

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

DECIZIE

Nr. .../.../...

Data: ...

Prin contestația fără număr de înregistrare din data de ..., transmisă prin poșta electronică (e-mail) în data de ... ora 15:15, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din data de ..., formulată de ... SRL, cu sediul social în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă ... cu nr. ..., având Cod de Identificare Fiscală, semnată cu semnătură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat, reprezentată convențional de „...”, cu sediul profesional în ..., acesta din urmă fiind sediul ales pentru comunicarea actelor de procedură, în baza împuternicirii avocațiale nr. ... din data de ..., depusă la dosarul cauzei, semnată cu semnătură electronică extinsă, bazată pe un certificat calificat, eliberat de un furnizor de servicii de certificare acreditat, persoana însărcinată cu primirea actelor de procedură fiind ..., împotriva raportului procedurii nr. ..., publicat în Sistemul electronic de achiziții publice, denumit în continuare SEAP, în data de 04.05.2023 și a procesului-verbal premergător de evaluare tehnică nr. ..., emise de către ... (unitate sanitară aflată în subordinea ...), cu sediul în strada ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul licitației deschise, desfășurată în conformitate cu art. 71 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind online, fără etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea încheierii acordului-cadru, cu un singur operator economic, cu scopul de a stabili termenii și condițiile care guvernează contractele de achiziție publică de furnizare de produse ce urmează a fi atribuite, divizat pe loturi, având ca obiect „*PACHET REACTIVI DETERMINĂRI GAZE ÎN SÂNGE ȘI REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOARE*”, cod CPV principal 33696500-0 Reactivi de laborator (Rev.2), cu referire exclusivă la lotul nr. 2 – „*PACHET REACTIVI DETERMINĂRI GAZE ÎN SÂNGE ȘI ELECTROLIȚI CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOR*” -

NEONATOLOGIE” și lotul nr. 3 – „PACHET REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOR - NEONATOLOGIE”, s-a solicitat Consiliului să dispună:

- anularea în privința lotului nr. 2 și lotului nr. 3 a rezultatului procedurii, a raportului procedurii nr. ... emis de către autoritatea contractantă și publicat în SEAP în data de 04.05.2023 și a procesului-verbal premergător de evaluare tehnică nr. ...;

- obligarea autorității contractante la măsuri de remediere, constând în reluarea procedurii de atribuire pentru lotul nr. 2 și lotul nr. 3, cu reevaluarea ofertelor depuse de cei doi ofertanți, conform considerentelor Consiliului;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată.

Prin cererea de intervenție voluntară nr. ... din data de ..., transmisă prin poșta electronică (e-mail) în data de 19.05.2023 ora 13:44, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din data de ..., și depusă la serviciul de curierat rapid Cargus în data de ... (AWB: ...), înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din data de ..., formulată de ...SRL, cu sediul social în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului de pe lângă ... cu nr. ..., având Cod de Identificare Fiscală ..., atribut fiscal RO, reprezentată legal de ..., în calitate de administrator, vizând contestația din dosarul nr. ..., înregistrată la autoritatea contractantă cu nr. ... din data de ... și publicată în SEAP, în data de ..., formulată de ...SRL, s-a solicitat Consiliului:

- să nu admită contestația ...SRL;

- să declare câștigătoare pentru lotul nr. 2 și lotul nr. 3 pe ...SRL.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, precum și prevederile art. 67 alin. (1) din Codul de procedură civilă.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

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 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, să soluționeze contestația de față.

Prin contestația fără număr de înregistrare din data de ..., înregistrată la Consiliu cu nr. ... din data de ..., în calitate de ofertantă la licitația deschisă, desfășurată în conformitate cu art. 71 și următoarele

din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind online, fără etapă finală de licitație electronică, organizată de către autoritatea contractantă ... (unitate sanitară aflată în subordinea ...), în vederea încheierii acordului-cadru, cu un singur operator economic, cu scopul de a stabili termenii și condițiile care guvernează contractele de achiziție publică de furnizare de produse ce urmează a fi atribuite, divizat pe loturi, având ca obiect „*PACHET REACTIVI DETERMINĂRI GAZE ÎN SÂNGE ȘI REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOARE*”, cu referire exclusivă la lotul nr. 2 – „*PACHET REACTIVI DETERMINĂRI GAZE ÎN SÂNGE ȘI ELECTROLIȚI CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOR - NEONATOLOGIE*” și lotul nr. 3 – „*PACHET REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOR - NEONATOLOGIE*”, inițiată în data de 10.03.2023 prin transmiterea spre publicare în SEAP, a unui anunț de participare, în baza art. 72 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu art. 54 din Normele metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, denumite în continuare *Norme metodologice*, a solicitat Consiliului să dispună cele menționate în partea introductivă. Anunțul de participare având codul de identificare ... a fost publicat în SEAP în data de 12.03.2023.

În conținutul contestației sale, ...SRL critică respingerea ofertelor sale ca neconforme, pentru loturile 2 și 3.

În cadrul procedurii de atribuire, pentru loturile nr. 2 și nr. 3, au depus oferte ...SRL, precum și ...SRL.

Prin procesul-verbal premergător de evaluare tehnică nr. ..., ofertele ...SRL au fost declarate neconforme, iar ofertele ...SRL conforme. Astfel, în etapa evaluării ofertelor financiare, în urma aplicării criteriului de atribuire „prețul cel mai scăzut”, au fost declarate câștigătoare ofertele ...SRL.

În privința lotului nr. 2, oferta subscrisei a fost respinsă ca neconformă întrucât nu ar fi respectat cerința din caietul de sarcini potrivit căreia sistemul de operare al analizorului să fie Windows 10, autoritatea contractantă concluzionând că analizorul contestatoarei ar utiliza sistemele de operare Windows XP sau Windows 7.

Această pretinsă inadvertență dintre sistemele de operare solicitate și ofertate a făcut obiectul solicitării de clarificări din data de 21.04.2023, la care contestatoarea a răspuns în data de 26.04.2023.

În esență, autoritatea contractantă a arătat că, potrivit site-ului oficial, analizorul ar folosi doar sistemele de operare Windows XP sau Windows 7. Cu toate acestea, dincolo de informațiile sumare prezentate de site-ul oficial, care par a fi neactualizate, manualul de utilizare depus

de contestatoare indică fără echivoc că analizorul poate funcționa cu Windows 2000 / 2003 / 2008 / XP / Vista / 7 / 8 / 10.

De altfel, după cum a explicat în răspunsul la solicitarea de clarificări, meniul de utilizare al analizorului este extrem de simplu, astfel încât sistemul de operare nu influențează calitatea actului medical, măsurarea și calcularea parametrilor fiind realizată identic, indiferent de sistemul de operare pentru care se optează.

În plus, autoritatea contractantă nu a motivat de ce a făcut de abstracție de manualul de utilizare depus de contestatoare, dând prioritate unei informații neverificate, posibil incomplete de pe pagina de internet de prezentare a produsului.

Or, în măsura în care am dovedit că analizorul oferat de contestatoare funcționează și cu sistemul de operare Windows 10, așa cum s-a solicitat în caietul de sarcini, este nejustificată respingerea ofertei ca neconformă.

În privința lotului nr. 3, oferta contestatoarei a fost respinsă ca neconformă pentru trei motive:

1. Greutatea aparatului: 26,5 kg conform caiet de sarcini vs. 28 kg conform manualului de utilizare

Autoritatea contractantă a arătat în raportul procedurii că nu poate accepta un aparat mai greu cu 1,5 kg, întrucât în locația respectivă vor fi mai multe aparate instalate pe același suport.

...SRL menționează că autoritatea contractantă nu contestă argumentul acesteia exprimat prin răspunsul la solicitarea de clarificări din data de 26.04.2023, potrivit căruia greutatea aparatului (diferența de 1,5 kg) nu influențează calitatea actului medical și acuratețea rezultatelor, dar, în schimb, invocă un motiv arbitrar și imposibil de verificat (că vor fi mai multe aparate pe același suport).

Contestatoarea subliniază faptul că diferența de 1,5 kg este o diferență neglijabilă față de cerința caietului de sarcini, astfel încât este excesivă, disproporționată respingerea ca neconformă a ofertei.

2. Aparatul oferat de contestatoare îndeplinește cerința caietului de sarcini privind volumul de probă de 20 microlitri sânge prediluat.

Prin caietul de sarcini, a fost impusă cerința : „Volum de lucru al probei: 15 µl sânge integral sau 20 µl sânge prediluat”. Contestatoarea susține că a oferat un aparat care folosește, printre altele, și probe de 20 µl sânge prediluat, pentru analiza tuturor parametrilor solicitați, conform schiței indicate în manualul de utilizare.

Or, în condițiile în care cerința din caietul de sarcini permitea volume de probe alternative de 15 µl sânge integral sau 20 µl sânge prediluat, este nejustificată respingerea ofertei. Autoritatea contractantă a neglijat caracterul alternativ al cerinței, respingând oferta doar pentru neîndeplinirea cerinței de 15 microlitri sânge integral.

De altfel, această concluzie este neîndoielnică prin raportare la cele arătate în raportul procedurii, p. 8 „nu se acceptă renunțare la cerința

volumului de lucru a probei 15 microlitri sânge integral, deoarece fiecare microlitru de sânge în plus contează pentru nou născut". Or, dacă într-adevăr acesta ar fi fost scopul urmărit de autoritatea contractantă, atunci cerința din caietul de sarcini ar fi trebuit să se limiteze expres la a solicita volum de probă din „15 microlitri sânge integral”, fără a permite alternativa de „20 microlitri sânge prediluat”.

3 Oferta contestatoarei îndeplinește condiția consumului de reactiv de 28.7 ml/test diluent.

CBC

Diluant ... : 25,8 ml per test.

...-L1 ...: 0,15 ml per test,

...-L2 ...: 0 ml per test.

După cum rezultă din pag. 26 a manualului de utilizare, aparatul oferat de consumă o cantitate de 25,8 ml/test diluent, respectând astfel limita de 28,7ml/test impusă prin caietul de sarcini.

Prin punctul de vedere nr. ..., înregistrat la Consiliu cu nr. ..., ... (unitate sanitară aflată în subordinea ...) a solicitat respingerea contestației ca neîntemeiată, în ceea ce privește lotul 3. Cu privire la lotul 2, autoritatea contractantă consideră admisibilă contestația.

În susținerile apărărilor sale, autoritatea contractantă precizează că pentru loturile contestate au depus oferte contestatoarea ...SRL și ...SRL.

În cadrul derulării procesului de evaluare au fost solicitate contestatoarei clarificări cu privire la propunerea tehnică atât pentru lotul 2 cât și pentru lotul 3. Contestatoarea a răspuns la clarificările solicitate însă comisia de atribuire a respins ofertele depuse de aceasta pentru loturile 2 și 3.

Cu privire la criticile formulate referitor la atribuirea lotului 2 și respingerea ca neconformă a ofertei contestatoarei, autoritatea contractantă apreciază că acestea sunt fondate și consideră admisibilă contestația formulată cu privire la atribuirea lotului 2. Prin răspunsul la clarificări formulat, contestatoarea reiterează cele precizate în propunerea tehnică și anume că analizorul suportă sistem de operare Windows 10, așa cum de altfel a fost oferat.

Consideră admisibilă contestația cu privire la atribuirea Lotului 2.

În ceea ce privește lotul 3 ofertantului ...SRL i s-au solicitat clarificări cu privire la următoarele aspecte ale propunerii tehnice, raportat la cerințele caietului de sarcini:

1. La cerința volumul de lucru al probei: conform manualului de utilizare atașat aparatul folosește 20 microlitri sânge modul CBC și 25 microlitri sânge CBC+DIFF, cerința în caietul de sarcini fiind de 15 microlitri sânge integral.

2. La cerința greutate: se solicită o greutate de maxim 26,5 kg, iar conform manualului analizorul oferat are greutatea de 28 kg.

3. La cerința consum diluent: cerința din caietul de sarcini este de maxim 28,7 ml/test iar la capitolul 3.6.3 de la pagina 26 consumul de diluent este de 33,67 ml/test.

Prin răspunsul la clarificări comunicat ofertantul a răspuns punctual:

1. „Analizorul oferat folosește ca și probe: sânge venos, sânge capilar și prediluat, volumul de aspirație fiind 20 μ l sânge în modul CBC, acuratețea rezultatelor fiind principala caracteristică a analizorului oferat.”

În urma studierii manualului de utilizare, autoritatea contractantă a constatat că specificațiile tehnice de la pagina 27 se referă doar la 20 microlitri sânge integral, ceea ce nu corespunde cerințelor din caietul de sarcini așa cum în mod eronat se afirmă prin contestație, și nici nu a fost lămurit prin răspunsul oferit.

2. „Analizorul de hematologie cerut va fi folosit în cadrul secției de Neonatologie, acesta fiind plasat în locația respectivă pe poziția de lucru, iar pentru manipularea lui, așa cum a fost cerut prin caietul de sarcini asigurăm gratuit suport tehnic specializat. Considerăm că greutatea analizorului oferat nu influențează actul medical și acuratețea rezultatelor obținute.”

Autoritatea contractantă apreciază că cerința referitoare la greutate a fost formulată raportat la faptul că pe același suport, din lipsă de spațiu în cadrul secției Neonatologie, vor fi montate mai multe aparate, prin urmare greutatea este importantă și nu se poate renunța la cerință. Modificarea cerinței din 26,5 kg în 28 kg ar duce la modificarea substanțială a caietului de sarcini. Astfel trebuie avut în vedere că în cazul în care în caietul de sarcini era prevăzută de la început o greutate mai mare este posibil să fi existat mai mulți ofertanți care în condițiile actuale nu au depus ofertă deoarece au constatat că produsul oferat nu îndeplinește cerințele.

3. „La cerința din caietul de sarcini referitoare la consumul de reactivi nu a fost specificat la ce mod de analiză se referă consumul de reactivi de 28,7 ml/test diluent. Analizorul oferat în cadrul procedurii are un consum de diluent este 25,8 ml per test în modul de analiza CBC.”

Autoritatea contractantă precizează că în caietul de sarcini cerința se referea la un consum maxim de diluent/test, nu se referă la moduri de utilizare, iar din specificațiile de la pag. 26 din manualul de utilizare pus la dispoziție reiese clar că analizorul utilizează 33,67 ml/test, prin urmare nu se încadrează în cerința formulată.

Prin cererea de intervenție, ...SRL face următoarele precizări cu privire la criticile formulate de contestatoare:

În privința lotului nr. 2: la aliniatul 17 din caietul de sarcini se cer următoarele:

„Certificate:

Listate în TUV, CSA, EN/IEC 61010-1, JIS

EMC • EN60601-1-1:2007, IEC60601-1-2 Ed. 2.1 SISTEM DE OPERARE Windows 10 incorporat."

Se poate observa că cerința autorității contractante este pentru un aparat care să aibă încorporat sistemul de operare Windows 10, cerință pe care ...SRL o respectă în totalitate, iar ...SRL afirmă că aparatul oferat este un analizor care poate funcționa cu Windows 2000/2003/2008/xp/vista/7/8/10.

Dar de fapt în realitate compania ...SRL, arată că doar un program, care ar putea fi folosit pe analizor, pe nume 7 ZIP Extra poate rula pe Windows 10, în realitate analizorul oferat de către ...SRL, fiind un analizor vechi, care folosește Windows XP sau Vista sau 7, care nu se mai află în producție de câțiva ani.

Inclusiv compania Microsoft, producătoare a sistemului de operare Windows a comunicat în trecut că nu mai oferă actualizări de securitate sau noi versiuni de soft pentru acest sistem de operare.

Compania ...SRL, a oferat un analizor nou, cu sistem de operare Windows 10, și cu toate actualizările de securitate la zi, ceea ce respectă toate normele GDPR aflate în vigoare. ...SRL oferind un aparat vulnerabil, din care se poate foarte ușor extrage date despre pacienți și rezultatele analizelor, lucruri interzise de GDPR.

În privința lotului nr. 3 oferta ...SRL a fost acceptată câștigătoare, iar oferta ...SRL a fost declarată neconformă.

Toate cele 3 motive invocate de ...SRL nu pot fi susținute deoarece:

A. Greutatea aparatului: 26.5 kg conform caietului de sarcini și oferat de către ...SRL vs. 28 kg conform manualului de utilizare ... oferat de ...SRL.

În manualele de utilizare ale analizoarelor se poate observa că aparatul oferat de către ...SRL se încadrează în cerințele de greutate cerute, iar analizorul oferat de către ...SRL are o greutate peste limita cerută.

B. Aparatul oferat în caietul de sarcini privind volumul de lucru al probei: 15 microlitri sânge integral și 20 microlitri sânge prediluat:

În ceea ce privește analizorul oferat de către ...SRL respectă caietul de sarcini având un consum de sânge de 15 microlitri de sânge integral și 20 microlitri prediluție, față de analizorul oferat de către ...SRL care consumă 20 microlitri sânge integral și 25 microlitri prediluție.

Ținând cont că acest analizor va fi instalat într-o secție de ATI Neonatologie, chiar și 1 microlitru de sânge este foarte important pentru un bebeluș de câteva zile sau un bebeluș născut înainte de termen, iar prin faptul că de la un pacient se poate recolta de mai multe ori pe zi, probe de sânge, o cantitate de sânge cât mai mică este esențială și obligatorie pentru tratarea pacienților.

C. Consumul de reactivi:

La cerința ca analizorul să aibă consumul de reactivi ... de 28,7 ml/test se poate observa că analizorul oferat de către compania ...SRL, îndeplinește aceasta cerință, deoarece acest consum mic merge în paralel cu un consum mic de probă de sânge.

Iar analizorul oferat de către ...SRL, are un consum de 33,67 ml/test, un consum mult mai mare decât cel cerut în caietul de sarcini, iar valoarea la care face referire ...SRL de 25,8 ml test se referă la o analiza incompletă, care nu ajută în vreun fel specialiștii din domeniul medical.

Din cele de mai sus rezultă că analizorul oferat de ...SRL este un analizor cu 25% mai econom decât analizorul oferat de către ...SRL, lucru care pe perioada contractului va duce la economii considerabile de bani și o creștere a calității actului medical.

Consiliul constată că societatea ...SRL a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de consemnare a cauțiunii nr. ... emisă de ... în data de ..., stabilită potrivit art. 61¹ alin. (2²) coroborat cu art. 61¹ alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în cuantum de ... lei.

Preliminar, Consiliul reține că, în prezenta cauză ...SRL a formulat o cerere de intervenție voluntară, cu respectarea termenului precizat la art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare [10 zile de la data publicării în SEAP a contestației].

Privitor la cererea de intervenție voluntară accesorie depusă de ...SRL, văzând că această societate a dovedit un interes legitim în pricină prin promovarea cererii, fiind un operator economic participant la procedura de atribuire [art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare], în conformitate cu art. 64 alin. (2) Cod procedură civilă, Consiliul încuviințează în principiu cererea de intervenție voluntară a acesteia, și dispune introducerea în cauză în calitate de intervenientă a societății ...SRL.

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

Licitația deschisă, desfășurată în conformitate cu art. 71 și următoarele din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, modalitatea de derulare a procedurii de achiziție publică fiind online, fără etapă finală de licitație electronică, a fost inițiată de ... (unitate sanitară aflată în subordinea ...) în data de 10.03.2023, în calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru, cu un singur operator economic, cu scopul de a stabili termenii și condițiile care guvernează contractele de achiziție publică de furnizare de produse ce urmează a fi atribuite, divizat pe loturi, având ca obiect „*PACHET REACTIVI DETERMINĂRI GAZE ÎN SÂNGE ȘI REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOARE*”, prin transmiterea spre publicare în SEAP, a unui anunț de participare, în baza art. 72 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile

publice, cu modificările și completările ulterioare, coroborat cu art. 54 din Normele metodologice, stabilind data și ora-limită de depunere a ofertelor ca fiind 12.04.2023 ora 15:00.

Potrivit anunțului de participare având codul de identificare ... publicat în SEAP în data de 12.03.2023, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a acordului-cadru (potrivit art. 14 din Legea nr. 98/2016) fiind de 747.000,00 lei, fără TVA, lotul nr. 2 având ca obiect „*PACHET REACTIVI DETERMINĂRI GAZE ÎN SÂNGE ȘI ELECTROLIȚI CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOR - NEONATOLOGIE*” și o valoare estimată de 385.000,00 lei, fără TVA (valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent la lotul nr. 2 fiind de 15.400,00 lei, fără TVA), iar lotul nr. 3 având ca obiect „*PACHET REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZIȚIE DE ANALIZOR - NEONATOLOGIE*” și o valoare estimată de 190.000,00 lei, fără TVA (valoarea estimată a celui mai mare contract subsecvent la lotul nr. 3 fiind de 7.600,00 lei, fără TVA).

În calitate sa de participantă la procedura de achiziție publică în cauză, ...SRL a primit din partea autorității contractante adresa nr. 13076 din data de 03.05.2023 (fila 11 – dosarul achiziției) (transmisă contestatoarei prin e-mail în data de 04.05.2023), prin care i s-a comunicat rezultatul procedurii de achiziție publică. În același timp, ...SRL a luat la cunoștință de raportul procedurii nr. 13075 din data de 03.05.2023 (fila 16 – dosarul achiziției) (publicat în SEAP în data de 04.05.2023), prin care i s-a comunicat rezultatul procedurii de achiziție publică. În aceste documente se precizează că în urma desfășurării procesului de evaluare, nu au îndeplinit cerințele minime din caietul de sarcini propunerile tehnice depuse pentru lotul 2 și lotul 3 de ...SRL, astfel că ofertele acestora la cele 2 loturi au fost respinse ca neconforme.

Împotriva raportului procedurii de achiziție publică nr. 13075 din data de 03.05.2023 (fila 16 – dosarul achiziției), ...SRL formulează contestație pentru motivele arătate anterior și solicită:

- anularea în privința lotului nr. 2 și lotului nr. 3 a rezultatului procedurii, a raportului procedurii nr. 13075/03.05.2023 emis de către autoritatea contractantă și publicat în SEAP în data de 04.05.2023 și a procesului-verbal premergător de evaluare tehnică nr. 12976/02.05.2023;

- obligarea autorității contractante la măsuri de remediere, constând în reluarea procedurii de atribuire pentru lotul nr. 2 și lotul nr. 3, cu reevaluarea ofertelor depuse de cei doi ofertanți, conform considerentelor Consiliului;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată.

Verificând legalitatea deciziei de respingere a ofertei depuse de contestatoare la lotul 2, prin prisma celor susținute de autoritatea contractantă, Consiliul reține că în urma solicitării de clarificări privind

sistemul de operare al analizorului de gaze sanguine, oferta a fost respinsă deoarece analizorul ofertat nu respectă cerința minimă din caietul de sarcini – sistemul de operare al analizorului să fie Windows 10, oferta propune un analizor mai slab decât cerințele minime care utilizează Windows XP sau Windows 7 ceea ce denotă un aparat de o generație mai veche decât cel solicitat de autoritatea contractantă.

Consiliul reține că prin caietul de sarcini, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de încheiere a acordului-cadru în cauză, la capitolul 2. *PACHET REACTIVI DETERMINARI GAZE IN SANGE SI ELECTROLITI CU PUNERE LA DISPOZITIE DE ANALIZOR – NEONATOLOGIE CARACTERISTICI TEHNICE*, tabelul privind *SPECIFICATII TEHNICE: REACTIVI DETERMINARI GAZE ÎN SANGE SI ELECTROLITI, ANALIZOR*, sau solicitat, printre altele, următoarele:

17.	<i>Certificate: Listate în TUV, CSA, EN/IEC 61010-1, JIS EMC • EN60601-1-1:2007, IEC60601-1-2 Ed. 2.1 SISTEM DE OPERARE Windows 10 încorporat (sbl. ns.)</i>
-----	--

Analizând cauza supusă soluționării, Consiliul reține că potrivit art. 209 din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 134 alin. (1) din Normele metodologice, autoritatea contractantă a solicitat ...SRL următoarele clarificări:

„Analizor de gaze sanguine

La cerința în care se solicită ca aparatul să aibă Windows 10 încorporat, ați pus pagina B-5, pag 351, care face referire la formatul ZIP extensie ZIP.

Conform Site oficial ..., se specifică clar că analizorul de gaze în sânge și electroliți Siemens Rapid Point 500 folosește ca sistem de operare Windows XP sau Windows 7 cerința noastră fiind ca analizorul ofertat să aibă Windows 10.

Solicităm lămuriri privind această cerință deoarece nu respectă caietul de sarcini al licitației.”

...SRL răspunde prin adresa nr. 551 din data de 26.04.2023 (fila 120 – dosarul achiziției) astfel:

„În conformitate cu documentele depuse în cadrul procedurii, în Manualul de utilizare Siemens Rapid Point 500, la pagina B-5 (pag 351) producătorul specifică faptul că analizorul poate funcționa cu sistem de operare Windows 10, astfel:

«Windows 2000 / 2003 / 2008 / XP / Vista / 7 / 8 / 10 și în orice versiune Windows x64 cu suport WoW64.»

Sistemul de operare al analizorului ofertat nu influențează actul medical, principala cerință referitoare la parametrii măsurați și calculați fiind îndeplinită. Meniul analizorului este unul simplu, intuitiv și ușor de folosit.

Oferim suport tehnic gratuit 24 h/24 , 7 zile/7 pe toată durata derulării acordului-cadru.

De asemenea, se vor efectua instruirii ale personalului medical și auxiliar or de câte ori este necesar, sau se solicită de către autoritatea contractantă.

În funcție de recomandările producătorului se vor face update-urile necesare astfel încât analizorul să funcționeze cu ultima versiune de soft.

Considerăm îndeplinită cerința din caietul de sarcini referitoare la modul de operare al sistemului."

Consiliul reține că autoarea contestației nu a depus o propunere tehnică potrivit cerințelor caietului de sarcini, nerespectând prevederile art. 133 alin. (2) din Normele metodologice potrivit cărora propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de sarcini, nerespectând instrucțiunile către ofertanți/candidați intitulate generic „fișa de date”, care prevăd la modul de prezentare al propunerii tehnice (punctul IV.4.1), că *Ofertantul va elabora propunerea tehnică astfel încât aceasta să respecte în totalitate cerințele solicitate în Caietul de sarcini*, prevederea din fișierul *MANUAL SIEMENS RAPID POINT 500.pdf*, potrivit căreia „Toate binarele pe 32 de biți pot funcționa în: Windows 2000 / 2003 / 2008 / XP / Vista / 7 / 8 / 10 și în orice versiune Windows x64 cu suport WoW64.”, trebuie interpretată coroborat cu alte mențiuni din acest manual (fila 351) potrivit cărora:

7-Zip Extra 16.04

7-Zip Extra este un pachet de module suplimentare de 7-

Zip. 7-Zip Copyright (C) 1999-2016

7-Zip este un software gratuit. Citiți License.txt pentru mai multe informații despre licență. Codul sursă al binarelor poate fi găsit la: ...

Acest pachet conține următoarele fișiere:

7za.exe - versiunea de consolă autonomă a 7-Zip cu suport pentru formate reduce.

7za.dll - bibliotecă pentru lucrul cu arhivele 7z 7zxa.dll -

bibliotecă pentru extragerea din arhivele 7z License.txt -

informații despre licență

readme.txt - acest fișier

Potrivit informațiilor de pe pagina de internet oficială a programului ... rezultă că „7-Zip 16.04 (2016-10-04) for Windows” reprezintă un arhivator de fișiere, astfel încât Consiliul va reține că softul 7 ZIP Extra este un tip de program care poate să se integreze într-un alt program (numit „de bază”) (Windows) pentru a îndeplini funcții specifice.

Consiliul constată că 7 ZIP Extra reprezintă un *pachet de module suplimentare* ce poate să se integreze în programul „de bază” „Windows [...] 10 [...]”, astfel încât acesta nu reprezintă întregul sistem de operare al produsului *RAPIDPoint 500*, adică programul de bază al acestuia.

Totodată, Consiliul va reține în soluționare și susținerile intervenientei potrivit cărora 7 Zip Extra este doar un program ce poate rula pe Windows 10, ar putea fi folosit pe analizor.

În concluzie, Consiliul reține că cerința tehnică Windows 10 încorporat prevăzută în caietul de sarcini, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de încheiere a acordului-cadru în cauză, nu a fost îndeplinită de autoarea contestației, astfel încât va respinge critica formulată în ceea ce privește sistemul de operare al analizorului ca fiind nefondată.

Verificând legalitatea deciziei de respingere a ofertei depuse de contestatoare la lotul 3, aceasta susține că diferența de 1,5 kg a aparatului ... este o diferență neglijabilă față de cerința caietului de sarcini.

Consiliul reține că prin caietul de sarcini, parte a documentației de atribuire elaborată de autoritatea contractantă în vederea derulării procedurii de încheiere a acordului-cadru în cauză, la capitolul 3. *PACHET REACTIVI HEMATOLOGIE CU PUNERE LA DISPOZITIE DE ANALIZOR – NEONATOLOGIE CARACTERISTICI TEHNICE*, tabelul privind *SPECIFICATII TEHNICE: REACTIVI HEMATOLOGIE, ANALIZOR*, sau solicitat, printre altele, următoarele:

13.	<i>Greutate 26.5 kg (sbl. ns.)</i>
-----	------------------------------------

Analizând cauza supusă soluționării, Consiliul reține că potrivit art. 209 din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 134 alin. (1) din Normele metodologice, autoritatea contractantă a solicitat ...SRL, printre altele, următoarele clarificări:

„Analizor hematologie:

[...]

2. La cerința greutate: se solicită 26,5 kg, conform broșurii atașate analizorul ofertat de dumneavoastră are greutatea de 28 kg.

[...]

Solicităm lămuriri privind aceste cerințe deoarece nu respectă caietul de sarcini al licitației.”

...SRL răspunde prin adresa nr. 553 din data de 26.04.2023 (fila 113 – dosarul achiziției) astfel:

„2. Analizorul de hematologie cerut va fi folosit în cadrul secției de Neonatologie, acesta fiind plasat în locația respectivă pe poziția de lucru, iar pentru manipularea lui, așa cum a fost cerut prin caietul de sarcini asigurăm gratuit suport tehnic specializat. Considerăm că greutatea analizorului ofertat nu influențează actul medical și acuratețea rezultatelor obținute.”

Consiliul reține că autoarea contestației nu a depus o propunere tehnică potrivit cerințelor caietului de sarcini, nerespectând prevederile art. 133 alin. (2) din Normele metodologice potrivit cărora propunerea tehnică trebuie să corespundă cerințelor minime prevăzute în caietul de

sarcini, nerespectând instrucțiunile către ofertanți/candidați intitulate generic „fișa de date”, care prevăd la modul de prezentare al propunerii tehnice (punctul IV.4.1), că *Ofertantul va elabora propunerea tehnică astfel încât aceasta să respecte în totalitate cerințele solicitate în Caietul de sarcini.*

În aceste condiții, Consiliul stabilește că deși autoritatea contractantă a solicitat un analizor cu o greutate maximă de 26,5 kg, autoarea contestației oferat analizorul ... cu o greutate de 28 kg, depășind greutatea din documentația de atribuire, iar prin aceasta devenind o ofertă neconformă.

Referitor la susținerea contestatoarei din contestație potrivit căreia greutatea aparatului (diferența de 1,5 kg) nu influențează calitatea actului medical și acuratețea rezultatelor, Consiliul o consideră nerelevantă în condițiile în care o caracteristică a produsului oferat încalcă documentația de atribuire, iar potrivit art. 137 alin. (3) din Normele metodologice (3) *În condițiile art. 215 alin. (5) din Lege, oferta este considerată neconformă în următoarele situații: a) nu satisface în mod corespunzător cerințele caietului de sarcini;*.

În condițiile date, cercetarea de către Consiliu a celorlalte aspecte reclamate de contestatoare la lotul 3 este de prisos, ea neputând schimba situația ofertei ...SRL, în sensul transformării ei în una admisibilă.

Atât timp cât oferta este declarată neconformă pentru neîndeplinirea unei singure cerințe tehnice, chiar dacă le îndeplinește pe toate celelalte, ar fi inutil ca, organul administrativ-jurisdicțional, să analizeze și restul motivelor invocate în cuprinsul contestației, vizând alte critici, un asemenea demers nemaiprezentând niciun interes pentru contestatoare.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația depusă de ...SRL, în contradictoriu cu ... (unitate sanitară aflată în subordinea ...).

Față de cele stabilite mai sus cu ocazia soluționării contestației formulate de ...SRL, Consiliul va admite cererea de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante depusă de ...SRL.

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

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile

cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

CONSILIUL DECIDE:

Respinge ca nefondată contestația formulată de ...SRL, în contradictoriu cu ... (unitate sanitară aflată în subordinea ...).

Admite cererea de intervenție accesorie în sprijinul autorității contractante depusă de ...SRL în ceea ce privește contestația formulată de ...SRL.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei.

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

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactat practicaua deciziei

...

Redactată în 5 (cinci) exemplare, conține 15 (paisprezece) pagini.