizării a două extractoare Miracle-AutoXT AutomatedNucleic Acid Extraction System, capacitatea extractorului fiind de maxim 32 probe.

Or, cum este și cazul ofertei ……., se observă că ofertanta ales o variantă alternativă celei impuse în caietul de sracini, în sensul că a utilizat un sistem format din 2 extractoare, unul singur neîndeplinind cerința impusă de autoritatea contractantă.

Cu încălcarea principiului tratamentului egal, achizitoarea a considerat cerința îndeplinită, deși, din modul de redactare a caietului de sarcini, rezultă cu claritate că s-a cerut un singur extractor cu capacitatea minimă de 48 probe, nu un sistem format din două sau mai multe extractoare, astfel incât împreună să asigure îndeplinirea cerinței impuse.

Cum s-a arătat și în motivarea criticilor vizând oferta Dexter Com SRL, neîndeplinirea cerinței în forma impusă, trebuia să atragă respingerea ofertei ca neconformă, în conformitate cu art. 135 alin. (3) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016.

În caietul de sarcini s-a menționat expres ”capacitatea maximă a extractorului să fie de 48 probe”, fără a se face alte mențiuni vizavi de posibilitatea ofertării în alte variante (ex: un sistem de 2 extractoare, cum este cazul produsului ofertat de ….).

Comisia de evaluare trebuia să verifice dacă un singur extractor are o capacitate minimp de 48 probe.

Referitor la cerința ca extractorul să poată extrage și o singură probă *fără consum suplimentar de reagenți*, Consiliul reține că, în contestația, s-a arătat că, *dacă se lucrează cu cartușe individuale nu va exista un consum suplimentar de reactivi, în schimb va exista un consum de consumabile, deoarece o dată folosit un pieptene pentru mai puțin de 8 probe, acesta nu mai poate fi reutilizat, întrucât este contaminat*. Or, cerința urmărea să nu existe un consum suplimentar de reactivi, nu să nu existe consum de consumabile.

Cum a arătat și contestatarea, cu cartușe individuale, cerința în discuție este îndeplinită, neexistând consum suplimenta de reactivi, astfel că produsul nu putea fi considerat neconform din acest punct de vedere.

Referitor la cerința privind compatibilitatea cu o gamă variată de kituri de extracție gata preîncârcate în cartușe sau placă de 96 godeuri pentru ADN liber circulant, în manualul produsului (lista cu kiturile compatibile) nu se regăsește acest kit, iar în punctul de vedere asupra contestației, autoritatea contractantă nu a menționat care a fost informația și documentul pe care le-a avut în vedere pentru a considera cerința îndeplinită.

Ținând seama de faptul că, în documentul cuprinzând caracteristicile tehnice ale produsului prezentat de …. *de extracție gata preîncarcăte în cartuşe sau plăci, pentru ADN/ARN viral, țesuturi, sânge, bacterii, ser, ADN genomic, ADN liber circulant, mediu de transport etc,* în conformitate cu art. 134 alin. (1) din normele metodologice, autoritatea contractantă ar fi trebuit să transmită o clarificare pentru lămurirea acestui aspect. În urma analizării răspunsurilor primite putea fi stabilită conformitatea/neconformitatea ofertei.

Cu toate acestea o clarificare nu se mai impune având în vedere constatarea neconformității ofertei pentru motivele mai sus arătate.

În considerarea celor prezentate, Consiliul va admite, în parte, contestația …. și va dispune reevaluarea ofertei …

Capătul de cerere privind declararea neconformă a ofertei …. și conformă a ofertei .. va fi respins ca inadmisibil, stabilirea ofertelor conforme/neconforme fiind atributul comisiei de evaluare conform art. 123 alin. (1) lit. j) din normele metodologice.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
**CONSILIUL DECIDE:**

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de …, în contradictoriu cu …..și anulează raportul procedurii de atribuire nr. 9146/13.05.2020, în partea ce privește evaluarea ofertei …. SRL pentru lotul 6, și comunicarea privind rezultatul procedurii transmisă acesteia. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei …. SRL și stabilirea rezultatului procedurii pentru lotul 6, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia achizițiilor publice. Rezultatul procedurii pentru lotul 6 va fi comunicat ofertantei amintite în termenul legal.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge, ca nefondat, capătul de cerere privind anularea raportului procedurii în partea ce privește evaluarea ofertei contestatoarei pentru lotul 6 și

dispunerea reevaluării ofertei sale și, ca inadmisibil, capătul de cerere privind declararea neconformă a ofertei …. SRL și conformă a ofertei …..

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, conform art. 29 din Legea nr. 101/2016.

**.....**Redactată în 4 exemplare, conţine 15 pagini