



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 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1882 / C9 / 2188

Data: 28.10.2019

Prin contestația nr. 17840/16.10.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 41407/16.10.2019, depusă de SA, cu sediul în,,, având CUI, număr de înregistrare în Registrul Comerțului, privind procedura de licitație deschisă, online, organizată de SA, cu sediul în,,, în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii Acordului-cadru medicamente 24 luni, lotul 418, cod CPV 33600000-6 Produse farmaceutice (Rev. 2), contestatoarea a solicitat care i-a fost comunicat în 08.10.2019 cu privire la lotul 418.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul SA critică rezultatul procedurii cuprins în raportul procedurii nr. 31217/08.10.2019 comunicat de autoritatea contractantă în data de 08.10.2019, în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă, învederând în motivare următoarele:

În caietul de sarcini, pentru lotul 418, au fost solicitate ca specificații tehnice: „Imunoglobulină umană normală de uz intravenos, 50g/L, e indicată pentru imunomodulare la copii și adolescenți (0-18

ani): sindrom Guillain - Barre și/sau alte afecțiuni neurologice inflamator imune. Fl x 100 ml (5grame)".

Au fost prezentate următoarele două oferte pentru lotul 418:

- SA - Denumire comercială produs ofertat: PANZYGA 100 MG/ML x 50 ML, OCTAPHARMA (IP) LIMITED, Cutie cu 1 flacon din sticlă, cu capacitatea de 70 ml, cu 50 ml soluție perfuzabilă; preț unitar, fără TVA: 966,91 lei;

- SA - Denumire comercială produs ofertat: INTRATECT 50 g/L *100 ml, BIOTEST PHARMA GMBH - GERMANIA, Cutie cu 1 flacon din sticlă a 100 ml soluție perfuzabilă; preț unitar, fără TVA: 1.040,03 lei.

În urma evaluării ofertelor depuse, oferta sa s-a clasat pe locul 2, iar oferta SA a fost declarată câștigătoare, criteriul de atribuire avut în vedere fiind prețului cel mai scăzut conform fișei de date a achiziției.

Astfel cum se arată și în caietul de sarcini întocmit de autoritatea contractantă: „(....) Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificațiile tehnice. Acestea definesc, după caz și fără a se limita la cele ce urmează, caracteristici referitoare la nivelul calitativ, tehnic și de performanță, siguranță în exploatare, dimensiuni, precum și sisteme a calității terminologie, simboluri, teste și metode de testare, ambalare, etichetare, marcare, condițiile pentru certificarea conformității cu standarde relevante sau altele asemenea”.

Aceste „caracteristici de natură tehnică (ce) permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante” – conform prevederilor art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016.

Deoarece medicamentul urmează a fi administrat copiilor și adolescenților (0-18 ani) este de preferat un produs cu o concentrație mai mică pentru a putea fi monitorizată cu ușurință dozarea.

Dispozițiile art. 127 alin. (1) lit. f) din HG nr. 395/2016 prevăd atribuirea comisiei de evaluare de verificare a conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini.

În speță, contestatoarea susține că autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare, a declarat câștigătoare oferta SA, utilizând criteriul prețului mai mic, fără a verifica însă cu prioritate îndeplinirea specificațiilor tehnice.

Analizând oferta declarată câștigătoare prin raportare la caietul de sarcini, constată faptul că propunerea tehnică a ofertantului nu respectă specificațiile tehnice, deoarece Panzyga are o concentrație de 100 mg/ml (adică 100 g/L), fiind ambalat în flacoane cu 50 ml soluție perfuzabilă, în timp ce specificațiile tehnice prevăd o concentrație de 50 g/L, iar produsul să fie ambalat în flacoane a câte 100 ml.

Produsul Intratect ofertat, respectă atât cerința privind concentrația (50 g/L) cât și forma de ambalare, respectiv flacoane a 100 ml soluție perfuzabilă.

Față de cele expuse mai sus, petenta solicită anularea parțială a raportului procedurii ca urmare a neîndeplinirii specificațiilor tehnice

de către ofertantul declarat câștigător și reluarea evaluării tehnice pentru lotul 418.

În vederea soluționării contestației, Consiliul a solicitat autorității contractante, prin adresa nr. 41742/2188/C9/17.10.2019, în temeiul art. 18 din Legea nr. 101/2016, transmiterea copiei dosarului achiziției publice, ofertele depuse de contestatoare și câștigătoare pentru lotul 418, precum și punctul de vedere cu privire la contestație.

Prin adresa nr. 10308/21.10.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 42180/21.10.2019, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere la contestația depusă de SA, iar documentele solicitate au fost comunicate în data de 22.10.2019, fiind înregistrate la Consiliu cu nr. 42250.

Față de contestația SA, autoritatea contractantă a solicitat respingerea acesteia ca nefondată și neîntemeiată, precizând că în conformitate cu caietul de sarcini: "Imunoglobulina umană normală de uz intravenos, 50 g/l, e indicată pentru imunomodulare la copii și adolescenți (0-18 ani): sindrom Guillain – Barre și/sau alte afecțiuni neurologice inflamator imune. Fl x 100 ml (5 grame)", ceea ce înseamnă că ofertarea de către SC SA a produsului Panzyga 100 mg/ml x 50 ml, cutie cu 1 flacon din sticlă, cu capacitatea de 70 ml, cu 50 ml sol. perf. este echivalentă cu 50 g/l. Fl x 100 ml (5 grame).

Acceptarea ambelor produse în cadrul licitației pentru acordul-cadru a fost determinată de rolul colectivului medical de a susține interesul pacienților săi, având în vedere faptul că pacienții care beneficiază de acest tratament au boli severe, a căror evoluție este afectată negativ în cazul lipsei tratamentului, conducând la dizabilități semnificative sau deces, de asemenea să sunt centru de expertiză pentru boli rare în domeniul neurologie pediatrică, astfel că are adresabilitate mare și obligația de a asigura bunele practici medicale.

Având în vedere faptul că doza de tratament/cură ține cont de cantitatea de imunoglobuline/flacon (nr. de grame), întrucât se calculează în grame/kg corp, precum și faptul că, pentru copii mai mici au flacoane de 2,5 g, comisia de evaluare a declarat ambele oferte admisibile pentru lotul în discuție, care presupun livrarea de imunoglobuline normale pentru uz intravenos cu indicație în rezumatul caracteristicilor produsului de imunomodulare la copii și adolescenți, în flacoane care conțin 5 g de asemenea imunoglobuline/flacon.

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

În vederea încheierii Acordului-cadru medicamente 24 luni, lotul 418,, în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, online, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1012009/12.06.2019.

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea acordului – cadru este de 31.181.955,60 lei, fără TVA (din care, pentru lotul 418 între 8.320,40 lei și 2.288.066 lei, fără TVA),

criteriul de atribuire este "prețul cel mai scăzut", iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 15.07.2019, ora 15:00.

Ca urmare a comunicării de către autoritatea contractantă a raportului procedurii nr. 31217/08.10.2019 ce cuprinde rezultatul procedurii, nemulțumită fiind de faptul că oferta sa a fost clasată pe locul II, SA a depus contestație, solicitând anularea acestui rezultat ca urmare a neîndeplinirii specificațiilor tehnice de către oferta câștigătoare și reluarea evaluării tehnice pentru lotul 418.

Contestatoare a constituit cauțiunea în sumă de 5.720,17 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 205804541/1 eliberată de CEC BANK SA, Sucursala Victoria, la data de 15.10.2019.

Referitor la critica contestatoarei îndreptată împotriva ofertei declarate câștigătoare, SC SA, pentru lotul 418, motivată de nerespectarea specificațiilor tehnice impuse, se reține că, în caietul de sarcini, s-au precizat următoarele: "lot 418 - *Imunoglobulină umană normală uz intravenos, 50 g/L, e indicată pentru **imunomodulare la copii și adolescenți** (0-18) ani: sindrom Guillain – Barre și/sau alte afecțiuni neurologice inflamator imune. Fl x 100 ml (5 g)*".

În cuprinsul procesului – verbal nr. 28692/17.09.2019, cu privire la oferta depusă de SC SA, pentru lotul 418, contestat, s-au reținut următoarele "PANZYGA 100 MG/ML X 50 ML, OCTAPHARMA (IP) LIMITED, cutie cu 1 flac. din sticlă, cu capacitatea de 70 ml, cu 50 ml sol. perf.", iar prin raportul procedurii nr. 31217/08.10.2019, oferta a fost declarată admisibilă și câștigătoare pentru lotul 418.

Raportat la cele reținute, este de interes că, potrivit prevederilor art. 75 din Legea nr. 98/2016 și art. 123 alin. (1) din Norma metodologică aprobată prin HG nr. 395/2016, ofertantul elaborează oferta cu respectarea documentației de atribuire.

Mai mult, dacă stabilește anumite specificații prin documentația de atribuire, respectiv prin caietul de sarcini, achizitoarea are obligația de a realiza evaluarea ofertelor având în vedere exclusiv respectivele specificații.

Faptul că SC SA a prezentat un produs care nu respectă specificațiile tehnice impuse, având concentrația de 100 g/l (față de 50 g/l), într-un flacon de 70 ml, cu 50 ml soluție perfuzabilă (față de 100 ml, respectiv 5 g), nu putea fi acceptat de autoritatea contractantă.

O astfel de conduită contravine cerințelor documentației de atribuire, implicit legislației în materia achizițiilor publice.

Dacă considera că poate accepta și astfel de variante de prezentare a produsului lotului 418 contestat, achizitoarea trebuia să prevadă acest lucru, explicit în documentația de atribuire, respectiv caietul de sarcini, pentru a da posibilitatea tuturor celor interesați să participe în procedura de atribuire.

Or, prin indicarea doar a unor anumite specificații tehnice, autoritatea contractantă, prin comisia de evaluare, avea obligația de a

se limita strict la acestea, neputându-se accepta produse cu alte caracteristici tehnice.

Pentru nerespectarea cerințelor caietului de sarcini sunt aplicabile prevederile art. 137 alin. (3) lit. a) din Norma metodologică aprobată prin HG nr. 395/2016, legate de respingerea ofertei ca neconformă.

Prin acceptarea unor produse cu alte caracteristici, în mod evident, sunt dezavantajați operatorii economici care au înțeles să oferteze produsele astfel cum au fost solicitate prin documentația de atribuire.

Constatându-se că în mod eronat oferta SC SA a fost declarată admisibilă și ulterior câștigătoare, se constată temeinicia criticilor contestatoarei.

În aceste condiții, Consiliul constată că se impune reevaluarea ofertei tehnice depuse de SC SA pentru lotul 418, contestația urmând a fi admisă.

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 contestația depusă de SA, în contradictoriu cu SA, și anulează procesul – verbal final de evaluare a conformității propunerilor tehnice nr. 29132/20.09.2019, precum și raportul procedurii nr. 31217/08.10.2019, inclusiv comunicările privind rezultatul procedurii pentru lotul 418. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei depuse de SC SA și stabilirea rezultatului procedurii, pentru lotul amintit, cu întocmirea unui nou raport al procedurii, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale aplicabile, în termen de 15 zile de la data primirii prezentei. Comunicările privind rezultatul procedurii se vor transmite în termenul legal.

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

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactată în 4 exemplare originale, conține 5 pagini.