



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, ... România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 www.cnscc.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 nr. ... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ... formulată de către ... cu sediul în ... sector ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ... CUI RO ... reprezentată de ... împotriva documentației de atribuire, respectiv împotriva caietului de sarcini, elaborat de către ... cu sediul în ... sector ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea încheierii acordului cadru, având ca obiect „Sistem de neuronavigație și ultrasonografie cerebrală integrată”, se solicită:

-suspendarea prezentei proceduri de achiziție publică până la soluționarea pe fond a contestației;

-anularea caietului de sarcini și a procedurii de atribuire și obligarea autorității contractante la întocmirea unei documentații tehnice corespunzătoare, care să respecte principiile tratamentului egal, al nediscriminării, al liberei concurențe și al proporționalității.

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

DECIDE:

Admite contestația formulată de către ... cu sediul în sector , în contradictoriu cu ... cu sediul în sector și anulează procedura de atribuire.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii, se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare.

MOTIVARE

În luarea deciziei s-au avut în vedere următoarele:

Prin contestația nr. /... înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. a solicitat:

-suspendarea prezentei proceduri de achiziție publică până la soluționarea pe fond a contestației;

-anularea caietului de sarcini și a procedurii de atribuire și obligarea autorității contractante la întocmirea unei documentații tehnice corespunzătoare, care să respecte principiile tratamentului egal, al nediscriminării, al liberei concurențe și al proporționalității.

În susținerea contestației, ... arată că regulile general valabile în desfășurarea procedurilor de atribuire a contractelor de achiziție publică impun ca specificațiile tehnice ale produselor ce fac obiectul achizițiilor publice să permită ofertanților accesul legal la procedurile de atribuire, specificațiile tehnice neputând avea ca efect excluderea sau restrângerea concurenței între operatorii economici. Nerespectarea acestor reguli, cu privire la specificația tehnică duce la încălcarea principiului nediscriminării, a tratamentului egal și, nu în ultimul rând, a principiului liberei concurențe între operatorii economici, principii care guvernează materia achizițiilor publice.

Având în vedere specificațiile tehnice prevăzute în caietul de sarcini, ... apreciază că autoritatea contractantă încalcă regulile și principiile menționate anterior și restrânge concurența la un singur producător, respectiv SONOWAND AS.

În susținerea celor expuse anterior, contestatorul prezintă în cele ce urmează o comparație între specificațiile caietului de sarcini și cele din cuprinsul catalogului producătorului SONOWAND, astfel:

Cu privire la cerința din caietul de sarcini - „platforma de bază”- se face o analiză comparativă cu specificațiile prevăzute la pagina 3, din cuprinsul catalogului producătorului SONOWAND.

În ceea ce privește cerința stipulată în caietul de sarcini pentru „Sonde ultrasunete” se face o analiză comparativă cu specificațiile, prevăzute la pagina 4, din cadrul catalogului producătorului SONOWAND.

Raportat la cerința impusă prin caietul de sarcini pentru „Consumabile”, este prezentată o analiză comparativă cu specificațiile prevăzute la paginile 7 și 8, din cuprinsul catalogului producătorului SONOWAND.

Referitor la cerința menționată în caietul de sarcini pentru „Module/Aplicații/Componente”, ... face o analiză comparativă cu specificațiile prevăzute la paginile 3, 11, 12 și 13 din cadrul catalogului producătorului SONOWAND.

Cu privire la cerința stipulată în caietul de sarcini pentru „Diverse”, se face o analiză comparativă cu specificațiile, prevăzute la pagina 14, din cadrul catalogului producătorului SONOWAND.

În sprijinul aspectelor prezentate mai sus, ... a anexat la dosarul cauzei, în copie, catalogul produselor (cu specificațiile tehnice) a producătorului SONOWAND AS, sursa acestora fiind website-ul www.sonowand.no, precum și caietul de sarcini și anunțul de participare nr. ... publicat în S.E.A.P.

Concluzionând, contestatorul consideră că prin includerea acestor cerințe tehnice în cadrul caietului de sarcini, ... a încălcat dispozițiile art. 38 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Referitor la capătul de cerere privind anularea prezentei proceduri de atribuire, ... solicită C.N.S.C. să dispună obligarea autorității contractante la anularea caietului de sarcini și a procedurii de atribuire, precum și la întocmirea unei noi documentații tehnice, care să permită participarea la procedura în cauză a mai multor operatori economici, respectiv producători.

De asemenea, contestatorul susține că, prin aplicarea principiilor proporționalității și nediscriminării, autoritatea contractantă are obligația de a avea în vedere obiectul contractului de achiziție atunci când stabilește atât criteriile de calificare cât și nivelul cerinței tehnice.

Or, prin caietul de sarcini, ... a impus cerințe tehnice care nu numai că restricționează participarea la procedura de atribuire, ci și afectează concurența între ofertanți și favorizează, în mod evident, un anumit producător, și anume Sonowand.

Pe cale de consecință, ... apreciază că specificațiile tehnice criticate au fost întocmite cu încălcarea prevederilor art. 35 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Totodată, în susținerea celor prezentate mai sus, contestatorul invocă și dispozițiile art. 179 alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În drept, ... invocă prevederile art. 35 alin. (5), art. 38 alin. (1), art. 179 alin. (2), art. 255 alin. (1), (2) și (3), art. 256, art. 256², art. 275 și art. 275¹ din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În probațiune, contestatorul a anexat la dosar, în copie, înscrisuri.

La dosarul cauzei, în temeiul art. 274 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare a fost de depus punctul de vedere al autorității contractante nr. 1201/10.01.2014, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 862/10.01.2014, referitor la contestația formulată de către S.C. ... în preambulul acestuia, autoritatea contractantă prezentând necesitatea folosirii tehnologiei de neuronavigație, etapele unei intervenții care folosește tehnica neuronavigației, precum și facilitățile oferite de această tehnică, după cum urmează:

- Creșterea confortului pacientului;
- Identificarea anatomiei cerebrale și a structurilor critice;
- Scurtarea duratei intervențiilor;
- Diminuarea dimensiunilor inciziilor și craniotomiilor;
- Scurtarea duratei de spitalizare etc.;
- Leziuni neurochirurgicale de dimensiuni foarte mici : 0,8 ... 2,5 cm ;
- Leziuni profunde talamus, corp calos;
- Leziuni situate în zone importante cu funcționalitate deosebită, cum ar fi zona rolandică sau a centrului limbajului.

De asemenea, aceasta susține că „SonoWand Invite” este singurul sistem intraoperator neurochirurgical care fuzionează în timp real imaginile achiziționate intraoperator prin ultrasunete cu imaginile obținute preoperator prin scanarea CT și RMN cerebral.

Sistemul poate funcționa în următoarele moduri:

-Sistem independent pentru scanarea cu ultrasunete în scopul furnizării de imagini intraoperatorii 3D sau 2D în timp real. Achiziție imagini în maximum 30 secunde;

-Sistem convențional de neuronavigație bazat pe imagini preoperatorii de tip CT sau MRI;

-Sistem de neuronavigație combinat cu accesul la imagini intraoperatorii prin ultrasunete în 3D, cu actualizare a navigației în timp real.

Conform susținerilor autorității contractante, avantajele furnizate de către acest dispozitiv medical pentru neurochirurgia românească sunt următoarele:

-Este singurul sistem ce poate realiza fuzionarea imaginilor achiziționate prin ultrasunete cu imaginile preoperatorii în format DICOM (MRI/fMRI, DTI, CT). Capacitatea Sonowand-ului de a actualiza neuronavigația în timp real reprezintă o caracteristică unică a acestui aparat și permite neurochirurgului luarea deciziilor optime pentru reușita intervenției. Un exemplu a acestei caracteristici specifice este posibilitatea de a măsura și corecta gradul de rezecție a unei tumori cerebrale intraoperator;

-Este singurul sistem actual ce poate compensa fenomenul de "Brain Shift", respectiv de deplasarea a structurilor cerebrale în timpul operației. Cu ajutorul acestei caracteristici, sistemul Sonowand menține un grad de precizie foarte înalt pe tot parcursul intervenției chirurgicale. Celelalte sisteme de neuronavigație existente pe piața dispozitivelor medicale nu pot compensa în timp real intraoperator acest fenomen, fapt ce poate duce la erori intraoperatorii cu consecințe grave pentru pacient;

-Sondele dedicate de ultrasunete ale sistemului sunt special concepute și optimizate ca să răspundă țesutului cerebral. Acest fapt permite obținerea de imagini 3D de înaltă calitate, cu îndeplinirea standardelor CE privind utilizarea de ultrasunete în neurochirurgie. Gama de sonde este concepută în maniera de a fi utilizate în diverse aplicații și adâncimi;

-Sistemul poate importa imagini preoperatorii în format DICOM via USB, CD/DVD, rețea sau de la server-ul PACS;

-3D Direct - reprezintă abilitatea sistemului de a vizualiza structurile cerebrale ale pacienților și de a naviga intraoperator, fără a fi nevoie de imagini preoperatorii;

-3D Angiografie - permite vizualizarea structurilor vasculare și a fluxului de sânge în interiorul creierului. Permite identificarea și vizualizarea malformațiilor artero-venoase (AMV) și a anevrismelor;

-Sistemul Sonowand permite navigarea cu aparate de tip CUSA, prin vizualizarea vârfului aspiratorului ultrasonic, în timp real, pe măsură ce rezecția este efectuată;

-Sistemul Sonowand permite conectarea intraoperator cu microscopul Zeiss Pentero 900, îmbinând astfel avantajele neuronavigației moderne cu magnificarea și calitatea înaltă a imaginilor intraoperatorii;

-Sistemul Sonowand este compatibil cu sistemele actuale de endoscopie, permițând utilizarea neuronavigației în regiuni anatomice greu accesibile chirurgical, cum ar fi sistemul ventricular, tumorile hipofizare și tumorile bazei craniului.

Totodată, autoritatea contractantă prezintă, prin comparație, avantajele sistemului Sonowand față de sistemele actuale de neuronavigație:

-Sistemul Sonowand este singurul sistem ce oferă intraoperator "all in one image solutions". Astfel, sistemul oferă posibilitatea fuzionării în timp real a imaginilor de RMN cerebral și RMN funcțional achiziționate preoperator cu imaginile 3D ultrasound achiziționate intraoperator, având astfel capacitatea de a up-data și de a corecta, în timp real, orice modificare a poziției structurilor cerebrale ce apare în timpul operației. Simpla adăugare a unui sistem ultrasound unui sistem de navigație uzual nu poate realiza fuzionarea și integrarea imaginilor achiziționate. Practic, imaginile ecografice se pierd în momentul când utilizezi sistemul de navigație. Doar sistemul Sonowand poate realiza integrarea în timp real a acestor imagini (imagini RMN și imagini ultrasound achiziționate intraoperator).

-Sistemul Sonowand poate compensa fenomenul de "brain shift" (deplasarea structurilor intracraniene în timpul intervenției neurochirurgicale), fenomen care poate scade drastic precizia sistemelor de neuronavigație uzuale. Prin vizualizarea cu ajutorul ultrasunetelor a structurilor intracraniene intraoperator, în timp real, sistemul SonoWand anulează acest fenomen, menținând totodată un grad de acuratețe foarte înalt (Accuracy Evaluation of a 3D Ultrasound-Based Neuronavigation System. Lindseth F, Lango T, Bang J, Hernes T A N. Comp Aided Surg, 7:197-222, 2002).

-În cazul tumorilor cerebrale, prin scanarea ultrasonografică a cavității, se realizează monitorizarea gradului rezecției tumorale, îmbunătățind astfel performanțele neurochirurgicale și facilitând obținerea unei rezecții totale (Functional Magnetic Resonance Imaging and diffusion tensor

Tractography Incorporated Into an Intraoperative 3-Dimensional Ultrasound-Based Neuronavigation System: Impact on Therapeutic Strategies, Extent of Resection and Clinical Outcome. E.M. Berntsen, S. Gulati, O. Solheim, K.A. Kvistad, S.H. Torp, T. Selbekk, G. Unsgård, A.K. Håberg. *Neurosurgery* 2010; 67(2): 251-264.). Sistemul pune la dispoziție sonde de mărimi și caracteristici tehnice diferite. Acestea permit scanarea structurilor localizate la profunzimi diferite intracerebral (de la localizările cele mai superficiale subcortical, până la localizările profunde - paraventriculare);

-În cazul anevrismelor și a malformațiilor cerebrale arterio-venoase, prin utilizarea programului Angio Mode, se poate vizualiza atât nidusul, cât și aferentele arteriale, fapt deosebit de important în planificarea intervenției neurochirurgicale și în evitarea sângerării intraoperatorii ce ar putea periclita siguranța pacientului (Neuronavigation for arteriovenous malformation surgery by intraoperative three-dimensional ultrasound angiography. T. Mathiesen, I. Peredo, G. Edner, L. Kihlstrom, M. Svensson, E. Ulfarsson, T. Andersson. *Neurosurgery*, 60:4(April), Suppl 2:345-50, 2007);

-Sistemul SonoWand este utilizat cu succes și în neurochirurgia pediatrică, sfera intervențiilor neurochirurgicale fiind similară cu cea a adultului (Real-Time Neuronavigation with High-Quality 3D Ultrasound SonoWand in Pediatric Neurosurgery. J. Roth, N. Biyani, L. Beni-Adani, S. Constantini. *Pediatr Neurosurg.* 2007; 43:185-191);

-Sistemul Sonowand îmbunătățește semnificativ gradul rezecției tumorilor hipofizare și rezultatele clinice postoperatorii cu ameliorarea calității vieții pacienților. Astfel, sunt disponibile sonde de mici dimensiuni ce pot scana regiuni greu accesibile cum ar fi scanarea hipofizara prin abord transsfenoidal. Acestea permit identificarea microadenoamelor hipofizare de mici dimensiuni care nu pot fi identificate pe RMN-ul preoperator obținându-se rezecția totală a tumorii, în condiții de maximă siguranță pentru pacient, întrucât prin integrarea imaginilor, în timp real, realizată de sistemul Sonowand se pot identifica cu precizie marginile tumorii și poziția glandei hipofize (Intrasellar Ultrasound in Transsphenoidal Surgery: A Novel Technique". O. Solheim, T. Selbekk, L. Lovstakken, G.A. Tangen, O.V. Solberg, T.F. Johansen, J. Cappelen, G. Unsgård, presented at EANS Annual meeting, Marseille France, March 27-31, 2009 si publicat în *Neurosurgery* 66:173- 186, 2010).

Prin urmare, sistemul SonoWand conferă avantajele utilizării intraoperatorii a ultrasonografiei în plus față de beneficiile oferite de sistemele moderne de neuronavigație, la un preț comparabil cu cel al unui sistem de neuronavigație.

Comparativ cu RMN-ul intraoperator, avantajele sistemului SonoWand sunt: raportul preț/calitate este net în favoarea sistemului SonoWand; acesta oferă aceleași avantaje la un preț de aproximativ 8 ori mai mic; Sistemul SonoWand nu prelungește durata intervenției neurochirurgicale; sistemul SonoWand scade semnificativ riscul infecțios inerent unor intervenții chirurgicale de lungă durată.

În finalul punctului de vedere exprimat, autoritatea contractantă invocă literatura de specialitate, unde sunt evocate rezultatele obținute prin utilizarea acestui dispozitiv medical.

De asemenea, ... susține că aspectele prezentate mai sus sunt în acord cu legislația europeană în domeniu și cu recomandările Consiliului Concurenței, privind asigurarea egalității de șanse a tuturor potențialilor ofertanți.

Concluzionând, autoritatea contractantă solicită Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor să respingă, ca nefondată, contestația formulată de către ... potrivit dispozițiilor art. 278 alin. (5) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

Alăturat punctului de vedere, autoritatea contractantă a depus, în copie, dosarul achiziției publice.

Analizând contestația formulată de către ... prin luarea în considerare a susținerilor părților, a înscrisurilor aflate la dosarul cauzei și a dispozițiilor legale aplicabile în materia achizițiilor publice, Consiliul constată următoarele:

În vederea încheierii acordului cadru având ca obiect furnizare „Sistem de neuronavigație și ultrasonografie cerebrală integrată”, ... a ales procedura de licitație deschisă, cu etapă finală de licitație electronică, ce a fost demarată la data de 13.12.2013, prin publicarea în S.E.A.P. a anunțului de participare nr. ...

Conform anunțului de participare și a documentației de atribuire, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată fiind cuprinsă între 1.000.000 și 6.000.000 euro, fără T.V.A.

Împotriva conținutului documentației de atribuire, ... a formulat prezenta contestație în termen, aducând critici legate de cerințele minime impuse prin caietul de sarcini, cerințe prin

care autoritatea contractantă a restrâns concurența operatorilor economici la procedură întrucât specificațiile tehnice impuse conduc către un anumit produs, și anume „sistemul SonoWand”, al cărui producător este firma SONOWAND AS, sens în care a depus anexat contestației catalogul produsului menționat anterior, susținând că cerințele impuse de ... sunt identice cu cele ale produsului amintit.

Verificând susținerile contestatorului ... Consiliul reține că acesta a exemplificat caracterul restrictiv al cerințelor din caietul de sarcini prin prezentarea unei analize comparative a acestora cu specificațiile prevăzute în cuprinsul catalogului producătorului SONOWAND.

Astfel, verificând, în mod aleatoriu, una dintre cerințele precizate de contestator, respectiv cerința „sonda ultrasunete scanare superficială cu localizator” se constată că cerințele din caietul de sarcini sunt identice cu cele din catalogul produsului SONOWAND (ex: gama de frecvențe: 3-8 mHz, amprenta: 25-17 mm), aceleași considerații fiind avute în vedere și în privința celorlalte cerințe contestate.

Mai mult, argumentul cel mai pertinent care conduce la constatarea de către Consiliu a caracterului restrictiv a cerințelor minime impuse prin caietul de sarcini este cel legat de faptul că, prin punctul de vedere nr. 1201/10.01.2014, înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 862/10.01.2014, ... nu a contestat, în vreun fel, susținerile contestatorului legate de faptul că cerințele din caietul de sarcini sunt restrictive și identice cu specificațiile tehnice ale produsului SONOWAND ci, prin argumentele aduse, a confirmat cele susținute de ... arătând că „SonoWand Invite” este singurul sistem intraoperator neurochirurgical care fuzionează în timp real imaginile achiziționate intraoperator prin ultrasunete cu imaginile obținute preoperator prin scanarea CT și RMN cerebral, motivând în detaliu de ce intenționează să achiziționeze acest echipament medical.

Într-adevăr, legea în materia achizițiilor publice prevede dreptul autorității contractante de a demara o procedură de atribuire pentru a-și satisface necesitățile obiective raportat la obiectul de activitate, în speță ... justificându-și necesitatea achiziționării unui/unor sistem(e) de neuronavigație și ultrasonografie cerebrală integrată, însă acest demers trebuie să fie în concordanță cu scopul, principiile și dispozițiile legale în materie, care prevăd asigurarea concurenței între operatorii economici, prin participarea cât mai multor operatori la

procedură pentru a fi utilizate eficient fondurile publice și pentru atribuirea unui contract de achiziție publică/acord cadru ofertei celei mai bune atât din punct de vedere al conformității acesteia cu necesitățile autorității contractante cât și din punct de vedere al prețului ofertat.

Or, în cauză se constată că autoritatea contractantă nu a combătut susținerile contestatorului, în sensul că cerințele impuse prin caietul de sarcini nu sunt restrictive și că sunt aferente mai multor produse aflate pe piață, similare produsului SONOWAND, ci a confirmat că acestea sunt identice cu cele din catalogul produsului menționat anterior.

Într-o atare situație, se constată că însăși autoritatea contractantă susține că a intenționat să achiziționeze un anumit produs, respectiv „SonoWand”, un astfel de demers fiind în contradicție cu scopul prevăzut la art. 2 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, și anume „a) promovarea concurenței între operatorii economici” și „d) asigurarea utilizării eficiente a fondurilor publice”, precum și cu dispozițiile art. 35 din ordonanță care prevăd că „(5) Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici”.

În consecință, constatând că documentația de atribuire nu poate fi remediată, caietul de sarcini, aferent procedurii de atribuire în cauză, fiind elaborat cu nerespectarea dispozițiilor art. 33 alin. (1) și (2) și art. 35 din ordonanța de urgență, în baza art. 278 alin. (2) și (6) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul admite contestația formulată de către ... în contradictoriu cu ... și anulează procedura de atribuire.

Conform prevederilor art. 280 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, decizia este obligatorie.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU

...

...

MEMBRU,

Redactată în 4 exemplare originale, conține 11 (unsprezece) pagini.