



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.cnsr.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația fără număr de înregistrare și nedată, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... din ... depusă de ... cu sediul în înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... având CUI ... reprezentată de ... cu sediul în, ... formulată împotriva poziției 48 din caietul de sarcini și a adresei nr. 8873 din 26.03.2013 de răspuns la solicitarea de clarificări, emise de cu sediul în județul ... în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, organizată în vederea atribuirii contractului de furnizare „medicamente”, pentru lotul „Imunoglobulină umană I.V. 5% 5g (stabilă la temperatura camerei gata de administrare)”, s-a solicitat anularea poziției 48 din caietul de sarcini și a adresei nr. 8873 din 26.03.2013 de răspuns la solicitarea de clarificări și reformularea în concordanță cu cerințele legale, precum și suspendarea procedurii de achiziție publică, până la soluționarea pe fond a contestației.

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

În baza legii și a documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul art. 278 alin. (5) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge ca nefondată contestația depusă de ...

În baza art. 275¹ alin. (1) din ordonanța de urgență, respinge ca rămasă fără obiect cererea de suspendare a procedurii de atribuire, formulată în contestația ...

În baza art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (3) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, aprobată prin Legea nr. 337/2006. Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare potrivit art. 281 alin. (1) din ordonanța de urgență.

MOTIVARE:

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația depusă, ... în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare, organizată de către autoritatea contractantă ... în vederea atribuirii contractului de furnizare „medicamente”, pentru lotul „Imunoglobulină umană I.V. 5% 5g (stabilă la temperatura camerei gata de administrare)”, a solicitat anularea poziției 48 din caietul de sarcini și a adresei nr. 8873 din 26.03.2013 de răspuns la solicitarea de clarificări și reformularea în concordanță cu cerințele legale, precum și suspendarea procedurii de achiziție publică, până la soluționarea pe fond a contestației.

... a transmis, prin fax, punctul său de vedere cu privire la contestație, cu nr. 9502 din ... înregistrat la Consiliu cu nr. 9999 din ...

În motivarea contestației sale, ... evocă faptul că în caietul de sarcini, atașat invitației de participare la procedura de

atribuire a contractului de achiziție de medicamente, la poziția 48, se solicită „Imunoglobulină umană I.V. 5% 5g”, precizându-se în mod expres că aceasta trebuie să fie „stabilă la temperatura camerei gata de administrare”.

Contestatoarea consideră că introducerea acestei caracteristici este de natură a duce la discriminarea ofertanților, încălcându-se unele principii stabilite de art. 2 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, respectiv: nediscriminarea și tratamentul egal. Apreciind că se încalcă dispozițiile art. 35 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006 și ale art. 15 alin. (2) din H.G. nr. 925/2006, contestatoarea a solicitat clarificări cu privire la această cerință, iar autoritatea contractantă a răspuns că se solicită imunoglobulină stabilă la temperatura camerei, deoarece farmacia spitalului nu deține spații suficiente de depozitare la temperatura de 2-8 grade C.

Față de cele mai sus prezentate, contestatoarea solicită Consiliului să constate că această condiție suplimentară (a stabilității la temperatura camerei), introdusă cu privire la imunoglobulină - lot 48 este de natură a restrânge concurența, întrucât acest medicament nu este comercializat uzual în această formă. De fapt, medicamentul se comercializează sub formă de ser și pulbere, fiind preparat înainte de administrare, iar, prin introducerea acestei specificații tehnice, autoritatea contractantă restricționează practic potențialii ofertanți.

Prin introducerea acestei cerințe, autoritatea contractantă nu obține un avantaj real și evident, atâta vreme cât, până la acest moment, a utilizat în mod frecvent imunoglobulina normală, fără caracteristica suplimentară a stabilității la temperatura camerei, pe de o parte, iar pe de alta, în lista medicamentelor pentru care s-a cerut oferta există o serie de alte medicamente care necesită păstrare la temperaturi de 2-8 grade C, ceea ce duce la concluzia că există totuși spații de depozitare, contrar susținerilor autorității contractante din răspunsul la clarificări.

Explicațiile comunicate prin răspunsul la clarificări reprezintă de altfel o exprimare a unei preferințe și nu o argumentare reală a motivului care a stat la baza solicitării de ofertă pentru imunoglobulina stabilă la temperatura camerei.

Contestatoarea susține că introducerea acestei condiții în caietul de sarcini este de natură a duce la crearea unei situații favorabile unui anumit ofertant, soluția „stabilă la temperatura camerei” negăsindu-se uzual în ofertele participanților la astfel

de proceduri. Așa cum s-a arătat, această condiție nu e de natură a duce la o îngrădire a utilizării medicamentului și nici de a aduce avantaje reale autorității contractante.

Având în vedere toate circumstanțele mai sus expuse, contestatoarea solicită Consiliului să constate că modul de formulare al cerinței suplimentare inserate la poziția 48 din caietul de sarcini este nelegal, urmând ca acesta să oblige autoritatea contractantă la reformulare, în concordanță cu cerințele legale, anulând totodată și răspunsul nr. 8873 din 26.03.2013 la solicitarea de clarificare.

În punctul său de vedere asupra contestației ... autoritatea contractantă precizează că, în conformitate cu prevederile art. 256³ alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, dispune continuarea procedurii de atribuire.

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

Procedura de negociere fără publicarea prealabilă a unui anunț de participare a fost inițiată de către în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului furnizare de „medicamente”, prin transmiterea invitației de participare nr. 8781 din 25.03.2013, la care s-a anexat caietul de sarcini.

Referitor la specificația de la poziția 48 din caietul de sarcini, privind lotul „Imunoglobulină umană I.V. 5% 5g”, pentru care s-a precizat: *„stabilă la temperatura camerei gata de administrare”*, ... a formulat o solicitare de clarificări, transmisă autorității contractante prin adresa nr. 026 din 25.03.2013.

Prin adresa nr. 8873 din 26.03.2013, autoritatea contractantă a răspuns precizând că *„s-a solicitat imunoglobulină umană stabilă la temperatura camerei, întrucât farmacia spitalului nu deține spații suficiente (frigidere) de depozitare în condiții speciale de temperatură (2-8°C). Produsele care se pot păstra stabil și la temperatura camerei sunt preferate pentru că se pot administra imediat și nu au risc suplimentar de reacții alergice și ineficiență terapeutică datorat nerespectării involuntare a regimului termic în lanțul de păstrare și utilizare”*.

Împotriva cerinței specificată la poziția 48 din caietul de sarcini – pentru lotul „Imunoglobulină umană I.V. 5% 5g”, precum și a răspunsului la solicitarea de clarificări din adresa

nr. 8873 din 26.03.2013, ... a depus contestație pentru motivele arătate anterior și a solicitat anularea poziției 48 din caietul de sarcini și a adresei nr. 8873 din 26.03.2013 de răspuns la solicitarea de clarificări și reformularea în concordanță cu cerințele legale, precum și suspendarea procedurii de achiziție publică, până la soluționarea pe fond a contestației.

Analizând contestația depusă de ... Consiliul reține că aceasta critică cele mai prezentate, invocând încălcarea principiilor nediscriminării și tratamentul egal, precum și a dispozițiilor art. 15 alin. (2) din H.G. nr. 925/2006, referitoare la stabilirea factorilor de evaluare a ofertelor. În acest context, Consiliul constată că prevederile art. 15 alin. (2) nu au legătură cu specificațiile caietului de sarcini

Totodată, cu privire la dispozițiile art. 35 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006 Consiliul reține că oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță, precum și caracteristicile impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele de specialitate din cadrul autorității contractante, relevante în acest caz fiind dispozițiile art. 3 alin. (1) lit. a) și art. 4 alin. (3) lit. a) din H.G. nr. 925/2006, pentru aprobarea normelor de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractelor de achiziție publică din O.U.G. nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare.

Consiliul stabilește faptul că răspunsul autorității contractante la solicitarea de clarificări respectă rigorile art. 78 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare („Autoritatea contractantă are obligația de a răspunde, în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice clarificare solicitată, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic”) și nu modifică prevederile caietului de sarcini.

Astfel, autoritatea contractantă precizează în răspunsul său care sunt exigențele ce au determinat-o să stabilească caracteristici referitoare la nivelul calitativ și de performanță al acestui medicament și care constituie cerințe minime, lipsa unei astfel de dovezi conducând, potrivit legii, la respingerea ca

neconformă a ofertei (art. 36 alin. (2) lit. a) din H.G. nr. 9252/006, cu modificările și completările ulterioare).

Față de cele expuse, rezultă că autoritatea contractantă a respectat dispozițiile legale citate, astfel încât critica din contestația ... apare ca nefondată.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 278 alin. (5) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația depusă de ...

Cu privire la cererea de suspendare a procedurii de atribuire, formulată în contestația depusă de ... în baza art. 275¹ alin. (1) din ordonanța de urgență Consiliul o va respinge ca rămasă fără obiect, dată fiind soluționarea pe fond a contestației.

În baza art. 278 alin. (6) din ordonanța de urgență, Consiliul va dispune continuarea procedurii de achiziție publică.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

MEMBRU COMPLET,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 6 (șase) pagini.