



În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 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 nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., formulată de..., cu sediul în..... nr....., înregistrată la... sub nr...., având..., reprezentată legal prin... - președintele Consiliului de Administrație, împotriva documentației de atribuire, elaborată de către... .., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii, pe loturi, a contractului având ca obiect achiziție aparatură medicală, Lotul nr...., s-au solicitat:

1. *admiterea prezentei contestatii*
2. *obligarea autoritatii contractante la modificarea documentației de atribuire aferente Lotului nr..... prin eliminarea dispozitivului portabil de decontaminare UV-C din cadrul acestui lot si includerea intr-un lot distinct, intrucat acesta reprezintă un echipament distinct, fara legătură tehnica sau funcționala cu statia de productie a oxigenului medical.*
3. *obligarea autoritatii contractante la modificarea documentației de atribuire aferente Lotului nr..... prin eliminarea cerinței privind "Sistem central pentru monitorizarea detectiei concentrației dc oxigen din incaperea unde se va monta statia de productie oxigen" intrucat, acest sistem, in mod eronat si neargumentat, a fost destinat pentru monitorizarea concentrației de oxigen in containerul in care se va monta statia de oxigen. Acesta este destinat pentru monitorizarea detectiei concentrației de oxigen din saloanele*

medicale cu pacienți în care sunt montate prize de oxigen medical și în care există risc de îmbogățire a atmosferei cu oxigen. Datorită acestor motive solicităm includerea acestuia într-un lot distinct deoarece nu are nicio legătură cu stația de producere a oxigenului având în vedere că în containerul în care se afla montată stația de oxigen nu se înregistrează pierderi de oxigen care ar fi semnalate de calculatorul de proces al generatorului.

4. obligarea autorității contractante la modificarea documentației de atribuire aferente Lotului nr.... prin eliminarea și reformularea specificațiilor tehnice restrictive, neclare, contradictorii sau disproportionale, astfel cum au fost identificate și argumentate prin prezenta contestație, cu respectarea dispozițiilor Legii nr.... privind achizițiile....

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

Consiliul a fost legal sesizat, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care... critică documentația de atribuire a procedurii în cauză, aferentă lotului nr...., solicitând cele menționate în partea introductivă.

În cadrul motivului nr...., reclamanta aduce argumente în susținerea faptului că a fost introdus nejustificat dispozitivul portabil de decontaminare UV-C în cadrul Lotului nr...., cu efectul restrângerii nejustificate a concurenței.

Petenta remarcă faptul că dispozitivul UV-C este destinat unei activități distincte de obiectul principal al contractului, respectiv decontaminării încăperilor și nu are nicio legătură tehnică sau funcțională cu procesul de producere a oxigenului medical.

Mai mult, menționează contestatoarea, dispozitivul poate fi achiziționat, livrat și utilizat... independent de stația de oxigen, fără ca funcționarea acesteia să fie afectată în vreun fel.

În cadrul motivului nr...., reclamanta aduce argumente în susținerea faptului că a fost introdus nejustificat și neargumentat sistemul central pentru monitorizarea detecției concentrației de oxigen din încăperea unde se va monta stația de producere oxigen, în cadrul lotului nr...., cu efectul restrângerii nejustificate a concurenței.

Contestatoarea arată că sistemele de detecție a concentrației de oxigen sunt destinate monitorizării saloanelor medicale cu pacienți în care, ca urmare a utilizării oxigenului medicinal prin intermediul prizelor de oxigen și a barbotoarelor care ajută la respirația pacienților, poate exista riscul îmbogățirii atmosferei cu oxigen și implicit un potențial pericol de explozie.

Aceasta situație, semnaleză petenta, nu se aplică containerului în care este amplasată stația de producere a oxigenului medicinal, deoarece instalația evacuează azot în interiorul containerului, iar azotul nu întreține arderea.

Mai mult, subliniază reclamanta, acest sistem poate fi achiziționat, livrat și instalat independent de stația de producere a oxigenului medical, fără ca funcționarea acesteia să fie afectată în vreun fel.

În cadrul motivului nr...., reclamanta aduce argumente în susținerea faptului că documentația de atribuire conține contradicții, necorelări și erori tehnice care generează neclarități cu privire la configurația tehnică minimă solicitată, respectiv:

- petenta apreciază că există o contradicție evidentă între capacitatea stației prezentată în denumirea lotului nr... și capacitatea stației prezentată în cadrul specificațiilor tehnice din caietul de sarcini.

În lipsa unei precizări exprese în documentația de atribuire, operatorii economici nu pot stabili cu certitudine dacă cerința privind capacitatea stației trebuie raportată la denumirea lotului (24 mc/h) sau la specificațiile tehnice (minimum 32 mc/h);

- reclamanta solicită eliminarea dimensiunilor aproximative impuse pentru recipientele de aer și oxigen, urmând ca acestea să fie dimensionate de fiecare ofertant în funcție de configurația tehnică proprie a stației cu respectarea capacității minime solicitate pentru generatorul de oxigen și compresorul de aer și a dimensiunilor maxime ale containerului tehnic prevăzute în documentația de atribuire;

- în cadrul descrierii funcției *OPERARE* a generatorului de oxigen, autoritatea contractantă prevede ca la apăsarea butonului *START*, se vor afișa următorii parametri:

- concentrația de CO (opțional), în ppm
- concentrația de CO₂ (opțional), în ppm

Contestatoarea critică faptul că documentația de atribuire nu clarifică semnificația mențiunii „*opțional*” și nici nu precizează dacă monitorizarea concentrațiilor de CO și CO₂ reprezintă o cerință minimă obligatorie sau o funcționalitate opțională, care poate lipsi din configurația ofertată.

Ca mijloace de probă au fost depuse înscrisuri.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr....., în calitate de autoritate contractantă, a transmis punct de vedere.

În susținerea respingerii motivului nr.... al contestației, organizatoarea procedurii aduce următoarele argumente:

- ... nr.... îl reprezintă furnizarea și punerea în funcțiune a unei stații complete de producere a oxigenului medical, amplasată într-un container tehnic, împreună cu toate echipamentele pe care autoritatea contractantă le-a apreciat ca fiind necesare exploatării investiției în condiții corespunzătoare.

Prin urmare, faptul că un anumit echipament nu participă efectiv la comprimarea sau separarea oxigenului nu înseamnă că acesta nu poate face parte din aceeași soluție tehnică;

- Prevederile art. 141 din Legea nr. 98/2016 nu condiționează includerea mai multor produse într-un lot de existența unei legături tehnice directe între acestea. Legea vorbește despre stabilirea obiectului loturilor pe criterii cantitative sau calitative și lasă autorității contractante competența de a defini necesitatea achiziției. Prin urmare, afirmația contestatoarei potrivit căreia lipsa unei legături tehnice ar conduce automat la obligativitatea separării lotului nu are suport legal;

-... nr.... nu obligă autoritatea să achiziționeze separat fiecare produs care poate exista independent pe piață. Autoritatea este cea care stabilește necesitatea, obiectul contractului, structura loturilor;

- Contestatoarea confundă autonomia comercială cu autonomia investiției afirmând că dispozitivul poate fi achiziționat separat. Același lucru este valabil pentru compresoare, filtre, panouri electrice, UPS, senzori, software, container necesar amplasării stației de producere a oxigenului medical. Toate acestea există ca produse independente, însă sunt achiziționate împreună deoarece servesc aceeași investiție.

Prin urmare, posibilitatea achiziționării separate nu constituie un criteriu juridic care să oblige autoritatea să fragmenteze contractul;

- Reclamanta afirmă existența unei restrângeri nejustificate a concurenței, însă nu administrează nicio probă din care să rezulte existența efectivă a unei asemenea restrângeri;

- Invocarea Ghidului Consiliului Concurenței privind lotizarea nu poate conduce la concluzia nelegalității documentației de atribuire, întrucât acesta are caracter orientativ și nu instituie obligații suplimentare față de cele prevăzute de Legea nr. 98/2016.

În susținerea respingerii motivului nr.... al contestației, organizatoarea procedurii aduce următoarele argumente:

- Cerința este fundamentată conform prevederilor standardului ISO... - 1:..., astfel cum a fost modificat și completat prin Amendamentul nr..../Amd.1:..., care introduce cerințe suplimentare privind încăperile în care sunt amplasate sursele de alimentare cu gaze medicale („Supply system locations”);

- Argumentația contestatoarei pornește de la premisa că sistemul de monitorizare a concentrației de oxigen ar trebui să facă parte din generatorul PSA pentru a putea fi solicitat în cadrul lotului nr.....

O asemenea interpretare nu este susținută de standardul ISO...-1: Standardul stabilește cerințele aplicabile sistemelor de alimentare cu gaze medicale („...”), *inclusiv cerințele privind sursele de alimentare („...”) și încăperile în care acestea sunt amplasate („Supply system locations”).*

În acest context, Amendamentul nr.... la ISO...-1 introduce cerințe specifice privind monitorizarea concentrației de oxigen în încăperile destinate amplasării surselor de alimentare cu gaze medicale, atunci când există posibilitatea acumulării gazului;

- Reclamanta combate o cerință pe care documentația nu o conține;

- Faptul că detectorul nu participă la procesul tehnologic este lipsit de relevanță;

- Sistemele proprii de protecție ale generatorului nu elimină necesitatea monitorizării atmosferei;

- Nu există obligația lotizării unui echipament auxiliar;

- Cerința respectă dispozițiile Legii nr.....

Împotriva celor afirmate de reclamantă în cadrul motivului nr. 3 al contestației, organizatoarea procedurii se apără precizând următoarele:

- Autoritatea contractantă admite faptul că în titlul Lotului nr.... s-a strecurat o eroare materială de tehnoredactare, fiind menționată în mod eronat capacitatea de 2 x 12 mc/h, în loc de 2 x 16 mc/h. Această eroare apare exclusiv în denumirea lotului.

În schimb, documentele tehnice care definesc obiectul achiziției, respectiv caietul de sarcini și specificațiile tehnice, prevăd în mod unitar, consecvent și fără nicio contradicție faptul că autoritatea contractantă solicită: i) un sistem de producere a oxigenului medical cu capacitatea minimă de 32 mc/h; ii) doua linii independente; fiecare linie fiind echipată cu un generator cu capacitatea minimă de 16 mc/h.

- Pentru evitarea oricărui echivoc, autoritatea contractantă va proceda la corectarea acestei erori materiale prin publicarea unei erate în SEAP, în sensul înlocuirii sintagmei „2 x 12 mc/h (24 mc/h)” din titlul Lotului nr.... cu sintagma corectă „2 x 16 mc/h (32 mc/h)”, fără ca această corecție să modifice obiectul contractului sau cerințele tehnice ale procedurii.

Întrucât eroarea are un caracter exclusiv formal, iar toate specificațiile tehnice relevante au fost corecte încă de la data publicării documentației de atribuire, motivul nr.... din contestație se impune a fi respins ca neîntemeiat;

- Într-adevăr, în cadrul caietului de sarcini, la descrierea recipientului de aer cu capacitatea minimă de... litri, s-a strecurat o eroare materială de tehnoredactare, fiind menționată dimensiunea de aproximativ 220 mm, în loc de... mm, aceasta din urmă reprezentând dimensiunea corectă.

Această eroare este una exclusiv materială și este evidentă pentru orice operator economic care activează în domeniul proiectării și furnizării stațiilor de producere a oxigenului medical.

Este imposibil din punct de vedere tehnic ca un recipient vertical cu capacitatea de aproximativ... litri să aibă o înălțime de numai 220 mm, motiv pentru care eroarea poate fi identificată cu ușurință prin simpla raportare la capacitatea recipientului și la configurația tehnică a instalației.

Autoritatea contractantă va proceda la corectarea acestei erori materiale prin publicarea unei erate în SEAP, fără ca această corecție să modifice cerințele tehnice ale procedurii.

Cu toate acestea, solicitarea contestatoarei de eliminare a dimensiunilor aproximative ale recipientelor nu poate fi acceptată, având

În vedere că dimensiunile aproximative solicitate de autoritatea contractantă nu au fost stabilite în mod arbitrar și nici nu urmăresc favorizarea unui anumit producător, acestea fiind fundamentate pe constrângerile reale ale amplasamentului în care urmează să fie instalată sursa de alimentare cu oxigen medical.

Achizitoarea subliniază faptul că documentația de atribuire utilizează în mod expres sintagma „*aproximativ*”, ceea ce demonstrează că autoritatea contractantă nu impune dimensiuni fixe sau valori absolute, ci acceptă diferențe constructive rezonabile între producători.

Raportat la critica vizând mențiunea „*optional*” privind monitorizarea concentrațiilor de CO și CO₂, autoritatea contractantă se apără arătând următoarele aspecte:

- Mențiunea „(*optional*)” utilizată în cadrul descrierii funcției de operare are semnificația tehnică uzuală utilizată de producătorii de generatoare PSA, respectiv aceea că afișarea concentrațiilor de CO și CO₂ este disponibilă numai în situația în care echipamentul este prevăzut constructiv cu senzorii corespunzători.

Prin urmare, monitorizarea concentrațiilor de CO și CO₂ nu reprezintă o cerință minimă obligatorie a documentației de atribuire, ci o funcționalitate suplimentară care poate exista în configurația anumitor echipamente, fără ca absența acestora să conducă la neconformitatea ofertei.

Cu toate acestea, pentru eliminarea oricărui posibil echivoc, autoritatea contractantă afirmă că va publica o clarificare prin care va preciza în mod expres că mențiunea „(*optional*)” semnifică faptul că afișarea concentrațiilor de CO și CO₂ este disponibilă numai dacă echipamentul este prevăzut constructiv cu senzorii aferenți, fără ca aceștia să constituie o cerință minimă obligatorie a caietului de sarcini.

În opinia achizitoarei, această precizare nu modifică obiectul contractului, configurația minimă solicitată sau condițiile de participare la procedură, ci are exclusiv rolul de a confirma semnificația tehnică a unei funcționalități facultative.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr..... a transmis răspuns la punctul de vedere formulat de autoritatea contractantă, prin intermediul căruia prezintă o serie de aspecte în susținerea admiterii contestației.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr..... a înaintat documentul răspuns consolidat din conținutul căruia rezultă că și alți potențiali ofertanți au solicitat eliminarea cerinței privind furnizarea dispozitivului de decontaminare a aerului din cadrul Lotului nr.....

... a constituit cauțiunea în sumă totală de..., fiind depuse la dosar recipisele de consemnare nr..., în sumă de..., și nr..., în sumă de..., eliberate de..., înregistrate în registrul de evidență al Consiliului sub nr.... și nr.....

Din analiza documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

... .., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de atribuire, prin licitație deschisă, în vederea atribuirii, pe loturi, a contractului având ca obiect Achiziție aparatură medicală, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

Valoarea totală estimată a achiziției este de..., fără TVA, iar criteriul de atribuire este cel mai bun raport calitate-preț.

Împotriva documentației de atribuire, respectiv a modului de alcătuire a lotului 2 - Stație de producere oxigen cu capacitate 2x12 mc/h /capacitate totală de 24 mc/h dar și a specificațiilor tehnice aferente produselor lotului... a depus contestația de față.

Procedura de atribuire pentru lotul nr.... se află în etapa evaluare calificare și tehnică în prezent, conform informațiilor din SEAP.

Potrivit documentației de atribuire a procedurii... .. dorește să achiziționeze în cadrul lotului 2 Stație de producere oxigen cu capacitate 2x12 mc/h /capacitate totală de 24 mc/h, împreună cu toate echipamentele și componentele necesare funcționării acesteia, precum și un dispozitiv decontaminare aer incinta, portabil, tip hand-held.

Contestatoarea susține că dispozitivul UV-C este destinat unei activități distincte de obiectul principal al contractului, respectiv decontaminării încăperilor și nu are nicio legătură tehnică sau funcțională cu procesul de producere a oxigenului medical.

În apărarea sa, autoritatea contractantă arată că faptul că un anumit echipamente nu participă efectiv la comprimarea sau separarea oxigenului asta nu înseamnă că acesta nu poate face parte din aceeași soluție tehnică....-C deservește același obiectiv investițional și același amplasament.

În analiza temeiniciei criticilor contestației, relevante sunt următoarele prevederi legale:

- art. 3 alin. (1) lit. dd) din Legea nr. 98/2016 care cuprinde definiția pentru lot fiecare parte din obiectul contractului de achiziție publică, obiect care este divizat pentru a adapta dimensiunea obiectului contractelor individuale rezultate astfel încât să corespundă mai bine nevoilor autorității contractante, precum și capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului;

- art. 18 alin. (1) și (3) din Legea nr. 98/2016: (1) În cazul în care autoritatea contractantă intenționează să achiziționeze produse similare, iar atribuirea contractelor poate fi realizată pe loturi separate, valoarea estimată a achiziției se determină luând în considerare valoarea globală estimată a tuturor loturilor. (3) În sensul dispozițiilor alin. (1), prin produse similare se înțelege acele produse care îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții: a) sunt destinate unor utilizări identice sau similare; b) fac parte din gama normală de produse care sunt furnizate/comercializate de către operatori economici cu activitate constantă în sectorul respectiv.

- art. 50 din Legea nr. 98/2016: (1) Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței. (2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici.

- art. 141 alin. (1) - (4) din Legea nr. 98/2016: (1) Autoritatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziție publică și a acordurilor-cadru și, în acest caz, de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor, cu condiția includerii acestor informații în documentele achiziției. (2) În sensul alin. (1), autoritatea contractantă va stabili obiectul fiecărui lot, pe baze cantitative, adaptând dimensiunea contractelor individuale astfel încât să corespundă mai bine capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului. (3) În situația în care autoritatea contractantă nu recurge la atribuirea contractului pe loturi, aceasta are obligația de a justifica decizia de a nu atribui contractul pe loturi. (4) În cazul prevăzut la alin. (1), autoritatea contractantă precizează în anunțul de participare dacă ofertele pot fi depuse pentru unul, pentru mai multe sau pentru toate loturile.

Aceste prevederi ale legislației naționale își au originea în Directiva 2014/24/UE a... și a Consiliului privind achizițiile... și de abrogare a Directivei 2...4/18/CE în care se arată că: Achizițiile... ar trebui adaptate la necesitățile IMM-urilor. Autoritățile contractante ar trebui să fie încurajate să utilizeze Codul celor mai bune practici inclus în documentul de lucru al serviciilor Comisiei din 25 iunie... intitulat „Codul european al celor mai bune practici care facilitează accesul IMM-urilor la contractele de...”, care oferă îndrumări cu privire la modul în care acestea pot folosi cadrul de... astfel încât să faciliteze participarea IMM-urilor. În acest scop și pentru a stimula concurența, autoritățile contractante ar trebui să fie în special încurajate să împartă în loturi contractele mari. O astfel de repartizare ar putea fi realizată pe baze cantitative, adaptând dimensiunea contractelor individuale astfel încât să corespundă mai bine capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului. [...] Statele membre ar trebui să dispună în continuare de libertatea de a merge mai departe în eforturile lor de a facilita participarea IMM-urilor la piața..., prin extinderea domeniului de aplicare al obligației de a analiza oportunitatea împărțirii contractelor pe loturi la contracte mai mici, solicitând autorităților contractante să prezinte o justificare pentru decizia de a nu împărți contractele pe loturi sau făcând împărțirea [pe] loturi obligatorie în anumite condiții.

Art. 42 alin. (2) din Directiva 2014/24 impune ca specificațiile tehnice să permită accesul egal al operatorilor economici la procedura de achiziție și să nu aibă efectul de a crea obstacole nejustificate în calea.... Se consideră că se restrânge artificial concurența în cazul în care achiziția este concepută cu intenția favorizării sau a dezavantajării nejustificate a anumitor operatori economici (Curtea de Justiție a..., Hotărârea din 25 octombrie....., C-413/17, EU: C:....: 865, punctul...).

Se constată astfel că legislația națională cât și cea europeană sunt în aceeași direcție, promovarea concurenței între operatorii economici însemnând, corelativ, și reprimarea oricărei practici de creare a unui monopol în favoarea unui operator economic, respectiv de restrângere a accesului altor operatori la contractele de achiziție publică.

Necesitatea deschiderii pieței, prin divizarea produselor ce urmează a fi achiziționate în mai multe loturi este, în opinia Consiliului, justificată, în condițiile în care, din perspectiva autorității contractante nu prezintă nicio relevanță numărul de contracte pe care le încheie (pentru un lot global sau pe fiecare tip de produs), atâta vreme cât obiectivul final al procedurii este satisfăcut, iar nu acela de a încheia un singur contract, cu un singur agent economic.

Alcătuirea loturilor se efectuează prin includerea în componența acestora doar de produse similare, sintagmă ce presupune îndeplinirea cumulativă a două condiții: să fie destinate unor utilizări identice sau similare și, respectiv, să facă parte din gama normală de produse care sunt furnizate/comercializate de către operatori economici cu activitate constantă în sectorul respectiv.

Este evident că dispozitivul portabil de decontaminare UV-C nu îndeplinește cele două condiții cumulative menționate pentru a fi inclus alături de stația de producere a oxigenului medical.

O stație de producere a oxigenului (PSA) este un echipament industrial-medical complex care implică compresoare, generator de oxigen, filtre, panouri de comandă, platformă de management, container tehnic, în timp ce dispozitivul portabil UV-C este un echipament de dezinfecție a suprafețelor prin radiație optică și reprezintă un echipament... autonom care nu depinde tehnic, constructiv sau funcțional de stația de producere a oxigenului medical.

Prin urmare, stația de oxigen poate funcționa perfect, conform destinației sale și standardelor de puritate a gazelor fără existența acestui dispozitiv portabil.

Împrejurarea că dispozitivul este destinat utilizării în același amplasament nu este suficientă pentru a justifica includerea sa în cadrul lotului cu stația.

Dincolo de aceasta, trebuie ținut seama de faptul că există posibilitatea ca un operator economic să aprecieze oportună ofertarea doar a stației de producere a oxigenului medical, pentru care ar putea să prezinte prețuri competitive sau doar pentru că îndeplinește specificațiile tehnice impuse prin caietul de sarcini doar pentru aceasta.

În această din urmă situație, ar deveni inutilă capacitatea ofertantului de a prezenta o ofertă avantajoasă pentru beneficiar, dacă ea nu este conformă cerințelor minime impuse fiecărei categorii de produse cerute.

Altfel spus, actuala structură este în dezavantajul autorității, întrucât, rămânând grupate, este posibil ca autoritatea să nu achiziționeze niciun produs, deoarece o simplă

neconformitate la oricare dintre produsele respective, duce la respingerea ofertei pentru toate produsele.

Prin împărțirea respectivelor produse pe loturi distincte, în funcție de categoria din care fac parte, și accesul unui număr cât mai mare de operatori economici specializați la procedură, deci a unei cât mai largi concurențe, se creează premisele pentru obținerea unor prețuri de achiziție mai reduse, în acord cu principiul eficienței utilizării fondurilor.... Divizarea pe loturi asigură o concurență reală, în vederea atribuirii oricărui lot, de natură să conducă la achiziționarea fiecărei categorii de produse în condiții de eficiență economică și socială, toți operatorii economici interesați având posibilitatea reală să depună oferte pentru unul sau toate loturile, cu șanse mari pentru fiecare dintre aceștia de a fi desemnat câștigător pentru cel puțin un lot.

Astfel, reține Consiliul că, raportat la necesitatea declarată a autorității contractante - exploatarea investiției în condiții corespunzătoare - produsele pot fi utilizate la fel de bine și în situația în care acestea sunt livrate de furnizori diferiți.

Necesitatea deschiderii pieței, prin divizarea produselor ce urmează a fi achiziționate în două loturi, este, în opinia Consiliului justificată, în condițiile în care, din perspectiva autorității contractante nu prezintă nicio relevanță numărul de contracte pe care le încheie (pentru un lot global sau, de pildă, pentru două loturi), atâta vreme cât obiectivul final al procedurii îl constituie achiziționarea produselor solicitate, iar nu acela de a încheia un singur contract.

Curtea de la Luxemburg a statuat în Hotărârea din 23 decembrie..., CoNISMa (C30-5/08, EU: C:....: 807, punctul 37), că unul dintre obiectivele normelor comunitare în materia achizițiilor... este **deschiderea spre o concurență cât mai extinsă posibil (a se vedea printre altele în acest sens Hotărârea [din 13 decembrie...,]... și alții [C337/06, EU: C:....: 786,]- punctul 39) și că este în interesul dreptului comunitar să se asigure participarea cât mai largă posibil a ofertanților la o cerere de ofertă (Hotărârea din... mai..., Assitur, C538/07, [EU: C:....: 317],- punctul 26)**. Trebuie adăugat, în această privință, că această deschidere **spre concurența cât mai extinsă posibil este avută în vedere nu** numai prin raportare la interesul comunitar în materia liberei circulații a produselor și a serviciilor, ci și în interesul propriu al autorității contractante implicate, care va dispune astfel de o alegere mai largă în ceea ce privește oferta cea mai avantajoasă și cea mai adaptată nevoilor publicului vizat.

Necesitatea deschiderii pieței a fost evidențiată și de..., care a răspuns la întrebarea: „Împărțirea pe loturi este obligatorie?” după cum urmează (<https://achizitiipublice.gov.ro/matrix/cell/331/1>): Din analiza prevederilor legale incidente, rezultă că, deși legislația achizițiilor... nu obligă în mod explicit autoritatea contractantă la împărțirea unei... pe loturi, o obligă în schimb să asigure un cadru concurențial **cât mai larg și să nu limiteze în mod artificial concurența în cadrul achizițiilor..., aceasta având responsabilitatea în acest sens de a analiza oportunitatea împărțirii contractelor/ acordurilor-cadru pe loturi, în funcție de necesități obiective, adaptând achizițiile... astfel încât să permită participarea la procedură a unui număr cât mai mare de operatori economici.**

În altă ordine de idei, în lumina celor prezentate mai sus, Consiliul reține că autoritatea contractantă nu poate forța un operator economic să îi furnizeze toate tipurile de produse cerute, câtă vreme el nu poate asigura decât unele dintre acestea, pentru care ar putea licita, drept care, criticile contestatoarei analizate vor fi admise, în limitele celor expuse mai sus.

Pe cale de consecință, Consiliul reține că modalitatea de alcătuire a lotului 2 este de natură a restricționa accesul la procedură, drept care, ca măsură de remediere necesar a fi adoptată pentru restabilirea legalității procedurii de atribuire, autoritatea va fi obligată să își modifice documentele de derulare a procedurii, în sensul lotizării produselor grupate în lotul 2, în sensul eliminării din cadrul lotului a dispozitivului portabil de decontaminare UV-C.

Având în vedere cele constatate, modificările care trebuie efectuate, faptul că împărțirea în două loturi corespunzător fiecărui tip de produse solicitate nu este posibilă după publicarea în SEAP a anunțului de participare, precum și continuarea procedurii prin deschiderea ofertelor, singura soluție care poate fi adoptată la acest moment este cea de anulare a procedurii.

Față de soluția prefigurată, Consiliul nu va mai proceda la analiza celorlalte critici ale contestatoarei, o asemenea analiză fiind de prisos câtă vreme procedura urmează să fie anulată.

Pentru considerentele enunțate, Consiliul va admite, în parte, contestația și va dispune anularea procedurii de atribuire în ceea ce privește lotul nr.....

Capătul de cerere privind modificarea documentației de atribuire aferente lotului nr.... va fi respins, ca rămas fără obiect.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016, admite, în parte, contestația formulată de..., în contradictoriu cu... .., în calitate de autoritate contractantă, și anulează procedura de atribuire în ceea ce privește lotul nr.....

Respinge, ca rămas fără obiect, capătul de cerere privind modificarea documentației de atribuire aferente lotului nr.....

Prezenta decizie va fi obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

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.

...,
...

MEMBRU,
...

MEMBRU,
...