



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.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) 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. .../62 .../...

Data:...

Prin contestația nr. 601/20.04.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 6204/21.04.2015, depusă de către SC ... SRL, cu sediul în ..., ..., ..., având Cod Unic de Înregistrare ... și număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ..., formulată în cadrul procedurii de „licitație deschisă” online pentru atribuirea acordului cadru de furnizare având ca obiect „Achiziție oxigen medical lichid” organizată de către S...LA, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., ..., județul ..., reprezentată convențional prin ..., cu sediul procesual ales în ..., coduri CPV 24111900-4, 24111700-2, s-a solicitat:

- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea prezentei contestații;
- constatarea faptului că autoritatea contractantă, prin refuzul de a răspunde la cererile de clarificări formulate în termen, a încălcat principiul transparenței;
- obligarea autorității contractante să răspundă la solicitările de clarificări și să procedeze în același timp la decalarea termenului de depunere și de deschidere a ofertelor;
- în subsidiar, în măsura în care nu este posibilă remedierea acestor aspecte, anularea procedurii de atribuire.

În baza dispozițiilor legale aplicabile,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2), (4) și (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, admite contestația formulată de SC ... SRL în contradictoriu cu S...LA.

Dispune continuarea procedurii și obligă autoritatea contractantă să răspundă la solicitările de clarificări transmise prin adresa nr. 571/10.04.2015.

Dispune publicarea unei erate care sa mentioneze decalarea termenului de depunere și de deschidere a ofertelor, astfel incat, noua dată de depunere și de deschidere a ofertelor sa fie ulterioară (cu minimum 10 zile) publicării/transmiterii răspunsului autorității contractante la solicitările de clarificări transmise prin adresa nr. 571/10.04.2015.

Termenul pentru aducerea la indeplinire a dispozițiilor prezentei decizii este de 10 zile de la comunicarea acesteia.

Prezenta decizie este obligatorie pentru autoritate contractantă, în conformitate cu dispozițiile art. 280 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

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:

SC ... SRL a formulat contestație în cadrul procedurii de „licitație deschisă” online pentru atribuirea acordului cadru de furnizare având ca obiect „Achiziție oxigen medical lichid” organizată de către S...LA, în calitate de autoritate contractantă, coduri CPV 24111900-4, 24111700-2, solicitând:

- suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea prezentei contestații;
- constatarea faptului că autoritatea contractantă, prin refuzul de a răspunde la cererile de clarificări formulate în termen, a încălcat principiul transparenței;
- obligarea autorității contractante să răspundă la solicitările de clarificări și să procedeze în același timp la decalarea termenului de depunere și de deschidere a ofertelor;
- în subsidiar, în măsura în care nu este posibilă remedierea acestor aspecte, anularea procedurii de atribuire.

În ceea ce privește calitatea procesuală activă, contestatorul invocă dispozițiile art. 255 din OUG nr. 34/2006 și precizează că SC ... SRL este un operator economic interesat să depună ofertă în cadrul prezentei proceduri.

Referitor la fondul contestației, SC ... SRL

menționează că după analizarea documentației de atribuire, în data de 10.04.2015 a transmis autorității contractante o solicitare de clarificări cu următorul conținut:

„Referitor la cerința din CS «Autoritatea contractantă va pune la dispoziția furnizorului spațiul necesar amenajat corespunzător pentru funcționarea instalației de stocare și vaporizare a oxigenului furnizorul fiind obligat să pună la dispoziția beneficiarului un echipament tehnic»

Vă rugăm să clarificați:

a. Fundația betonată pe care se va monta instalația de stocare și vaporizare a oxigenului este proprietatea autorității contractante? Dacă da, vă rugăm să ne transmiteți proiectele de execuție aferente și Autorizația de Construcție pentru fundațiile betonate existente. Precizăm că avem nevoie de aceste informații pentru a întocmi oferta corespunzător cu situația existentă, respectiv, avem nevoie de informații privind regimul maxim de înălțime al montajului și încărcarea maximă admisă pe fundație. În plus, aceste documente sunt necesare pentru obținerea autorizațiilor ISCIR.

b. Care este termenul de demontare al instalației existente, în cazul în care se schimbă furnizorul actual de oxigen?

Referitor la cerința din FDA «Aviz de funcționare emis de MSF - se va prezenta aviz de funcționare emis de MSF însoțit de anexe valabile la data limită de depunere a ofertelor titlul 17-medicamentul. Actul normativ care impune obligativitatea acestei avizări: Legea nr. 95/2006; autorizație de punere pe piață se va prezenta autorizația de punere pe piață a produselor eliberată de Ministerul Sănătății în conformitate cu prevederile HG nr.54/2009 modificată și actualizată - privind condițiile introducerii pe piață a dispozitivelor medicale. Autorizație de Punere pe Piață de la Agenția Națională a Medicamentului, conform legii 95/2006; Autorizație de fabricație pentru oxigen medicinal lichefiat emisă de Agenția Națională a Medicamentului, doar dacă operatorul economic participant este producător, în baza legii 95/2006».

Ținând cont că:

- legea 176/2000 privind dispozitivele medicale cu normele metodologice aprobate prin Ordinul 1636/2004 stabilește cadrul legal și instituțional pentru controlul dispozitivelor medicale, dispozitivelor medicale implantabile active, dispozitivelor medicale pentru diagnostic in vitro, puse în funcțiune și utilizate, denumite în continuare dispozitive medicale, precum și pentru controlul activităților de comercializare, distribuție și de prestări de

servicii în domeniul dispozitivelor medicale;

- oxigenul medicinal de concentrație 99,5% este autorizat de Agenția Națională a Medicamentului cu precizarea că este produs în mod industrial și livrat în butelii și rezervoare (recipienti criogenici), iar buteliile și stocatoarele de oxigen nu sunt considerate dispozitive medicale.

Vă rugăm să acceptați ca furnizorii/producătorii de oxigen medicinal să prezinte Autorizație de Punere pe Piață de la Agenția Națională a Medicamentului, conform legii 95/2006, Autorizație de Fabricație pentru Oxigen Medicinal Lichefiat emisă de Agenția Națională a Medicamentului, doar dacă operatorul economic participant este producător, în baza legii 95/2006

Conform solicitării din caietul de sarcini, pct 3. condiții minime impuse de autoritatea contractantă, pentru LOTUL NR. 1 Cod CPV: 24111900-4 OXIGEN, respectiv: b) Două Vaporizatoare de aproximativ 60 mc/h. care va fi predat autorității contractante în stare de funcționare în termen de 24 ore de la semnarea contractului.

Vă rugăm sa clarificați termenul de 24 ore solicitat de la semnarea contractului pentru livrarea și instalarea celor 2 vaporizatoare, ținând cont că echipamentele tehnice de stocare și vaporizare necesare pentru furnizarea oxigenului medicinal au în componență: 2 buc rezervoare (stocător) de oxigen lichid de aproximativ 10000 litri, 2 buc vaporizatoare de aproximativ 60 mc/h, 2 buc aparate monitorizare de la distanță a nivelului de oxigen și instalația de distribuție. Precizăm că nu se pot instala doar vaporizatoarele fără restul instalației, iar termenul necesar instalării acestor instalații tehnice de stocare și vaporizare este de minim 7 zile de la semnarea contractului și punerea la dispoziție a fundațiilor betonate libere de sarcini. După instalarea și punere în funcțiune a instalațiilor de stocare și vaporizare oxigen medicinal se face Inspekția tehnică de către reprezentantul CNCIR. Precizăm că autorizația ISCIR au termen de eliberare de minim 30 de zile de la Inspekția reprezentantului CNCIR, conform legislației în vigoare.

4. Conform solicitării din FDA II. 1.4) Informații privind acordul - cadru, Acord cadru cu maximum 3 operatori economici. În conformitate cu prevederile art. 148 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 cu modificările și completările ulterioare, în cazul în care autoritatea contractantă încheie acordul - cadru cu mai mulți operatori economici, numărul acestora nu poate fi mai mic de 3, în măsura în care există un număr suficient de operatori economici care au îndeplinit criteriile de calificare și selecție și care au prezentat oferte admisibile. Vă rugăm să clarificați cum se va

încheia acordul cadru și care va fi procedura, ținând cont că instalațiile de stocare și vaporizare sunt proprietatea furnizorilor de oxigen și nu a AC. Vă rugăm să clarificați dacă pentru contractele subsecvente se va relua competiția între semnatarii acordului cadru.

Față de cele de mai sus, vă rugam să ne prezentați punctul dumneavoastră de vedere cu privire la aspectele menționate mai sus”.

Contestatorul învederează că până la momentul formulării contestației autoritatea contractantă nu a răspuns la solicitarea de clarificări adresată iar în opinia acestuia lipsa răspunsului reprezintă o încălcare a principiului transparenței prevăzut de art. 2 alin. (2) lit. d) din OUG nr. 34/2006, refuzul autorității de a răspunde la solicitări de clarificări încadrându-se în prevederile art. 255 alin. (3) din OUG nr. 34/2006. În susținere contestatorul invocă dispozițiile art. 78 din OUG nr. 34/2006 susținând că autoritatea contractantă are obligația de a răspunde solicitărilor de clarificări venite din partea operatorilor economici, în mod clar, complet și fără ambiguități, într-o perioadă care să nu depășească trei zile lucrătoare

În final, contestatorul susține că *încalcarea prevederilor legale sus-menționate* este de natură a limita șansele operatorilor economici de a participa la această procedură, *în condițiile în care* aceștia nu beneficiază de informații complete și precise *cu privire la documentația de atribuire.*

Prin adresa nr. 319/28.04.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 6818/28.04.2015, S...LA în calitate de autoritate formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de SC ... SRL solicitând respingerea acesteia ca neîntemeiată.

Autoritatea contractantă precizează că prin adresa nr. 571/10.04.2015 contestatorul a solicitat un număr de patru clarificări. Având în vedere complexitatea și caracterul tehnic al clarificărilor solicitate, autoritatea a înaintat adresa antemenționată Serviciului Tehnic în vederea redactării răspunsurilor. Totodată autoritatea a transmis contestatorului o adresă prin care l-a înștiințat despre faptul că se va răspunde solicitărilor formulate în cel mai scurt timp posibil.

Autoritatea critică faptul că, fără a aștepta răspunsurile și fără niciun temei legal, SC ... SRL a formulat contestație invocând un pretins refuz de a da curs solicitărilor de clarificare.

În ceea ce privește invocarea prevederilor art. 78 din OUG nr. 34/2006 ca presupus temei al obligației de a răspunde la solicitarea de clarificări în termen de 3 zile, autoritatea învederează că respectiva dispoziție legală nu impune un termen fix, menționând că, de regulă, trebuie răspuns în 3 zile, dispozițiile art. 78

fiind completate de prevederile art. 79 alin. (1) din același act normativ. În consecință, singurul termen impus de lege în ceea ce privește răspunsul autorității contractante la solicitarea de clarificări este cel prevăzut de art. 79 alin. (1) din OUG nr. 34/2006: *„nu mai târziu de 6 zile înainte de data-limită stabilită pentru depunerea ofertelor”*, care în speță este 22.05.2015 ora 16.00.

Concluzionând, autoritatea contractantă afirmă că nu se poate vorbi de un refuz al de a răspunde la solicitările de clarificări ale contestatorului și nici de vreo încălcare a vreunei dispoziții legale, în speță nefiind îndeplinite nici condițiile prevăzute de art. 209 din OUG nr. 34/2006 privind anularea procedurii.

Analizând susținerile părților și documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

S...LA, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „licitație deschisă” online pentru atribuirea acordului cadru de furnizare, având ca obiect „Achiziție oxigen medical lichid”, coduri CPV 24111900-4, 24111700-2. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. .../..., criteriul de atribuire stabilit fiind „prețul cel mai scăzut”.

Prin decizia nr. .../51 .../.../..., Consiliul a admis cererea de suspendare a procedurii solicitată de SC ... SRL și a dispus suspendarea procedurii până la soluționarea pe fond a contestației.

Pe fondul contestației formulate de către SC ... SRL, Consiliul retine:

Potrivit prevederilor art. 78 și 79 din OUG nr. 34/2006 cu modificările și completările ulterioare:

„Art. 78. - (1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări privind documentația de atribuire.

(2) 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.

(3) Autoritatea contractantă are obligația de a transmite răspunsurile - însoțite de întrebările aferente - către toți operatorii economici care au obținut, în condițiile prezentei ordonanțe de urgență, documentația de atribuire, luând măsuri pentru a nu dezvălui identitatea celui care a solicitat clarificările respective.

Art. 79. - (1) Fără a aduce atingere prevederilor art. 78 alin. (2), în măsura în care clarificările sunt solicitate în timp util, răspunsul autorității contractante la aceste solicitări trebuie să fie publicat/transmis nu mai târziu de 6 zile înainte de data-limită stabilită pentru depunerea ofertelor.

(2) În cazul în care operatorul economic nu a transmis

solicitarea de clarificare în timp util, punând astfel autoritatea contractantă în imposibilitate de a respecta termenul prevăzut la alin. (1), aceasta din urmă răspunde la solicitarea de clarificare în măsura în care se respectă, în mod cumulativ, următoarele:

a) perioada necesară pentru elaborarea și transmiterea răspunsului face posibilă primirea acestuia de către operatorii economici înainte de data-limită de depunere a ofertelor;

b) răspunsul nu modifică informațiile deja publicate, nu afectează modul de elaborare a ofertelor și nici nu devine necesară publicarea unei erate."

In speta, operatorul economic SC ... SRL, operator interesat in depunerea unei oferte pentru procedura in cauza, în data de 10.04.2015, a transmis autorității contractante o solicitare de clarificări.

Avand in vedere faptul ca data-limită de depunere a ofertelor a fost stabilita prin anunțul de participare nr. .../... ca fiind 22.05.2015, rezulta faptul ca operatorul economic a transmis solicitarea de clarificare în timp util.

In consecinta, potrivit prevederilor legale mai sus enuntate, autoritatea contractantă are obligația de a răspunde, în mod clar, complet și fără ambiguități, într-o perioadă care nu trebuia să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic, sau, motivat temeinic de complexitatea și caracterul tehnic al clarificărilor solicitate, sa raspunda la clarificari in timp util adica nu mai târziu de 6 zile înainte de data-limită stabilită pentru depunerea ofertelor.

Avand in vedere faptul ca procedura a fost suspendata până la soluționarea pe fond a contestației, Consiliul va dispune obligarea obligarea autorității contractante să răspundă la solicitările de clarificări și să procedeze în același timp la decalarea termenului de depunere și de deschidere a ofertelor, astfel incat, noua data de depunere și de deschidere a ofertelor sa fie ulterioara (cu minimum 10 zile) publicarii/transmiterii răspunsului autorității contractante.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 278 alin. (2), (4) și (6) din O.U.G. nr.34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de către SC ... SRL în contradictoriu cu S...LA și va dispune continuarea procedurii prin:

- obligarea autorității contractante să răspundă la solicitările de clarificări transmise prin adresa nr. 571/10.04.2015

- publicarea unei erate care să menționeze decalarea termenului de depunere și de deschidere a ofertelor, astfel incat, noua dată de depunere și de deschidere a ofertelor sa fie ulterioară (cu minimum 10 zile) publicarii/transmiterii răspunsului autorității contractante.

Termenul pentru aducerea la indeplinire a dispozițiilor prezentei decizii este de 10 zile de la comunicarea acesteia.

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

...