



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et.4,  
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

Nr. 05/70/19 din 17.01.19

La nr. \_\_\_\_\_ din \_\_\_\_\_

**Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate**

mun. Chișinău, str. Korolenko 2/1

**GBG MLD SRL**

mun. Chișinău, str. Tighina 65

**FCPC Data Control SRL**

mun. Chișinău, str. Melestiu 20

Prin prezenta, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestățiilor remite copia deciziei nr. 03D-27-18 din 17.01.19 privind examinarea contestațiilor depuse de către „GBG MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL pe marginea procedurii de achiziție nr. MD-1544443946808 din 18.01.2019, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate privind achiziționarea „proteză totală cimentată de genunchi cu platou tibial fix conform necesităților IMSP IMU și IMSP SCTO pentru anul 2019”.

*Anexă: 10 file.*

**Director general adjunct**

**Irina GUTNIC**



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et. 4,  
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

## DECIZIE

Nr. 030-27-19 Data: 17.01.19

*privind soluționarea contestațiilor formulate de către „GBG MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL înregistrate la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/696/18 la data de 17.12.2018 și, respectiv, nr. 02/703/18 la data de 20.12.2018, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1544443946808 din 18.01.2019*

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/696/18 din 17.12.2018, depusă de către „GBG MLD” SRL cu sediul în mun. Chișinău, str. Tighina 65, of. 607 nr. de identificare (IDNO): 1003600117582, tel. (022) 54-91-21, e-mail: office@gbg.md, și contestația nr. 02/703/18 din 20.12.2018, depusă de către FCPC „Data Control” SRL, cu sediul în mun. Chișinău, str. Melestiu 20, nr. de identificare (IDNO): 1003600007935, tel. (022) 27-37-12, e-mail: contact@datacontrol.md, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1544443946808 din 18.01.2019, privind achiziționarea „proteză totală cimentată de genunchi cu platou tibial fix conform necesităților IMSP IMU și IMSP SCTO pentru anul 2019”, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate (în continuare – CAPCS), cu sediul în mun. Chișinău, str. Korolenko 2/1, tel. 022884425, e-mail: office@capcs.md.

În scopul examinării contestației, Agenția a organizat la data de 03.01.2019, ora 13:30, ședință deschisă la care au participat reprezentanții contestatorilor și ai autorității contractante.

### **Pretențiile contestatorului „GBG MLD” SRL**

În calitatea sa de persoană interesată, „GBG MLD” SRL informează despre intenția sa de a participa la licitația deschisă nr. MD-1544443946808, desfășurarea căreia este preconizată pentru data de 18.01.2019. Contestatorul susține că urmare a studierii documentației de atribuire, s-a depistat că specificațiile tehnice restricționează accesul mai multor producători care doresc să participe la procedura de achiziție publică menționată.

În acest context, „GBG MLD” SRL contestă specificația tehnică pentru lotul nr. 1 „Proteză totală cimentată de genunchi cu platoul tibial fix”. Acesta comunică faptul că la „componenta tibială” se solicită să fie confecționată din aliaj de titan.

Contestatorul menționează că această cerință restrânge accesul liber la participare și a altor producători care utilizează alte aliaje pentru confecționarea componentelor tibiale, cum ar fi aliajele de CoCr.

Operatorul economic contestator informează că aliaj de titan folosesc doar producătorii „Zimmer-Biomet” și „Smith&Nephew”, pe când alți producători mari cum ar fi „Johnson&Johnson”, „Stryker”, „Lima”, folosesc alte aliaje metalice la producerea componentelor tibiale, care nu sunt cu nimic mai inferioare decât aliajul de titan. Acesta mai susține că însuși „Zimmer-Biomet”, folosește aliajul de CoCr pentru proteza „Vanguard”.

Totodată, „GBG MLD” SRL comunică faptul că pentru „augmente tibiale” autoritatea contractantă a solicitat ca acestea să fie confecționate din aliaj de titan și să fie sterilizate cu radiații „Gamma în atmosferă de azot”, fapt prin care se limitează participarea altor operatori economici la procedura de achiziție publică din speță, care sterilizează componentele cu radiații Gamma, dar nu în atmosferă de azot, ci în vid sau alte gaze. Contestatorul susține că „Zimmer-Biomet” SRL și „Stryker” sunt producătorii, care utilizează sterilizarea în atmosfera de azot, însă alți mari producători utilizează alte tipuri de sterilizare cu raze Gamma, precum în vid sau sterilizare cu oxid de etilenă, iar printre aceștia se enumeră: „Johnson&Johnson”, „Smith&Nephew”, „Lima”, „Corine”. Prin urmare operatorul economic contestator consideră că solicitarea expresă ca sterilizarea să fie efectuată în atmosferă de azot restrânge posibilitatea participării companiilor menționate.

Astfel, contestatorul afirmă că cerințele menționate sunt restrictive, nu sunt atât de esențiale și reprezintă un obstacol nejustificat pentru mai mulți producători care nu pot oferi produsele lor la procedura de achiziție publică contestată, invocând în acest sens prevederile art. 37 alin. (7) din Legea nr. 131/15 și pct. 21 din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016.

Totodată, contestatorul menționează că prin cerințele impuse de către autoritatea contractantă se încalcă principiul asigurării concurenței în domeniul achizițiilor publice, iar cerințele prevăzute în caietul de sarcini contravin prevederilor Legii nr. 131/15. Mai mult, acesta susține că prin aprobarea caietului de sarcini, membrii grupului de lucru din start au exclus posibilitatea de a concura pentru mai mulți operatori economici din Republica Moldova, care sunt distribuitori a endoprotezelor de calitate. De asemenea, „GBG MLD” SRL afirmă că prin modificarea specificațiilor tehnice, autoritatea contractantă va avea mai multe oferte și nu va fi încălcat principiul utilizării eficiente a banilor publici.

Reieșind din cele expuse, „GBG MLD” SRL solicită modificarea specificațiilor tehnice la procedura de achiziție publică nr. MD-1544443946808, astfel încât să fie respectată legislația din domeniul achizițiilor publice și să fie asigurat accesul neîngrădit al operatorilor economici la procedura de achiziție publică nominalizată.

### **Pretențiile contestatorului FCPC „Data Control” SRL**

În calitatea sa de persoană interesată, FCPC „Data Control” SRL menționează că la data de 10.12.2018 a fost publicat anunțul de participare privind desfășurarea licitației deschise nr. MD-1544443946808. Contestatorul consideră că specificațiile tehnice prevăzute în documentația de atribuire sunt limitative și favorizează anumiți producători. Acesta susține că potrivit Organizației Mondiale de Standardizare (ISO), în standardul ce ține de materialele folosite pentru implanturile chirurgicale ICS.040.40 ISO/TC150/SC1, este specificat, atât folosirea titanului (ISO 5832-2:2018) și a aliajelor acestuia cu Al (ISO 5832-2:2018), cât și a aliajelor CoCr cu câteva metale: CoCrMd (ISO 5832-4); CoCrTiNi (ISO 5832-5). Mai mult, contestatorul susține că majoritatea producătorilor de endoproteze folosesc atât aliajul de CoCr, cât și aliaj de titan, exemplul fiind producătorul de top „Zimmer Biomed”, care folosește pentru endoproteza de genunchi „NextGen” – tibia confecționată din aliaj de titan, iar în endoproteza „Vanguard” folosește, atât tibia din aliaj de titan, cât și cea de CoCr, la alegere.

Contestatorul comunică faptul că duritatea aliajului de CoCr este mai mare, având o densitate mai înaltă ( $8,3 - 8,4 \text{ kg/dm}^3$ , în dependență de aliaj) și un coeficient de elasticitate mai mare ( $215 - 240 \text{ kN/mm}^2$ ). Totodată, FCPC „Data Control” SRL informează că din cauza densității mai mici a endoprotezelor din aliajul de titan, rezultă faptul că acestea sunt mai ușoare decât cele de CoCr și totodată, având un grad mai mic de elasticitate ( $100 - 105$ ) este mai aproape de cel al osului, dar nesemnificativ.

Astfel, operatorul economic contestator consideră că în cazul endoprotezei cimentate ar fi corect să fie luate în considerare nu atât apropierea elasticității materialului din care este confecționat acesta, cât și caracteristicile fizice ale cimentului ortopedic, care servește ca substanță intermediară între endoproteză și structura osoasă, respectiv suprafața de contact dintre acestea fiind redusă la minim.

De asemenea FCPC „Data Control” SRL informează că studiile demonstrează că în unele cazuri, deși aliajele de CoCr au o pasivitate excelentă în contact cu țesuturile umane (biocompatibilitate), unele persoane ar putea avea reacții alergice în cazul difuziei unor componente ale aliajului în țesuturile umane, aceste cazuri fiind extrem de rare. Prin urmare, reieșind din cerințele expuse pentru lotul nr. 1 „Proteză totală cimentată de genunchi cu platou tibial fix” și pentru a permite participarea la procedura de achiziție publică în cauză, contestatorul susține că cerința privind materialul tibiei de titan să fie înlocuită cu sintagma „și aliaje de titan sau din aliaje de CoCr, opțional, la necesitate acoperit cu aliaj de titan”. Contestatorul consideră că această variantă este optimală pentru a pune capăt dezbaterilor dintre operatorii economici în ceea ce privește materialul pentru tibia.

Astfel, FCPC „Data Control” SRL solicită efectuarea următoarelor modificări în documentația de atribuire:

**Poziția 1.2 „Componentă tibială”** – „să fie confecționată din aliaj de titan sau CoCr, opțional la necesitate să fie acoperit cu aliaj de titan”. La acest aspect contestatorul menționează că parametrul tehnic „Componenta tibială să prezinte posibilitatea de supra stabilizare și de transformare în proteză de revizie prin atașarea de tije de extensie scurte, în funcție de necesitățile intra operatorii” face referire directă la proteza „NextGena” a producătorului „Zimmer Biomed”. Prin urmare, acesta solicită separarea componentei primare de cea de revizie, deoarece există mai mulți producători care, pentru atașarea tijei de extensie folosesc sistemul de fixare pe componenta tibială de revizie, astfel se atinge o stabilizare și se mărește rata de supraviețuire pe termen lung a protezei de genunchi, fără a fi necesare alte mijloace suplimentare de stabilizare mecanică, or producătorul singur decide modul de atașare a tijei de extensie, și tipul componentului tibial pentru conectare.

**Poziția 1.1 „Componenta femurală”** – „să fie confecționată din aliaj Cobalt-Crom (CoCr) sau opțional la necesitate Cobalt-Crom acoperire cu Titan”. Contestatorul menționează că această modificare este necesară și rezultă din solicitarea modificării poziției 1.1 „Componentă tibială”.

**Poziția 1.3 „Augmente tibiale”** – „să fie confecționată din aliaj de titan sau CoCr; Sterilizate cu radiații Gamma în atmosferă de azot sau ETO (etilenoxid)”.

**Poziția 1.4 „Tija de extensie”** – să fie confecționată din aliaj de titan sau CoCr; Sterilizate cu radiații Gamma în atmosferă de azot sau ETO (etilenoxid)”.

**Poziția 1.5 „Insert de polietilenă”** – contestatorul solicită excluderea sintagmei „polietilenă cu greutate moleculară ultra înaltă (UHMWPE)”, deoarece se solicită proteză de genunchi cu platou fix, iar UHMWPE se folosește mai des la conceptul de dublă mobilitate, pentru proteza de genunchi complet anatomică sau de tip balama.

**Poziția 1.6 „Componentă patelară”** – contestatorul solicită excluderea sintagmei „polietilena cu greutate moleculară ultra înaltă (UHMWPE)”, deoarece se solicită proteză de genunchi cu platou fix, iar UHMWPE se folosește mai des la conceptul de dublă mobilitate, pentru proteza de genunchi complet anatomică sau de tip balama.

### **Argumentele autorității contractante**

CAPCS comunică faptul că pretențiile expuse de către operatorul economic „GBG MLD” SRL sunt neîntemeiate și nu pot fi luate în considerare din următoarele motive:

Protezele totale cimentate de genunchi cu platou tibial fix sunt confecționate nu doar de către producătorii „Zimmer” și „Stryker”, ci și de către „Sanatmetal” și „Surgival”. Astfel, autoritatea contractantă susține că există mai mulți producători care confecționează proteze totale cimentate la genunchi cu platou fix din aliaj de titan, dar pentru a elimina definitiv această problemă CAPCS informează că va examina în detaliu cerința privind materialul componentei tibiale.

Totodată, autoritatea contractantă menționează că operatorii economici contestatori „GBG-MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL au contestat în repetate rânduri solicitările beneficiarilor finali, în partea ce ține de caracteristicile tehnice pentru acest lot și anume materialul de confecționare a componentei tibiale, referindu-se la faptul că aliajul de CoCr este mai bun în calitate.

CAPCS afirmă că dintre cei trei indicatori cheie ce reflectă calitatea unei proteze totale cimentate de genunchi cu platou tibial fix se enumeră longevitatea, biocompatibilitatea și formarea fisurilor. Acesta menționează că aliajul de CoCr se comportă mult mai bine pe al treilea indicator, numai în comun cu un platou tibial mobil, deoarece calitatea materialului lustruit nu lasă nici o posibilitate de formare a fisurilor urmare a frecării insertului de polietilenă.

Astfel, autoritatea contractantă consideră că în cazul din speță o îmbinare mai potrivită a componentelor protezei de genunchi cu platou tibial fix este atunci când componenta tibială este confecționată din aliaj de titan, deoarece aceasta nu implică formarea fisurilor, iar combinarea componentelor de calitate solicitată va exclude crearea de complicații post-operatorii și uzura mai rapidă a părții posterioare a insertului.

Autoritatea contractantă informează că un criteriu important în solicitarea acesteia a fost durabilitatea și biocompatibilitatea titanului, fapt demonstrat de statisticile și practicile din ultimii ani, precum și de datele din registrul australian. Mai mult, aceasta susține că potrivit cercetărilor efectuate, utilizarea unei componente din aliaj de CoCr conduce la o pierdere tibială mediană semnificativ mai mare decât în cazul aliajului de titan.

Cu referire la cerința de sterilizare a augmentelor tibiale „Sterilizate cu radiații Gamma în atmosfera de azot”, autoritatea contractantă informează despre faptul că aceasta va fi exclusă pentru a asigura posibilitatea oferirii produselor de la mai mulți producători, care să corespundă cerințelor tehnice solicitate. Totodată, CAPCS remarcă faptul că specificațiile tehnice au fost întocmite astfel încât să corespundă scopului urmărit de beneficiarii finali. Autoritatea contractantă susține că asupra calității și performanțelor componentei tibiale din aliaj de titan, specialiștii din cadrul comisiei de endoprotezare s-au expus foarte detaliat în cadrul ședințelor de examinare a contestațiilor depuse pe marginea altor proceduri de achiziții publice.

Totodată, prin punctul de vedere depus suplimentar în adresa Agenției, autoritatea contractantă comunică faptul că pretențiile expuse de către operatorul economic FCPC „Data Control” SRL în contestație sunt neîntemeiate, or protezele totale cimentate de genunchi cu platou tibial fix care pot fi transformate în proteze de revizie sunt confecționate nu doar de către producătorii „Zimmer” și „Striker”, ci și de către producătorii „Sanatmetal”, „Surgival”, „Link”. Astfel, autoritatea contractantă menționează că pretenția contestatorului FCPC „Data Control” SRL de separare a componentei primare de cea de revizie nu este argumentată.

Referitor la pct. 1.5 și 1.6 din contestația operatorului economic FCPC „Data Control” SRL, CAPCS comunică faptul că acestea sunt cerințele înaintate de către beneficiarii finali, iar careva dovezi privind imposibilitatea ofertării unor produse similare sau privind încălcarea principiilor de reglementare a relațiilor privind achizițiile publice, operatorul economic contestator sus-menționat nu a prezentat.

Totodată, autoritatea contractantă invocă dispozițiile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/15, care prevede că specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite.

Prin urmare, CAPCS menționează faptul că oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte în funcție de necesitățile obiective ale acesteia, invocând în acest sens prevederile pct. 20 subpct. 1) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016.

Reieșind din cele expuse, autoritatea contractantă susține că specificațiile tehnice contestate de către FCPC „Data Control” SRL la pct. 1.2, 1.5 și 1.6, urmează a fi apreciate ca o necesitate a beneficiarilor finali ce nu poate fi neglijată.

#### **Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:**

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/15 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

Luând în considerare faptul că „GBG MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL au înaintat pretenții pe marginea documentației de atribuire a aceleiași proceduri de achiziție publică, în temeiul prevederilor art. 84 alin. (7) din Legea nr. 131/15, în scopul pronunțării unei soluții unitare, Agenția constată oportună conexarea contestațiilor.

Procedând la examinarea în fond a contestațiilor, Agenția reține că potrivit art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/15, specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite.

Analizând pretențiile formulate de către operatorii economici contestatori, se constată faptul că „GBG MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL își exprimă dezacordul în legătură cu specificațiile tehnice ale bunului solicitat de către autoritatea contractantă, considerând că acestea sunt restrictive și reprezintă

obstacole nejustificate pentru mai mulți operatori economici, care nu pot oferi produsele lor la procedura de achiziție publică din speță.

Astfel, potrivit anunțului de participare publicat în Buletinul achizițiilor publice prin intermediul SIA „RSAP”, CAPCS își exprimă intenția de a achiziționa proteză totală cimentată de genunchi cu platoul tibial fix, indicând expres cerința ca componenta tibială, componenta femurală, augmentele tibiale și tijele de extensie să fie confecționate din aliaj de titan.

Cu referire la pretențiile invocate de către „GBG MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL în legătură cu indicarea în anunțul de participare a unei cerințe, considerată de către contestatori ca și restrictivă, care prevede că componentele sus-menționate să fie confecționate doar din aliaj de titan, Agenția apreciază că oportunitatea achiziționării de produse de o anumită calitate, precum și specificațiile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, conform necesităților obiective ale acesteia, relevante în acest caz fiind dispozițiile pct. 20 subpct. 1) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 667 din 27.05.2016.

Prin urmare, fiind vorba despre o măsură restrictivă și aplicabilă operatorilor economici care comercializează proteze totale cimentate de genunchi cu platoul tibial fix a căror componente nu sunt confecționate din aliaj de titan, ci din aliaj de CoCr, urmează a fi stabilit dacă măsura menționată poate fi considerată justificată dintr-un motiv imperativ de interes general. Cu privire la acest aspect, Agenția apreciază că indicarea condiției ca componenta tibială, componenta femurală, augmentele tibiale și tijele de extensie să fie confecționate din aliaj de titan, reprezintă o condiție pentru asigurarea calității și, indispensabil, menită să asigure sănătatea pacienților. Totuși, această justificare ar urma să fie analizată prin prisma principiului proporționalității, statuat la art. 7 din Legea nr. 131/15.

La acest aspect, Agenția apreciază faptul că prin respectarea principiului proporționalității, pot fi impuse astfel de restrângeri numai în cazul în care acestea sunt necesare și numai dacă răspund efectiv obiectivelor de interes general sau necesității protejării drepturilor și libertăților celorlalți.

În acest context, este de menționat faptul că protecția pacienților care vor beneficia de protezele totale cimentate de genunchi cu platoul tibial fix, precum și calitatea acestor bunuri pot constitui motive imperative de interes general care pot justifica o restrângere de genul celei contestate.

Totodată, Agenția menționează că operatorii economici contestatori nu au prezentat probe concludente, care ar face dovada existenței doar a unei singure companii care produce endoproteze totale cimentate de genunchi cu platoul tibial fix a căror componente sunt din aliaj de titan, ci din contra au enumerat cel puțin două companii, la care se mai adaugă încă două companii enumerate de către autoritatea contractantă. În acest sens, argumentele invocate de către aceștia atât în contestații,



cât și în cadrul ședinței deschise de examinare a contestațiilor urmează a fi apreciate de către Agenție drept declarative și lipsite de probe concludente.

Astfel, reieșind din cele menționate și având în vedere că necesitatea achiziționării unui bun de o anumită calitate, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru aceasta sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în funcție de necesitățile obiective și de priorități, Agenția va respinge pretențiile invocate de către operatorii economici contestatori, în partea ce ține de cerința privind aliajul componentelor protezei totale cimentate de genunchi cu platoul tibial fix.

Cu referire la pretențiile operatorului economic FCPC „Data Control” SRL în legătură cu cerința autorității contractante, care a stabilit expres ca „componenta tibială să prezinte posibilitatea de supra stabilizare și de transformare în proteza de revizie prin atașarea de tije de extensie scurte, în funcție de necesitățile intra operatorii”, Agenția reține intenția și argumentele autorității contractante de a achiziționa un produs care să corespundă necesităților sale, or potrivit art. 37 alin. (4) din Legea nr. 131/15, specificațiile tehnice ale obiectului achiziției trebuie să corespundă cerințelor autorității contractante privind calitatea, eficiența, testarea, securitatea, dimensiunile, simbolurile, terminologia, ambalajul, modul de transportare, marcarea, etichetarea, procesele și metodele de producere, precum și procedeele de determinare a conformității lui cu cerințele din documentația de atribuire. La acest aspect, Agenția menționează că operatorul economic contestator nu a prezentat argumente justificative cu privire la oportunitatea separării componentei tibiale primare de cea de revizie, mai mult, contestatorul nu a demonstrat care este legătura cauzală între expunerea specificației tehnice menționate-supra și îngrădirea dreptului său de a participa la procedura de achiziție publică din speță, or argumentele invocate de către acesta în textul contestației precum că specificația tehnică menționată face trimitere la proteza producătorului „Zimmer Biomed” SRL sunt declarative fără a fi bazate pe probe pertinente în acest sens.

În legătură cu pretențiile operatorului economic contestator FCPC „Data Control” SRL referitor la cerința solicitată pentru poziția „Insert de polietilenă” și „Componentă patelară”, Agenția reține că potrivit specificațiilor tehnice prevăzute în documentația de atribuire, CAPCS a prevăzut expres ca componentele menționate-supra să fie confecționate din polietilenă cu greutate moleculară ultra înaltă (UHMWPE). Astfel, examinând legalitatea cerinței respective, Agenția reține că operatorul economic contestator a invocat faptul că această cerință trebuie exclusă deoarece se solicită proteză de genunchi cu platou fix, iar UHMWPE se folosește **mai des** la conceptul de dublă mobilitate. Astfel, din cele menționate de către FCPC „Data Control” SRL în textul contestației, Agenția constată că specificația tehnică nominalizată nu contravine legislației din domeniul achizițiilor publice, or însuși contestatorul nu a negat faptul că insertul de polietilenă și componenta patelară

confeționat din polietilenă cu greutate moleculară ultra înaltă (UHMWPE) nu se folosește pentru proteza de genunchi cu platou fix, acesta doar a menționat faptul că materialul dat se folosește **mai des** la conceptul de dublă mobilitate, fără a prezenta în acest sens, explicații sau dovezi care ar demonstra ilegalitatea indicării cerinței nominalizate în documentația de atribuire, în același timp, pretenția nefiind categorică lasă de prezumat că insertul de polietilenă poate fi folosit nu doar la conceptul de dublă mobilitate. Prin urmare, Agenția va respinge pretențiile contestatorului FCPC „Data Control” SRL pe acest aspect, or specificațiile tehnice sunt stabilite reieșind din necesitățile obiective ale autorității contractante, iar operatorul economic contestator nu a făcut dovada că sintagma „confeționat din polietilenă cu greutate moleculară ultra înaltă (UHMWPE)”, restricționează accesul operatorilor economici la procedura din speță.

Cu referire la pretențiile operatorilor economici contestatori „GBG MLD” SRL și FCPC „Data Control” SRL privind cerința autorității contractante prin care se solicită expres ca augmentele tibiale să poată fi sterilizate cu radiații GAMMA în atmosfera de azot, Agenția reține că autoritatea contractantă, atât prin punctul său de vedere nr. Rg02-5814 din 28.12.2018, cât și în cadrul ședinței deschise de examinare a contestației a confirmat faptul că cerința menționată va fi exclusă, prin urmare se constată că aceasta a acceptat în mod tacit pretențiile invocate de către operatorii economici contestatori. Totuși, reieșind din faptul că la momentul actual autoritatea contractantă nu a modificat cerința menționată, Agenția va admite pretențiile formulate de către contestatori pe acest aspect și va dispune măsuri de remediere în sensul excluderii/modificării respectivei cerințe, în conformitate cu prevederile art. 86 alin. (3) din Legea nr. 131/15.

Reieșind din cele expuse, în conformitate cu prevederile art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1) și art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3), alin. (4) și alin. (9) din Legea nr. 131/15, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

#### d e c i d e:

1. Se admit parțial contestațiile înregistrate cu nr. 02/696/18 din 17.12.2018, depusă de către „GBG MLD” SRL și nr. 02/703/18 din 20.12.2018, depusă de către FCPC „Data Control” SRL pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1544443946808, privind achiziționarea „proteză totală cimentată de genunchi cu platou tibial fix conform necesităților IMSP IMU și IMSP SCTO pentru anul 2019”, inițiată de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate, în partea ce ține de modificarea cerinței privind sterilizarea augmentelor tibiale cu radiații GAMMA în atmosfera de azot;

2. Se obligă Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate, ca măsură de remediere, în termen de până la 5 zile de la primirea prezentei decizii, să excludă /

modifice cerința privind sterilizarea augmentelor tibiale cu radiații GAMMA în atmosfera de azot cu respectarea prevederilor art. 37 din Legea nr. 131/15;

3. Se obligă Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate să prelungească termenul de depunere la procedura de achiziție publică nr. MD-1544443946808 cu cel puțin 7 zile din data publicării modificărilor dispuse;

4. Se obligă Centrul pentru Achiziții Publice Centralizate în Sănătate să raporteze Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor cu privire la realizarea remediilor impuse prin prezenta decizie.

*Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în instanța judecătorească competentă.*

**Președintele completului**

**Iacob PLĂMĂDEALĂ**

**Membru**

**Petru OPREA**

**Membru**

**Eugenia ENI**