



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

... Str.Stavropoleos nr.6, sector 3, România, CP 030084, CIF 20329980,
Tel. +4 021 3104641, Fax. +4 021 3104642, +4 021 8900745, www. cnsr.ro

În conformitate cu prevederile art. ... din OUG nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr.... înregistrată la C.N.S.C. cu nr.... depusă de ... cu sediul în și sediul procesual ales în ... înregistrată la Registrul Comerțului sub nr.... având ... reprezentată legal de director general ... împotriva de atribuire, respectiv a specificațiilor tehnice aferente lotului ... elaborată de ... cu sediul în în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, pe loturi, a contractului de având ca obiect „ s-a solicitat

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

DECIDE:

contestația depusă de ... cu sediul în, în contradictoriu cu ... cu sediul în dispune remedierea de atribuire, aferentă lotului ... – „Sistem de citrometrie în flux”, în sensul celor arătate în motivare.

Remedierea de atribuire și încunoștințarea operatorilor economici interesați despre modificările efectuate, prin publicarea în SEAP, se vor face

În termen de 11 zile de la primirea prezentei, procedura de atribuire urmând a fi continuată.

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 înregistrată sub numărul de mai sus, ... a criticat documentația de atribuire, respectiv specificațiile tehnice aferente lotului ... elaborată de ... în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, a contractului de având ca obiect ,, solicitând

În motivarea contestației, ... prezintă argumente în susținerea cererii de suspendare a procedurii, iar, pe fond, susține că se impune modificarea specificațiilor tehnice din următoarele considerente:

1. Cerința caietului de sarcini potrivit căreia "Sistemul să poată aspira proba din tuburi de 0,5 ml, 1 ml, 1,5 ml, 5 ml, 7 ml, de 15 ml și 50 ml" este îndeplinită de un singur producător, ..., care folosește tuburi de 50 ml, motiv pentru care apreciază cerința restrictivă și solicită eliminarea cerinței pentru tuburile cu volum de 50 ml.

2. Cerința caietului de sarcini potrivit căreia : "Sistemul trebuie să permită ca lumina împrăștiată lateral (SSC) să poată fi detectată pe fiecare dintre lasere. Numărul minim de detectori pentru fiecare lungime de undă de excitație (fluorforii sunt doar un exemplu, pot fi folosiți și alții, cu caracteristici spectrale similare), Pentru laser de excitație violet - detector pentru Pacific Blue (455 nm), detector Cascade Yellow (550 nm), detector SSC, Pentru laser de excitație albastru - detector pentru FITC (525 nm), detector pentru PE (575 nm), detector pentru PE-Texas Red (513 nm), detector pentru Per CP (670 nm), detector pentru PE Cy 5 (690 nm), Detector pentru PE-Cy7, (774 nm), detector pentru SSC. Pentru laser de excitație verde- detector pentru PE sau DsRed (582 nm), detector pentru mCherry (610 nm), detector pentru mPlum (648 nm), detector pentru SSC Pentru laserul de excitație roșu p Detector pentru APV (660 nm), detector pentru Alexa Fluor 700 (720 nm), detector pentru APC-Cy7 (760 nm), detector pentru SSC", este îndeplinită de un singur producător, Beckman Coluter, ce deține modelul Moflo Astrios EQ, singurul care permite ca lumina împrăștiată lateral (SSC) să poată fi detectată pe fiecare dintre lasere.

În aceste condiții, contestatorul apreciază că se impune eliminarea cerinței ca lumina împrăștiată lateral (SSC) să poată fi detectată pe fiecare dintre lasere și să se accepte ca lumina împrăștiată lateral (SSC) să poată fi detectată pe unul din laserele oferite, motiv pentru care solicită reformularea cerinței astfel: " Numărul minim de detectori pentru fiecare lungime de undă de excitație (fluorforii sunt doar un exemplu, pot fi folosiți și alții, cu caracteristici spectrale similare): Pentru laser de excitație violet -

detector pentru), detector SSC, Pentru laser de excitație albastru - detector pentru FITC (525 nm), detector pentru PE (575 nm), detector pentru PE-Texas Red (513 nm), detector pentru Per CP (670 nm), detector pentru PE Cy 5 (690 nm), Detector pentru PE-Cy7, (774 nm), Pentru laser de excitație verde-detector pentru PE sau DsRed (582 nm), detector pentru mCherry (610 nm), detector pentru mPlum (648 nm), Pentru laserul de excitație roșu p Detector pentru APV (660 nm), detector pentru Alexa Fluor 700 (720 nm), detector pentru APC-Cy7 (760 nm)".

3. Cerința caietului de sarcini potrivit căreia: "Sistemul trebuie să aibă o rezoluție a analizei dispersiei luminii care să permită identificarea simultană a particulelor de dimensiuni cuprinse între 0.2 și 30 μm ", este îndeplinită numai de un singur producător,, ce deține modelul Moflo Astrios EQ, motiv pentru care, în vederea asigurării liberei concurențe, solicită reformularea cerinței astfel: "Rezoluția analizei dispersiei luminii care să permită identificarea simultană a particulelor de dimensiuni cuprinse între 0.5 și 30 μm ."

4. Cerința caietului de sarcini potrivit căreia "Sistemul să poată sorta în 6 tuburi simultan și să suporte tuburi de diferite volume (de la 1.5 la 50 ml) în aceeași sesiune de sortare", este îndeplinită de un singur producător,, ce deține modelul Moflo Astrios EQ, fapt pentru care, în vederea asigurării liberei concurențe, solicită reformularea cerinței astfel: "Sistemul să poată sorta în 4 tuburi simultan și să suporte tuburi de diferite volume (de la 1.5 la 15 ml) în aceeași sesiune de sortare".

5. Prevederea caietului de sarcini potrivit căreia "Sistemul trebuie să aibă posibilitatea de a efectua moduri diferite de sortare, simultan pentru toate jeturile de sortare, astfel: purificare (sortează numai celulele de interes), îmbogățire (sortează și picături care nu conțin celulele de interes), "O singura celulă" - sortează numai picături care conțin o singură celulă cu caracteristicile dorite", este specifică unui singur producător,, ce deține modelul Moflo Astrios EQ, motiv pentru care, în vederea asigurării liberei concurențe, solicită eliminarea acestei cerințe.

6. Prevederea caietului de sarcini potrivit căreia "Sistemul va fi configurat cu minim 5 duze (nozzles), cu următoarele diametre 50, 70, 100, 150, 200 μm ", este specifică unui singur producător,, ce deține modelul Moflo Astrios EQ, motiv pentru care, în vederea asigurării liberei concurențe, solicită reformularea cerinței astfel: "Sistemul va fi configurat cu minim 5 duze (nozzles), cu diametre în intervalul 70-130 μm ."

În concluzie, contestatorul susține că, deși autoritatea contractantă nu a specificat un producător al echipamentelor, este evident faptul că dorește achiziția unui anumit tip de echipament produs de către firma, specificațiile tehnice fiind copiate din fișa tehnică a produsului manufacturat de către firmasau din manualul de utilizare al acestuia, limitând astfel libera competiție.

În drept, se invocă prevederile O.U.G. nr.34/2006 și H.G. nr.925/2006.

Ca mijloace de probă, au fost depuse, în copie, înscrisuri.

Prin punctul de vedere nr.363/... înregistrat la C.N.S.C. sub nr.32454/... a solicitat respingerea cererii de suspendare a procedurii de atribuire, sens în care a prezentat argumente, iar, pe fondul cauzei, respingerea contestației, ca neîntemeiată.

Autoritatea contractantă arată că a ținut seama la definirea specificățiilor tehnice, de dispozițiile art.2, art.... alin.2 și art.38 alin.1 din O.U.G. nr.34/2006, dar și de prevederile art.4 alin.3 din H.G. nr.925/2006, dar și că dotările și echipamentele ce urmează a fi achiziționate sunt pentru implementarea proiectului POS CCE, Axa 2, O.2.2.1.Dezvoltarea infrastructurii CD existente și crearea de noi infrastructuri (laboratoare, centre de cercetare), prin modernizarea și extinderea infrastructurii de cercetare a ... și dotarea cu aparatură de înaltă performanță, caracteristicile tehnice ale echipamentelor pe care intenționează să le achiziționeze în cadrul proiectului POS CCE 0221, fiind stabilite în conformitate cu obiectivele proiectului și cerințele pachetului de informații din Ghidul Solicitantului, Anexa 2 la Decizia Președintelui ANCS nr. 9701/2009.

În acest context, autoritatea contractantă susține că cerințele tehnice ale echipamentelor solicitate corespund nevoilor sale reale, fiind strict necesare obiectivelor strategiei de cercetare a institutului și oferă posibilitatea cercetătorilor de a desfășura cercetări de excelență în endocrinologie și domenii conexe, "Laboratorul de cercetări de endocrinologie moleculară, celulară și structurală" neavând ca obiect de activitate diagnosticarea, hematologia sau imunologia - aplicații clasice ale flow citometriei, ci de a dezvolta protocoale de analiză și sortare a unor suspensii celulare complexe provenite de la țesuturi endocrine.

Autoritatea contractantă justifică, în continuare, cerințele solicitate în caietul de sarcini, prin raportare la criticile contestatorului, și anume:

1. Tuburile de 50 ml sunt folosite, în mod uzual, în laboratorul de culturi celulare al institutului, scopul fiind acela de a sorta suspensii celulare complexe iar produsul de sortare să fie obținut într-o cantitate suficient de mare încât să permită experimente ulterioare cu un număr mare de loturi și replicare, motiv pentru care proba supusă analizei va avea volum mare. Împărțirea suspensiei celulare din tuburi de 50 ml în tuburi mai mici (minim 3 tuburi de 15 ml) prezintă, în opinia autorității contractante, risc de contaminare, induce erori suplimentare și crește costurile de operare, astfel că aplicațiile laboratorului susțin necesitatea acestei caracteristici.

2. Cerința ca sistemul să poată detecta lumina împrăștiată lateral pe fiecare dintre lasere asigură o utilizare cost-eficientă a sistemului, astfel că pentru o analiză care folosește 2 culori, roșu și verde, în configurația solicitată SSC poate fi detectat de oricare dintre lasere, fiind necesare 3 lasere în loc de 2.

Ori, în varianta modificată, propusă de contestator, autoritatea contractantă precizează că rezultă un cost suplimentar de energie și uzură a laserului ceea ce presupune costuri mai mari de operare.

3. Laboratorul are în derulare un proiect de cercetare care studiază proteomica microparticulelor ce sunt structuri extracelulare cu dimensiuni

între 0,1-1 μm , prin urmare, identificarea particulelor cu dimensiuni de 0,2 μm , permite analiza acestor structuri circulante de mare interes, considerent pentru care, rezoluția analizei dispersiei luminii de min 0,5 μm este, în opinia autorității contractante, insuficientă pentru studiile instituției.

4. Sortarea simultană în 6 tuburi este o cerință obligatorie, corelată cu cerința de la punctul 1., țesuturile endocrine fiind multicelulare, astfel că ... este interesat atât în sortarea celulelor endocrine (hipofiza are cel puțin 5 tipuri de celule secretoare), cât și de celulele imune, fibroblastele, adipocitele și sternurile prezente în suspensiile celulare analizate. Volumul mare al fracției sortate permite experimente ulterioare cu un număr mare de loturi și replicare.

5. Sistemul va fi utilizat în scopuri de cercetare, pentru efectuarea de experimente „single cell”, și de a utiliza eficient materialul biologic. În consecință, susține autoritatea contractantă, sistemul trebuie să fie unul fiabil, care să ofere utilizatorului posibilități de sortare multiple, în funcție de scopul cercetării și de ponderea celulelor de interes în suspensia inițială.

6. Pluricelularitatea și heterogenitatea suspensiei inițiale se referă și la dimensiunile celulare, astfel, posibilitatea de a sorta atât microparticule și celule mici cât și celule mari (adipocitul, 100 μm) în sistem „single cell”, este o cerință obligatorie a sistemului.

În concluzie, autoritatea contractantă susține că specificațiile tehnice solicitate corespund nevoilor sale reale, fiind stabilite pe baza experienței dobândite de către membrii echipei de cercetare în cadrul cursurilor de perfecționare, workshopurilor, congreselor de specialitate, documentării prin consultarea literaturii de specialitate și rezultatelor obținute în cadrul proiectelor de cercetare, fapt pentru care orice abatere de la specificațiile tehnice solicitate face ca echipamentul să devină impropriu scopului pentru care urmează a fi achiziționat.

În drept, se invocă prevederile O.U.G. nr.34/2006 și H.G. nr.925/2006.

Față de înscrisurile aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

La data de ... a inițiat procedura de atribuire, prin licitație deschisă, pe loturi, a contractului de având ca obiect „Echipamente CD pentru proiectul Laborator de cercetări de endocrinologie moleculară, celulară și structurală”, sens în care a publicat, în SEAP, anunțul de participare nr....

Valoarea estimată a contractului este de 18.000.000 lei, iar criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut”.

Împotriva de atribuire, respectiv a specificațiilor tehnice aferente lotului ... - „... aflate în caietul de sarcini, ... a depus, în termen legal, prezenta contestație.

Corespunzător lotului contestat, procedura de atribuire a fost suspendată prin decizia C.N.S.C. nr....

Examinând susținerile părților, probatoriul aflat la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul constată:

... critică specificațiile tehnice aferente lotului ... – "... din caietul de sarcini, susținând că acestea sunt întrunite doar de aparatul "Moflo Astrios EQ", al producătorului

Specificațiile tehnice criticate, reține Consiliul, au următorul conținut:

- „Sistemul să poată aspira proba din tuburi de 0,5 ml, 1 ml, 1,5 ml, 5 ml, 7 ml și 50 ml”;

- „Sistemul trebuie să permită ca lumina împrăștiată lateral (SSC) să poată fi detectată pe fiecare dintre lasere”;

- „Sistemul trebuie să aibă o rezoluție a analizei dispersiei luminii care să permită identificarea simultană a particulelor de dimensiuni cuprinse între 0,2 și 30 μm ”;

- „Sistemul să poată sorta în 6 tuburi simultan și să suporte tuburi de diferite volume (de la 1,5 la 50 ml) în aceeași sesiune de sortare”;

- „Sistemul trebuie să aibă posibilitatea de a efectua moduri diferite de sortare, simultan pentru toate jeturile de sortare, astfel: purificare (sortează numai celulele de interes), îmbogățire (sortează și picături care nu conțin celulele de interes, „O singură celulă” – sortează numai picături care conțin o singură celulă cu caracteristicile dorite”;

- „Sistemul va fi configurat cu minim 5 duze (nozzles), cu următoarele diametre 50, 70, 100, 150, 200 μm ”.

În dovedirea afirmațiilor sale, ... a depus, anexat contestației, extras din manualul aparatului „Moflo Astrios EQ”, produs de

Efectuând o verificare comparativă între specificațiile tehnice ale produsului ce se dorește a fi achiziționat, așa cum au fost stabilite de autoritatea contractantă și extrasul din manualul aparatului „Moflo Astrios EQ”, Consiliul constată că acestea se regăsesc, într-adevăr, în mod corespunzător.

În soluționarea cauzei, relevante sunt prevederile de la art.2 din O.U.G. nr.34/2006 cu modificările ulterioare, unde se află principiile care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică, dar și următoarele prevederi legale:

-cele de la art.... alin.2 și 5 din același act normativ, care prezintă conținutul:

„(2) *Specificațiile tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesității autorității contractante.*

(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.”,*

- cele de la art.38 alin.1 și 2 din același act normativ, potrivit cu care:

„(1) *Se interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabricație sau de comerț, un brevet de invenție, o licență de*

fabricație, care au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse.

(2) Prin derogare de la prevederile alin.1, se o astfel de indicație, numai în mod excepțional, în situația în care o descriere suficient de precisă și inteligibilă a obiectului contractului nu este posibilă prin aplicarea prevederilor art.... și 36 și numai însoțită de mențiunea sau echivalent.”

Față de împrejurarea că specificațiile tehnice criticate reprezintă, în fapt, specificații tehnice proprii aparatului „Moflo Astrios EQ”, produs de firma, aspect ce rezultă cu prisosință din extrasul din manualul aparatului, Consiliul determină că autoritatea contractantă a încălcat prevederile legale susenunțate, aparatul „Moflo Astrios EQ”, produs de firma, fiind, astfel, favorizate, în timp ce orice alte produse similare sunt excluse de la procedură.

Caracterul restrictiv al specificațiilor tehnice nu poate fi înlăturat de autoritatea contractantă în condițiile în care, în apărări, nu indică măcar, fără a mai avea pretenția de a demonstra, că există și alte produse, care să întrunească specificațiile tehnice în ansamblul lor. De altfel, autoritatea contractantă nu contestă sub nicio formă că specificațiile tehnice enunțate nu ar aparține produsului furnizat de firma

În soluționare, nu poate fi primit nici argumentul autorității contractante conform căruia specificațiile tehnice reprezintă expresia necesităților sale, deoarece, chiar dacă autoritatea contractantă este singura în măsură să-și identifice necesitățile și să deruleze proceduri în sensul satisfacerii acestora, așa cum prevede art.... alin.2 din O.U.G. nr.34/2006 cu modificările ulterioare, aceasta nu poate să întocmească documentația de atribuire de așa manieră încât să restrângă concurența între operatorii economici, un astfel de comportament fiind prohibit expres de alin.5 al aceluiași articol.

Prin urmare,

Dat fiind faptul că documentația de atribuire este de natură a restrânge participarea operatorilor economici la procedură, ceea ce contravine și scopului ordonanței de urgență, respectiv promovarea concurenței între operatorii economici (art.2 alin.1 lit.a din ordonanța de urgență), se impune adoptarea unei măsuri de remediere a caietului de sarcini în sensul stabilirii specificațiilor tehnice criticate de contestator astfel încât să se permită participarea la procedură a mai multor operatori economici ce pot oferi echipamente similare având producători diferiți.

În ceea ce privește solicitarea contestatorului ca specificațiile tehnice să fie formulate de maniera propusă de acesta, Consiliul o va respinge, deoarece autoritatea contractantă este singura în măsură să stabilească specificațiile tehnice care, așa cum s-a arătat deja, trebuie să corespundă necesităților sale și, de asemenea, să nu fie de natură a îngrădi accesul la procedură.

Față de cele ce preced, autoritatea contractantă va proceda la remedierea specificațiilor tehnice criticate astfel încât să se înlătore caracterul restrictiv al acestora.

Pentru considerentele enunțate, în temeiul art.278 alin.2 și 6 din O.U.G. nr.34/2006 cu modificările ulterioare, Consiliul urmează să admită contestația și să dispună remedierea de atribuire, aferent lotului ... – „Sistem de citrometrie în flux”, în sensul celor din motivare. Remedierea și încunoaștințarea operatorilor economici interesați despre modificările efectuate, prin publicarea în SEAP, se vor face în termen de 11 zile de la primirea prezentei, procedura de atribuire urmând a fi continuată.

Decizia este obligatorie pentru părți, potrivit art.280 alin.3 din același act normativ.

PREȘEDINTE COMPLET,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...