



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

Str. Stavropoleos nr.6 ..., ..., 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. .../86 .../..., ..., ...

Data: ...

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 9393/02.06.2015 depusă de către SC ... SRL, cu sediul ..., ..., ..., având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... și Cod Unic de Înregistrare ..., formulată împotriva documentației de atribuire elaborată de către, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., b-dul ... nr. 1, ..., în cadrul procedurii de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect: ..., cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal - loturile 1, 4, 5 și 7”, coduri CPV 33111720-4, 51410000-9, 79632000-3, s-a solicitat

Prin contestația nr. 1365/02.06.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 9458/03.06.2015 depusă de către SC ... SRL, cu sediul în ..., str. .. nr. 190B, ..., reprezentată convențional prin Cabinet de Avocat Vass Iulia – Erzsebet cu sediu procesual ales în ..., str. Pictor G. D Mirean r. 6, etaj 1, ..., având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... și Cod Unic de Înregistrare 22088756, formulată împotriva documentației de atribuire elaborată de către, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., b-dul ..., ..., în cadrul procedurii de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE

PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect: ..., cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal - loturile 2, 6 și 7", coduri CPV 33111720-4, 51410000-9, 79632000-3, s-a solicitat:

- în principal, suspendarea procedurii până la soluționarea pe fond a contestației, anularea prevederilor nelegale menționate în cuprinsul documentației de atribuire și în consecință obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice nelegale astfel încât aceasta să fie pusă în concordanță cu dispozițiile legale aplicabile în materia achizițiilor publice și prelungirea corespunzătoare a termenului de depunere a ofertelor;
- în subsidiar, anularea procedurii de atribuire în conformitate cu prevederile art. 209 alin. (1) lit. c) din OUG nr. 34/2006.

Prin contestația nr. 1080/02.06.2015, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 9460/03.06.2015 depusă de către SC ... SRL, cu sediul în ...,, având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... și Cod Unic de Înregistrare ..., formulată împotriva documentației de atribuire elaborată de către, în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ..., b-dul ... nr. 1, ..., în cadrul procedurii de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect: ..., cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal - loturile 1, 3, 4 și 8", coduri CPV 33111720-4, 51410000-9, 79632000-3, s-a solicitat:

- suspendarea procedurii aferentă loturilor 1, 3, 4 și 8 până la soluționarea pe fond a contestației;
- obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice restrictive și nelegale din caietul de sarcini aferent loturilor 1, 3, 4 și 8;
- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire aferente loturilor 1, 3, 4 și 8 după modificarea specificațiilor tehnice cu respectarea tratamentului egal, nediscriminării și proporționalității, aplicabile în materie.

În temeiul art. 273 alin. (1) 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, cele

trei contestații au fost conexate.

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

DECIDE:

În temeiul prevederilor art. 271¹ alin. (2) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul respinge contestația formulată de SC ... SRL în contradictoriu cu

În temeiul dispozițiilor art. 256³ alin. (2) coroborate cu cele ale art. 278 alin. (7) din OUG nr.34/2006, cu modificări și completări ulterioare, Consiliul ia act de renunțarea la contestațiile formulate de SC ... SRL și de SC ... SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă și dispune continuarea procedurii.

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 împotriva documentației de atribuire elaborată de către în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect: ..., cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal - loturile 1, 4, 5 și 7”, coduri CPV 33111720-4, 51410000-9, 79632000-3, solicitând

În fapt, contestatorul arată că din cele 8 loturi care fac obiectul prezentei proceduri un număr de 4 loturi respectiv nr. 1, 4, 5 și 7, adică documentațiile tehnice referitoare la 7 angiografe din totalul de 17 conțin în configurația tehnică minimală câte un „Sistem combo de tomografie prin coerență optică și determinare rezervă fracțională de flux integrat în angiografele compatibile” având o serie de caracteristici tehnice. Mai mult, se subliniază că, în speță, caracteristicile tehnice al sistemului OCT-FFR solicitat conțin cerințe exclusive, aparținând unui singur producător, respectiv firmei Saint Jude SUA, ceea ce, în aprecierea contestatorului, anulează posibilitatea unei concurențe reale și elimină ceilalți producători și ofertanți, chiar dacă aceștia pot avea performanțe, condiții de

calitate și/sau preț superioare.

Pe lângă aspectele anterior menționate, contestatorul prezintă și unele aspecte de ordin tehnic și de performanță, respectiv face o paralelă între două tehnologii/metode de investigare, cu principii de funcționare diferite dar cu rezultate comparabile, menite să completeze activitatea în angiografie, atât în patologia coronariană cât și în patologia cerebro-vasculară și în afecțiunile arteriale periferice, respectiv IVUS (intravascular ultrasound) și OCT (intravascular optical coherence tomography).

Concluzionând contestatorul susține că excluderea tehnologiei IVUS dintr-un proiect de dezvoltare a rețelei de angiografie din România este neîntemeiată atât din punct de vedere economic dar mai ales din punct de vedere tehnologic.

Prin adresa nr. 4980/... .. /03.06.2015, Consiliu a solicitat contestatorului să comunice, în termen de trei zile lucrătoare, copia dovezii constituirii garanției de bună conduită, conform art. 271¹ din OUG nr. 34/2006 cu completările și modificările ulterioare, precum și confirmarea transmiterii sau depunerii, în original, la autoritatea contractantă a garanției de bună conduită, potrivit dispozițiilor art. 271¹ alin. (3) din același act normativ.

Contestatorul a răspuns la solicitarea Consiliului prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 10058/09.06.2015 precizând că își menține integral contestația și afirmația că excluderea tehnologiei IVUS dintr-un astfel de proiect de dezvoltare a rețelei de angiografie din România este discriminatorie și complet neîntemeiată atât din punct de vedere economic și concurențial cât și din punct de vedere tehnologic. Acesta mai adaugă că răspunsul autorității contractante la solicitările de clarificări adresate nu ia în considerare nici unul dintre argumentele tehnologice și nici rezultatele ultimelor opinii avizate în domeniu, respectiv ESC Guidelines 2014, care evidențiază în mod clar diferențele între IVUS și OCT, acestea fiind total în favoarea tehnologiei IVUS. Contestatorul precizează că răspunsul autorității se referă numai la tehnologia OCT și nu aduce nicio informație medicală sau tehnologică importantă și niciun contraargument față de cele expuse prin contestație.

În ceea ce privește constituirea garanției de bună conduită, contestatorul subliniază că această obligație, în condițiile în care Curtea Constituțională a României a anulat posibilitatea de reținere a acesteia în cazul respingerii contestației, este discriminatorie întrucât este îngrădit accesul liber la justiție. Acesta învederează că nu poate bloca suma necesară constituirii garanției de bună conduită și subliniază că CNSC poate lua decizia pe care o consideră legală.

SC ... SRL a formulat contestație împotriva documentației de atribuire elaborată de către, în calitate de autoritate

contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect: ... cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal - loturile 2, 6 și 7”, solicitând:

- în principal, suspendarea procedurii până la soluționarea pe fond a contestației, anularea prevederilor nelegale menționate în cuprinsul documentației de atribuire și în consecință obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice nelegale astfel încât aceasta să fie pusă în concordanță cu dispozițiile legale aplicabile în materia achizițiilor publice și prelungirea corespunzătoare a termenului de depunere a ofertelor;
- în subsidiar, anularea procedurii de atribuire în conformitate cu prevederile art. 209 alin. (1) lit. c) din OUG nr. 34/2006.

Contestatorul apreciază că documentația de atribuire aferentă procedurii de achiziție publică în cauză, conține condiții restrictive și contradictorii, fiind impuse de autoritatea contractantă cu nerespectarea dispozițiilor legale aplicabile în materia achizițiilor publice.

Prin adresa nr. 2144/04.06.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 9661/04.06.2015, SC ... SRL, în temeiul art. 256³ alin. (2) și al art. 278 alin. (7) din OUG nr. 34/2006 formulează cerere de renunțare la contestația nr. 1365/02.06.2015 înregistrată la CNSC sub nr. 9458/03.06.2015. Contestatorul precizează că ulterior depunerii contestației, la data de 02.06.2015 ora 21.36 autoritatea contractantă a publicat în SEAP Răspunsul la solicitările de clarificări nr. ASM Proiect POSCCE: 118/02.06.2015, prin care a acceptat toate solicitările de clarificări învederate de SC ... SRL, modificând astfel cerințele tehnice din caietul de sarcini în mod corespunzător.

SC ... SRL a formulat contestație împotriva documentației de atribuire elaborată de către, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect..., cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal - loturile 1, 3, 4 și 8”, solicitând:

- suspendarea procedurii aferentă loturilor 1, 3, 4 și 8 până la soluționarea pe fond a contestației;
- obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice restrictive și nelegale din caietul de sarcini aferent loturilor 1, 3, 4 și 8;
- obligarea autorității contractante la continuarea procedurii de atribuire aferente loturilor 1, 3, 4 și 8 după modificarea specificațiilor tehnice cu respectarea tratamentului egal, nediscriminării și proporționalității, aplicabile în materie.

Contestatorul apreciază că documentația de atribuire aferentă procedurii de achiziție publică în cauză, conține condiții restrictive și contradictorii, fiind impuse de autoritatea contractantă cu nerespectarea dispozițiilor legale aplicabile în materia achizițiilor publice.

Prin adresa nr. 1684/08.06.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 9930/08.06.2015, SC ... SRL, în temeiul art. 256³ alin. (2) și al art. 278 alin. (7) din OUG nr. 34/2006 coroborate cu art. 406 alin. (1) din Codul de Procedură Civilă, formulează cerere de renunțare la contestația nr. 1080/02.06.2015. Contestatorul precizează că ulterior depunerii contestației, în perioada 02-05.06.2015 autoritatea contractantă a publicat în SEAP un număr de 4 răspunsuri la clarificări tratând inclusiv solicitările SC ... SRL.

Prin adresa nr. 5053/..., ..., .../04.06.2015 Consiliu, în considerarea prevederilor art. 269 din OUG nr. 34/2006, a solicitat autorității un punct de vedere cu privire la suspendarea procedurii solicitată de SC ... SRL.

Prin adresa nr. 138/08.06.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 9971/09.06.2015,, în calitate de autoritate contractantă informează Consiliul despre faptul că SC ... SRL a formulat cerere de renunțare la contestație, solicitând în acest sens să se ia act de această renunțare și să se pronunțe o hotărâre în consecință.

Prin adresa nr. 139/08.06.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 9.../09.06.2015,, în calitate de autoritate contractantă informează Consiliul despre faptul că ... a formulat cerere de renunțare la contestație, solicitând în acest sens să se ia act de această renunțare și să se pronunțe o hotărâre în consecință.

Prin adresa nr. 140/08.06.2015, înregistrată la Consiliu sub nr. 9973/09.06.2015,, în calitate de autoritate contractantă solicită Consiliului respingerea ca tardivă a contestației depusă de SC ... SRL și respectiv a cererii de suspendare formulată de contestator.

În fapt, autoritatea precizează că CNSC i-a solicitat punctul de vedere cu privire la cererile de suspendare a procedurii, însă, în ceea ce privește contestația depusă de SC ... SRL se află în imposibilitatea de a formula acest punct de vedere întrucât

până la emiterea adresei de răspuns nu i-a fost comunicată această contestație. Aceasta subliniază că, în conformitate cu prevederile art. 271 alin. (1) din OUG nr. 34/2006 contestatorul avea obligația de a comunica contestația și autorității contractante, în caz contrar contestația urmând a fi respinsă ca tardiv formulată.

Potrivit documentelor depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de „licitație deschisă” cu fază finală de licitație electronică, pentru atribuirea contractului de achiziție publică de furnizare, având ca obiect „FURNIZARE SISTEME DE ANGIOGRAFIE PENTRU DEZVOLTAREA INFRASTRUCTURII PUBLICE DE CERCETARE - DEZVOLTARE ȘI CREAREA DE NOI INFRASTRUCTURI; Cod SMIS Proiect: ..., cofinanțat prin Fondul European de Dezvoltare Regională, inclusiv amenajare spații, instalare, punere în funcțiune și instruire personal”, coduri CPV 33111720-4, 51410000-9, 79632000-3. 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”.

În ceea ce privește contestația formulată de SC ... SRL, din analiza documentelor aflate la dosarul cauzei, Consiliul reține că aceasta nu este însoțită de garanția de bună conduită prevăzută de art. 271¹ din OUG nr. 34/2006.

Conform prevederilor art. 278 alin. (1) din OUG nr. 34/2006, modificată și completată, Consiliul trebuie să se pronunțe mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar când se constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei.

Potrivit prevederilor art. 271¹ din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare:

„(1) În scopul de a proteja autoritatea contractantă de riscul unui eventual comportament necorespunzător, contestatorul are obligația de a constitui garanția de bună conduită pentru întreaga perioadă cuprinsă între data depunerii contestației/cererii/plângerii și data rămânerii definitive a deciziei Consiliului/hotărârii instanței de judecată de soluționare a acesteia.

(2) Contestația/Cererea/Plângerea va fi respinsă în cazul în care contestatorul nu prezintă dovada constituirii garanției prevăzute la alin. (1).

(3) Garanția de bună conduită se constituie prin virament bancar sau printr-un instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară ori de o societate de asigurări și se depune în original la sediul autorității contractante și în copie la Consiliu sau la instanța de judecată, odată cu depunerea contestației/cererii/plângerii”.

Consiliul reține faptul că, prin deciziile Curții Constituționale a României nr. 5 din data de 15.01.2015 și respectiv nr. 46 din data de 17 februarie 2015, a fost declarată neconstituționalitatea dispozițiilor art. 271² din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, în timp ce obligațiile prevăzute de dispozițiile art. 271¹ privind depunerea garanției de bună conduită, au rămas valabile.

Având în vedere dispozițiile legale evocate mai sus, Consiliul reține că, deși a solicitat contestatorului să comunice, în termen de trei zile lucrătoare, copia dovezii constituirii garanției de bună conduită, conform art. 271¹ din ordonanță, precum și confirmarea transmiterii sau depunerii, în original, la autoritatea contractantă a garanției de bună conduită, potrivit dispozițiilor art. 271¹ alin. (3) din ordonanță, până la data emiterii prezentei decizii, acesta nu s-a conformat solicitării CNSC, devenind astfel incidente dispozițiile art. 271¹ alin. (2) din O.U.G. nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, anterior citate.

În consecință Consiliul constată că, prin neconstituirea garanției de bună conduită odată cu depunerea contestației, SC ... SRL nu a îndeplinit obligația prevăzută la art. 271¹ alin. (3) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare.

În ceea ce privește contestațiile formulate de SC ... SRL și de SC ... SRL, Consiliul reține că cei doi operatori economici au înțeles să renunțe la contestații, potrivit adreselor înregistrate la CNSC sub nr. 9661/04.06.2015, respectiv sub nr. 9930/08.06.2015, ca urmare a măsurilor de remediere adoptate de autoritatea contractantă.

Față de considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 271¹ alin. (2) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge contestația formulată de SC ... SRL, în contradictoriu cu

Având în vedere dispozițiile art. 256³ alin. (2) coroborate cu cele ale art. 278 alin. (7) din OUG nr. 34/2006, cu modificările și completările ulterioare, potrivit cărora "Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației, de renunțarea la aceasta de către contestator", Consiliul ia act de renunțarea la contestațiile formulate de SC ... SRL și de SC ... SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET ...

....