



În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația cu nr. 1524/22.07.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 38335/23.07.2021, formulată de către ... S.R.L. cu sediul în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată prin „...”, cu sediul profesional în ..., împotriva documentației procedurii de achiziție publică organizată prin licitație deschisă de către ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii acordului-cadru de furnizare, având ca obiect *„DEZINFECTANTI și ANTISEPTICE 2021 SPITAL+UPU+MEDICINA LEGALA”*, în ce privește Lotul nr. 3 *“Dezinfectant de nivel înalt pt. aeromicrofloră - Biocid tip 2 - 120 BUC SA FIE OK”*, Lotul nr.4 *“ Dezinfectant rapid de nivel înalt , soluție gata de utilizare prin pulverizare pt. suprafețe și dispozitive medicale – Biocid tip 2”*, Lotul nr. 7 *“ Antiseptic pe bază de alcool pt.dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare cu ingrediente de protecție a pielii cu dare în folosință a dozatorului cu senzor pe durata acordului cadru – Biocid tip 1”* și Lotul nr. 11 *“ Loțiune de îngrijire a pielii pentru mâini”*, se solicită obligarea autorității contractante modificarea Caietului de sarcini în sensul celor susținute în contestație și obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației, în sumă de 2200 lei.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ... S.R.L., critică documentația procedurii de atribuire antementionată, în ce privește Loturile 3, 4, 7 și 11, solicitând modificarea prevederilor din Caietul de sarcini în sensul celor susținute în contestație.

Prin contestația 1524/22.07.2021, înregistrată la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 38335/23.07.2021, ... S.R.L., aduce o serie de critici la documentația Loturilor 3, 4, 7 și 11, solicitând modificarea, completarea, înlocuirea, precizarea, după caz a cerințelor din Caietul de sarcini.

1. Prealabil, contestatorul precizează că documentația de atribuire a fost publicată în SEAP la data de 14.07.2021 și, având în vedere că valoarea estimată a achiziției este între 2.127.888 lei și 12.222.497,28 lei, în raport de dispozițiile art. 8 (1) lit. a) LEGE, a formulat prezenta contestație în termen legal.

2. Pe fond, contestatorul învederează:

2.1. Referitor Lot 3 – *"Dezinfectant de nivel înalt pt. aeromicrofloră - Biocid tip 2"*

2.1.1. Având în vedere destinația dezinfectantului de: infecția acromicroflorei din săli de operație, de naștere, de pansamente, de tratamente, saloane de bolnavi, cabinele de consultații, grupuri sanitare, autosanitare etc, să fie compatibil cu materialul suprafețelor a echipamentelor critice și semicritice ce urmează a fi dezinfectate, iar modul de realizare a dezinfecției să se realizeze prin pulverizare/nebulizare, adică pe cale aeriană.

Astfel, petentul solicită obligarea autorității contractante să impună operatorilor economici nu numai dovedirea activităților solicitate prin teste realizate conform standardelor specializate stabilite prin standardul general EN 14885:2015 (care se referă la suportul de dezinfectat suprafețele), dar și/sau prin teste efectuate conform standardului EN 17272 *"Chemical disinfectants and antiseptics. Methods of airborne room disinfection by automated process. Determination of bactericidal, mycobactericidal, sporicidal, fungicidal, yeasticidal, virucidal and phagocidal activities"* singurul standard european specializat în evaluarea eficienței produselor de dezinfecție pe cale aeriană.

... S.R.L. arată că pentru alegerea criteriilor dezinfectantului, relevante pentru situația în discuție acum sunt arătate în art.22 ANEXA nr.1 la OMS nr.961/2016, citând:

" ART. 22 Criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor sunt următoarele:

a) de activitate adaptat obiectivelor fixate, i) natura suportului care urmează să fie tratat"

Dovada eficacității dezinfectantului dorit de achizitoare - pentru dezinfecția AERULUI/PE CALE AERIANA - este irelevantă dacă se apreciază în funcție de standardele menționate în EN 14885:2015 (care nu au în vedere asemenea suport de dezinfectat).

Autorul are în vedere și situația că standardul EN 17272 este unul european, alegerea sa prioritară pentru stabilirea conformității dezinfectantului dorit a fi achiziționat de autoritatea contractantă cu natura suportului de dezinfectat fiind corespunzătoare prevederilor de selectare a specificațiilor tehnice descrise în art.156 (1) lit.b) L.nr.98/2016: *„(1) Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel național, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificațiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalități:*

b) *prin trimitere la specificații tehnice și, ca ordine de prioritate, la standarde naționale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referință tehnice instituite de către organismele de standardizare europene (...);*"

2.1.2. Contestatorul Solicitam obligarea autoritatea contractantă și la schimbarea modului de efectuare a analizei comparative a ofertelor, acum aceasta fiind 11. Analiza comparativă: va avea în vedere prețul unui litru la soluție la lucru pe un m³ de încăpere, pe care ofertantul o va preciza indicând pagina și aliniatul din aviz la care se găsesc concentrațiile și timpul de acțiune (preț care va fi utilizat la compararea ofertelor)

În sensul adoptării formulării (cvasigeneral utilizate în sfera medicala) „*va avea în vedere prețul unei cantități de soluție de lucru necesare dezinfectiei unui mc de volum încăpere pe întreg spectrul de activitate stabilit în timpul de contact maxim de 60 minute*”, iar dacă solicitarea ... S.R.L. de la pct.2.1.1. va fi admisă, cu inserția sintagmei (la finalul enunțului) „*așa cum rezulta din rapoarte de testare conform EN17272*".

Chiar și tabelul final al Caietului de sarcini lot acreditează cererea ... S.R.L., susține petentul, însăși autoritatea contractantă considerând ca relevante sunt datele privind cantitatea de dezinfectant utilizată pentru dezinfectia unui mc de aer și prețul acestei cantități, iar nu prețul unui litru de soluție de lucru.

2.2. Cu privire la Lotul 4 " *Dezinfectant rapid de nivel înalt, soluție gata de utilizare prin pulverizare pt suprafețe și dispozitive medicale - Biocid tip 2*", petentul solicită obligarea autorității contractante la admiterea în competiție și a dezinfectanților clasificați DISPOZITIVE MEDICALE.

Se arată că prin diverse specificații ale Caietului de sarcini, autoritatea contractantă impune ofertarea numai de dezinfectanți clasificați PRODUSE BIOCID, deși o bună parte din suporturile de dezinfectat sunt DISPOZITIVE MEDICALE.

Ca urmare, se impune și accesul dezinfectanților special destinați dezinfectiei DISPOZITIVELOR MEDICALE, considerați la rândul lor DISPOZITIVE MEDICALE conform definițiilor legale stabilite prin art. 2 pct.1 REGULAMENTUL UE nr.745/2017 privind dispozitivele medicale, aplicabil direct în statele UE de la data de 20.05.2020:

" *În sensul prezentului regulament, se aplică următoarele definiții:* (...)

De asemenea, sunt considerate a fi dispozitive medicale următoarele produse: (...)

- *produsele destinate în mod special curățării, dezinfectării sau sterilizării dispozitivelor menționate la articolul 1 alineatul (4), precum și ale acelor menționate la primul paragraf de la acest punct;*"

Iar la art.2 pct.2 REGULAMENT se precizează: "2. „*accesoriu pentru un dispozitiv medical*" înseamnă un articol care, deși nu este un dispozitiv medical, este destinat de către producătorul său a fi utilizat împreună cu unul sau mai multe dispozitive medicale astfel încât să faciliteze în mod specific utilizarea dispozitivului medical sau dispozitivelor medicale în conformitate cu scopul sau scopurile lor propuse sau să contribuie în mod

specific și direct la funcționalitatea medicală a dispozitivului sau dispozitivelor medicale în ceea ce privește scopul sau scopurile lor propuse".

Din aceasta perspectiva legală, DISPOZITIVELE MEDICALE trebuie dezinfectate cu dezinfectanți clasificați DISPOZITIVE MEDICALE.

În cazul admiterii cererii, autoritatea contractantă trebuie să indice cerințele pentru ofertarea de dezinfectanți clasificați DISPOZITIVE MEDICALE (avizul de funcționare emis de A.N.M.D.M.R., certificatul de marcaj CE - cu încadrarea în categoria dispozitiv medical cât și recomandările producătorului cu privire la eficacitatea produsului și indicațiile de utilizare - art.7 (3) OMS nr.961/2016).

2.3. Referitor Lot 7 " *Antiseptic pe bază de alcool pt. dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare cu ingrediente de protecție a pielii cu dare în folosință a dozatorului cu senzor pe durata acordului cadru - Biocid tip 1*"

2.3.1. În temeiul obligației de informare puse în sarcina oricărei autorități contractante prin art. 154 L.nr.98/2016 și având în vedere lipsa de precizie a cerinței "Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante tot necesarul de dozatoare pentru întreaga perioadă de \ a labilitate a acordului cadru", contestatorul solicită obligarea autorității contractante la indicarea numărului de dozatoare necesare desfășurării normale a activității unității sale spitalicești.

Informația este necesară pentru promovarea unei oferte de preț corecte (avându-se în vedere că punerea la dispoziție a dozatoarelor respective se face cu titlu gratuit, iar prețul acestor dozatoare trebuie inclus în oferta), apreciază autorul.

2.3.2. ... S.R.L. solicită obligarea autorității contractante la înlocuirea unității de măsură "ROLĂ" din Anexa nr. 1 la Caietul de sarcini, cu unitatea de măsură prevăzută de sistemul metric de măsurare adecvata scopului achiziției („dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare")

Autorul consideră că aceasta unitate de măsură este MILILITRUL, în acest mod comensurându-se cantitatea de produs necesară unei proceduri de dezinfecție igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare.

2.3.3. Totodată, contestatorul solicită obligarea autorității contractante la înlocuirea aprecierii necesarului de dezinfectant prin estimarea cantității în litri de produs (existentă în prezent) cu cea bazată pe numărul de proceduri de dezinfecție igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare.

În acest fel, se pune în acord estimarea din ANEXA nr. 1 la Caietul de sarcini (mai sus citată) cu modul în care se face analiza comparativă a ofertelor, subliniindu-se faptul că scopul achiziției este procurarea unei cantități de produs necesare pentru efectuarea unui anumit număr de proceduri de dezinfecție, iar nu a unei cantități de produs generatoare a unui număr variabil/indefinit de asemenea proceduri de dezinfecție.

Schimbarea modului de apreciere a necesarului de produs pentru dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare nu are nicio influență asupra valorii estimate a lotului, operatorii economici interesați trebuind să înainteze oferte financiare în limita acestei valori estimate.

2.4. În ce privește Lotul 11 " *Loțiune de îngrijire a pielii pentru mâini*".

În temeiul obligației de informare puse în sarcina oricărei autorități contractante prin art.154 L.nr.98/2016 și având în vedere lipsa de precizie a cerinței *"Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante tot necesarul de dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru"*, contestatorul solicită obligarea autorității contractante la indicarea numărului de dozatoare necesare desfășurării normale a activității unității sale spitalicești.

Informația este necesară pentru promovarea unei oferte de preț corecte (avându-se în vedere ca punerea la dispoziție a dozatoarelor respective se face cu titlu gratuit, iar prețul acestor dozatoare trebuie inclus în oferta).

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 39231/28.07.2021, autoritatea contractantă ... a transmis Consiliului, cât și contestatorului, *"Clarificarea de remediere la contestația nr. 1524/22.07.2021 înregistrată la registratura SJUSM cu nr. 14676/26.07.2021, formulată de ... SRL"*, prin care aduce o serie de clarificări de remediere prevederilor Caietului de sarcini la Loturile 3, 4, 7 și 11, respectiv punctelor 2.1.2., 2.2., 2.3.1., 2.3.2. și 2.4. din contestație.

Prin adresa cu nr. 14989/29.07.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 39575/29.07.2021, autoritatea contractantă ... formulează punct de vedere cu privire la contestația depusă de către ... S.R.L., solicitând respingerea, în parte, ca nefondată a contestației formulate, luând în considerare adresa nr. 14825/28.07.2021, precum și luarea în considerare a măsurilor de remediere cu care ... este de acord, referitor la cele contestate de către ... SRL, conform clarificării înregistrate la registratura autorității contractante cu nr. 14825/28.07.2021 și transmise către ... S.R.L. cat și către CNSC, pentru următoarele motive:

I. Preliminar, autoritatea contractantă arată faptul că solicitările și susținerile contestatoarei cu care nu este de acord sunt nefondate și pur speculative, motiv pentru care contestația formulată se impune a fi respinsă.

II. În justificarea respingerii contestației, achizitoarea argumentează:

Înainte de combaterea punctuală a criticilor susținute de contestator, autoritatea contractantă face câteva precizări de ordin general cu privire la obiectul procedurii de atribuire în cauză și importanța pe care aceasta o prezintă în contextul activității subscrisei, activitate de un interes public major la nivelul județului

Se poate observa că, prin procedurii de atribuire în 11 loturi, achizitoarea a urmărit să achiziționeze toată gama de produse dezinfectante de care ... (cu toate secțiile sale) are nevoie pe o perioadă de 24 luni.

Documentația de atribuire a fost întocmită în conformitate cu prevederile Ordinului comun al Ministrului Sănătății și al președintelui AN AP nr. 1082/27.09.2016(731/29.09.2016) privind aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide cu modificările și completările ulterioare (inclusiv OMS 1071/13.09.2017), ale Ordinului Ministrului Sănătății 961 din 19 august 2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice private, tehnicii de lucru și interpretare pentru testele de

evaluare a eficienței procedurii de curățenie și dezinfecție, procedurile recomandate pentru dezinfecția mâinilor, în funcție de nivelul de risc, metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat și a metodelor de evaluare a derulării și eficienței procesului de sterilizare și cu luare în considerare a tuturor standardelor naționale și europene aplicabile.

Autoritatea contractantă a întocmit documentația de atribuire în așa fel încât să asigure un acces cât mai larg operatorilor economici de pe piața la prezenta procedură, cerințele caietului de sarcini și specificațiile tehnice fiind întocmite în așa fel încât participarea la procedură să nu fie restricționată.

Astfel, așa cum va reieși din apărările punctuale de mai jos, deși contestatorul încearcă să își mascheze criticile sub o aparentă de legalitate (invocând încălcarea diverselor norme, fie din legislația achizițiilor publice fie din legislația de natură tehnică), în realitate, prin contestația formulată, contestatorul urmărește să "plieze" obiectul și cerințele licitației pe specificul produselor pe care aceasta le comercializează și să elimine totodată posibila concurență din partea altor operatori economici.

În continuare achizitoarea va prezenta contraargumentele sale față de susținerile contestatorului, cu respectarea ordinii în care acestea au fost prezentate în contestație.

1. Cu privire la Lotul 3:

Lotul 3 – *"Dezinfectant nivel înalt pentru aeromicrofloră - Biocid tip 2"*

Conform medicului primar epidemiolog și Coordonatorului Comp.P.I.A.A.M, autoritatea contractantă transmite:

Referitor la punctul 2.1. din contestație - LOT 3:

Punctul 2.1.1. - achizitoarea menține caracteristicile tehnice din caietul de sarcini publicat.

Caietul de sarcini a fost întocmit pe baza reglementărilor din Ord. nr. 1082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide completat cu Ord. nr. 1071/16413/2017 și a ordinului 961/2016 și SR EN-14885/2015.

Existența Standardelor solicitate în caietul de sarcini este considerată suficientă pentru dezinfecția aeromicroflorei. Astfel, autoritatea contractantă consideră că nu este necesară introducerea unor standarde Europene care nu sunt invocate în reglementările care stau la baza întocmirii caietului de sarcini.

Punctul 2.1.2. - se va rectifica caietul de sarcini astfel:

Forma actuală:

" Analiza comparativă: va avea în vedere prețul unui litru de soluție de lucru pe un m³ de încăpere, pe care ofertantul o va preciza indicând pagina și aliniatul din aviz la care se găsesc concentrațiile și timpul de acțiune (preț care va fi utilizat la compararea ofertelor)."

Forma rectificată:

" Analiza comparativă: va avea în vedere prețul unei cantități de soluție de lucru necesare dezinfecției unui m³ de încăpere, pe întreg spectrul biocid solicitat în timpul de contact de max. 60 minute pe care ofertantul o va preciza indicând pagina și aliniatul din aviz la care se găsesc

concentrațiile și timpul de acțiune (preț care va fi utilizat la compararea ofertelor)."

2. Cu privire la lotul 4 – *" Dezinfectant rapid de nivel înalt soluție gata de utilizare prin pulverizare pt. suprafețe și dispozitive medicale -Biocid tip2"*:

Referitor la punctul 2.2. din contestație – Lot 4, se va rectifica Caietul de sarcini astfel:

Forma actuală:

" Dosarul tehnic:

Produsul trebuie să dețină:

1. *Aviz eliberat în baza Ordinului Ministrului Sănătății, al ministrului mediului și pădurilor și al președintelui Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor nr. 10/368/11/2010, cu modificările și completările ulterioare, în termen de valabilitate, sau o formă de autorizație de punere pe piață eliberată conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, emis de Comisia Națională pentru Produse Biocide.*

Rezultatele de laborator care au demonstrat eficacitatea acestora și în baza cărora a fost emis avizul conform Ordinului 961/2016 ART.7 aliniatul 2."

Forma rectificată:

„Dosarul tehnic:

Produsul trebuie să dețină:

1. *Aviz eliberat în baza Ordinului Ministrului Sănătății, al ministrului mediului și pădurilor și al președintelui Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor nr. 10/368/11/2010, cu modificările și completările ulterioare, în termen de valabilitate, sau o formă de autorizație de punere pe piață eliberată conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, emis de Comisia Națională pentru Produse Biocide.*

Rezultatele de laborator care au demonstrat eficacitatea acestora și în baza cărora a fost emis avizul, conform Ordinului 961/2016 ART.7 aliniatul 2.

Dacă produsul este încadrat ca dispozitiv medical din clasa IIa și IIb să dețină:

"Dovada înregistrării produsului ca dispozitiv medical în baza de date a Ministerului Sănătății în baza HG 54/2009 art. 31 aliniatul 2 și Ord. nr.372/2015 privind înregistrarea dispozitivelor medicale.

Declarație de conformitate CE eliberată de producător, din care să rezulte că produsul este conform Directivei 93/42/CEE.

Certificatul de marcaj CE/ Atestatul CE de aprobare a sistemului complet de asigurare a calității producției emis în baza Directivei Dispozitivelor Medicale 93/42/CE cu încadrarea în categoria dispozitiv

medical în conformitate cu Ord. MS nr.372/2015 privind înregistrarea dispozitivelor medicale.

Recomandările producătorului cu privire la eficacitatea produsului și indicațiile de utilizare, conform Ordinului 961/2016 ART.7 aliniatul 3."

3.Cu privire la Lotul 7:

Lotul 7 –*"Antiseptic pe baza de alcool pentru dezinfecta igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare cu ingrediente de protecție a pielii cu dare în folosința a dozatorului cu senzor pe durata acordului cadru - Biocid tip I"*

Punctul 2.3.1 se rectifică Caietul de sarcini astfel:

Forma actuală:

"2. Mod de ambalare:

Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante tot necesarul de dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru."

Forma rectificată:

"2. Mod de ambalare:

Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante un număr de 685 dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru.

Punctul 2.3.2. se rectifică anexa 1 la Caietul de sarcini unitatea de măsură fiind litrul.

Punctul 2.3.3. se menține aprecierea necesarului de dezinfectant în litrii.

Achiziția consideră că datele cerute în Caietul de sarcini sunt destul de concrete și suficiente pentru a face o analiză comparativă corectă, comparându-se între ele preturile unei manevre de dezinfecție igienică și dezinfecție chirurgicală de la toți ofertanții.

Variabilitatea minim-maxim privind cantitatea de soluție contractată, permite ajustarea cantităților în funcție de necesitățile unității.

Astfel, autoritatea contractantă consideră ca numărul de proceduri nu poate fi o unitate de măsură pentru aprecierea cantității necesare de substanță dezinfectantă deoarece aceasta poate avea o variabilitate foarte mare în funcție de contextul epidemiologic (exemplu în pandemia COVID numărul procedurilor de dezinfecție a crescut considerabil), numărul de pacienți internați, numărul de intervenții chirurgicale, numărul de proceduri invazive, numărul de îngrijiri oferite, etc.

3. Cu privire la Lotul 11,

Lotul 11 - Loțiune de îngrijire a pielii pentru mâini.

Punctul 2.4. Lotul 11 – se rectifică caietul de sarcini după cum urmează:

Forma actuală:

"Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante tot necesarul de dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru."

Forma rectificată:

"Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante un număr de 250 de dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru."

Concluzionând, pentru toate aceste considerente autoritatea contractantă solicită respingerea în parte a contestației formulată de ... S.R.L. și luarea în considerare a măsurilor de remediere cu care autoritatea

contractanta a fost de acord conform clarificări din oficiu înregistrata la ... sub nr. 14825/26.07.2021, transmisă contestatorului și CNSC.

Prin adresa cu nr. 1600/29.07.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 39653/29.07.2021, ... S.R.L. a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante, depus prin adresa nr. 14825/28.07.2021, prin care menționează:

1. este de acord cu măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă cu referire la pct. 2.1.2., 2.2., 2.3.2. din contestație.

2. Cu privire la punctele 2.1.1. din contestație, petentul contestă validitatea argumentelor achizitoarei în motivarea respingerii cererii.

În primul rând, pentru că nu există o dezinfectie a aeromicroflorei, ci o dezinfectie a suprafețelor pe cale aeriană.

Așadar, dacă există standarde care să aprecieze eficacitatea unui dezinfectant al suprafețelor (cele stabilite de autoritatea contractantă prin Caietul de sarcini al lotului și cuprinse în standardul general EN 14885), în cazul dezinfectiei acestui suport PE CĂLE AERIANĂ trebuie dovedită eficacitatea aceluiași dezinfectant în tandem cu dispozitivul sau de difuzare în aer.

Niciunul dintre standardele existente în EN 14885 nu asigură dovada eficacității dezinfectant-dispozitiv de difuzare.

Ca urmare, necesitatea unei asemenea eficacități fiind sesizată la nivel european, a fost redactat de către instituția UE competentă (COMITE EUROPEEN DE NORMALISATION - CEN) standardul EN 17272 "*Chemical disinfectants and antiseptics. Methods of airborne room disinfection by automated process. Determination of bactericidal, mycobactericidal, sporicidal, fungicidal, yeasticidal, virucidal and phagocidal activities* în vigoare din octombrie 2020 și obligatoriu a fi pus în aplicare de toți membrii CEN (între care se afla și România) - p. 1 și 3 standard.

Este vorba așadar de o reglementare obligatorie, care trebuie respectată de autoritățile publice din România.

3. Privind pct.2.3.1. din contestație autoritatea contractantă indică un număr de dozatoare excesiv (685) în raport de datele activității sale obișnuite conform site-ului

Spitalul este dotat cu 1102 paturi (din care 26 sunt închise temporar). Considerând un nr. mediu de 4 paturi/salon în nr. maxim de 10 săli de operații, unitatea de transfuzie sanguină, stația de sterilizare, laboratoarele de analize medicale, laboratoarele de radiologie imagistică medicală, serviciul de anatomie patologică, compartimente de prevenire a infecțiilor asociate asistenței medicale, centrul de sănătate medicală (CSM), serviciul județean de medicină legală, cele 4 cabinete de specialitate, ambulatoriul integral cu cabinetele de specialitate, cabinetele de specialitate care funcționează în Tasnad, estimăm necesarul de dozatoare la circa 328 bucăți.

Avându-se în vedere că aceste dozatoare intră în prețul ofertei, un număr nejustificat de dozatoare poate constitui un handicap pentru unii ofertanți, nevoiți să crească prețul ofertei în raport de această cerință excesivă a AC.

Astfel, ... S.R.L. solicită obligarea autoritatea contractantă la moderarea acestei cerințe în sensul enunțării unei aprecieri rezonabile - estimate la cca. 328 dozatoare necesarul real al activității AC.

4. Privind pct.2.3.3. contestație, contestatorul consideră ca argumentul furnizat de autoritatea contractantă pentru respingerea cererii sale " *Considerăm ca numărul dc proceduri nu poate fi o unitate de măsură pentru aprecierea cantității necesare de substanță dezinfectante deoarece aceasta poate avea o variabilitate foarte mare în funcție de contextul epidemiologie (exemplu în pandemia COVID numărul procedurilor de dezinfecție a crescut considerabil), numărul dc pacienți internați, numărul de intervenții chirurgicale, numărul de proceduri invazive, numărul de îngrijiri oferite, etc*"

este deplin valabil și pentru ipoteza evaluării necesarului în litri de produs; variabilitatea foarte mare a cantității de dezinfectant exista indiferent de modul în care se apreciază necesarul (în litri sau în proceduri de dezinfecție), apreciază ... S.R.L.

5. Privind pct.2.4. contestație, similar situației lotului **7** al achiziției (pct.2.3.1. contestație), petentul consideră că autoritatea contractantă indică un număr de dozatoare excesiv (250) în raport de datele activității sale obișnuite considerând un nr. maxim de săli de operații 10 și saloanele ATI, necesarul estimat de dozatoare fiind 15 bucăți.

Avându-se în vedere ca aceste dozatoare intra în prețul ofertei, un număr nejustificat de dozatoare poate constitui un handicap pentru unii ofertanți, nevoiți să crească prețul ofertei în raport de aceasta cerința excesivă a AC.

Astfel contestatorul solicită obligarea autoritatea contractantă la moderarea acestei cerințe în sensul enunțării unei aprecieri rezonabile - estimat la cca. 15 dozatoare necesarul real al activității AC.

Prin adresa cu nr. 15185/03.08.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 40366/03.08.2021, autoritatea contractantă ... formulează punct de vedere la adresa ... S.R.L. cu nr. 1600/29.07.2021 prin care precizează:

Referitor la punctual 2.1.1. din contestație, conform căreia autoritatea contractantă ar trebui să fie obligată la introducerea între testele doveditoare ale eficacității dezinfectantului și a unui nou standard respectiv EN 17272:2020, achizițarea transmite următoarele:

Stabilirea specificațiilor tehnice și implicit a documentelor care urmează a fi depuse în acest sens sau a standardelor care urmează a fi respectate este atribuția autorității contractante, care în procesul de elaborare a specificațiilor tehnice trebuie să se asigure că acestea permit tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici (art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016).

Ordinul 1082/2016 pentru aprobarea modului documentației standard privind achiziția de produse biocide este în vigoare, iar cerințele referitoare la standard sunt cele ale standardului SR EN 14885. Nu se face nici o trimitere la obligativitatea unui nou standard utilizat pentru dezinfecția aeromicroflorei prin metode automate. Ultima revizie a standardului SR EN 14885 este cea din 2018. Standardul EN 17272:2020 fiind un standard

apărut ulterior, nu se regăsește în aceste reglementari care au stat la baza întocmirii caietului de sarcini, iar autoritatea contractantă afirmă că nu a găsit referiri la obligativitatea acestuia.

Referitor la punctului 2.3.1.

Stabilirea necesarului de dozatoare a fost efectuată pe baza numărului de dozatoare montate actual la nivelul întregii unități. Ținând cont de secțiile provizorii COVID 19, ATI COVID 19, Mărirea izolatorului de la UPU, necesarul este unul real, stabilit cu atenție de persoanele cu atribuții în acest sens, motiv pentru care menținem numărul de dozatoare solicitate. Totodată autoritatea contractantă atrage atenția operatorilor economici asupra dreptului său de a-si stabili necesarul în funcție de nevoile identificate și nu în funcție de solicitările operatorilor economici.

Referitor la punctul 2.3.3.

Cantitatea în litri de dezinfectant asigură o estimare pe baza consumului aferent anilor precedenți și este conformă cu nevoile unității. Asigură gestionarea cu ușurință a produsului în sistemul informatic. Este în corelație directă cu numărul de proceduri efectuate în funcție de cantitatea necesară a fi utilizată pentru o procedură, motiv pentru care menținem ca unitate de măsură cantitatea în litri de produs, precizează achizitoarea.

Referitor la punctul 2.4 al contestatei, produsul solicitat la lotul 11 este un produs utilizat la nivelul întregii unități. Estimarea necesarului a fost efectuată pe baza nevoilor unității și nu poate fi modificată la solicitarea operatorilor economici, precizează autoritatea contractantă.

Prin adresa cu nr. 1616/04.08.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 40604/04.08.2021, ... S.R.L. a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante, depus prin adresa nr. 15158/03.08.2021, prin care învederează că:

- orice operator economic poate determina modificarea oricăror specificații tehnice stabilite de o autoritate contractantă prin mecanismele legale (solicitarea de clarificări, contestarea specificațiilor tehnice);
- necesitățile invocate de autoritatea contractantă trebuie să fie reale și să fie conform cu prevederile tehnice și juridice specifice fiecărei necesități invocate.

Privind pct. 2.1.1 contestație - AC, recunoscând că standardul EN 17272 este ulterior ultimei ediții a standardului EN 14885 (2018), dacă standardul în discuție este obligatoriu în UE și în România, atunci autoritatea contractantă ar trebui să aplice această normă, apreciază contestatorul.

Faptul că nu toți operatorii economici specializați au înțeles să se pregătească pentru a face față acestor noi cerințe impuse de standardul EN 17272 nu trebuie să îngăduie autoritatea contractantă să invoce un cât mai larg acces la procedura, indiferent de conținutul ofertelor; competiția trebuie să se desfășoare între egali în drepturi și obligații, altminteri nu este respectat principiul egalității de tratament (competitori care nu sunt pregătiți pentru o competiție reală, cu standarde de calitate egale pentru toată lumea).

Privind pct. 2.3.1., 2.3.2. și 2.4. contestație, autoritatea contractantă opune unor calcule precise doar veșnica apărare a autorităților contractante lipsite de argumente - „necesitățile” proprii, pe care numai ea le cunoaște și care nu pot fi cenzurate de nimeni.

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

În calitate de autoritate contractantă, ... a organizat prin licitație deschisă, o achiziție publică în vederea atribuirii contractului de furnizare, având ca obiect „*DEZINFECTANTI și ANTISEPTICE 2021 SPITAL+UPU+MEDICINA LEGALA*”, cod CPV 33631600-8 - Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), prin publicarea în SICAP a anunțului de participare nr.

...

Potrivit anunțului de participare și a documentației de atribuire, criteriul de atribuire este „*prețul cel mai scăzut*”. Obiectul supus procedurii de atribuire în cauză este divizat în 11 loturi.

Analizând contestația formulată de ... S.R.L., Consiliul constată că aceasta vizează conținutul documentației de atribuire, fiind formulate critici pentru **Loturile 3, 4, 7 și 11** cu privire la 7 cerințe din cuprinsul caietului de sarcini, autoarea contestației solicitând modificarea acestora.

Consiliul va proceda la soluționarea criticilor formulate, analizând modul în care autoritatea contractantă a elaborat documentația de atribuire, cu luarea în considerare a legislației în vigoare în domeniul achizițiilor publice și a argumentelor transmise de către petenți.

Trecând la analiza celor mai sus reclamate se are în vedere că obiectul contractului de furnizare supus procedurii de atribuire în cauză îl constituie astfel cum este precizat în cuprinsul Fișei de date a achiziției, la pct. II.1.1.4. *Descrierea succintă a contractului sau a achizitiei/achizițiilor:*

”In cadrul procedurii vor fi achizitionati dezinfectanti, necesari pentru dezinfectia sectiilor din cadrul Spitalului, UPU-SMURD si Medicina legala, in conformitate cu Anexa atasata strategiei de contractare cat si conform caietului de sarcini; Loturile 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 10 intra sub aplicabilitatea Ordinului 1082/2016. Pentru Loturile 9, 11 nu se aplica Ordinul nr. 1082/2016. Pentru achizitia produselor mentionate, s-au primit referate de necesitate, avizate DFC si aprobate de conducerea SJUSM, respectiv:

- *Referatul de necesitate nr. 591/25.05.2021 intocmit de catre Medic primar epidemiolog Dr. ..., Coordonator C.P.I.A.A.M. ...;*

- *Referat de necesitate nr. 585/X/118/26.05.2021, intocmit de Medic primar legist sef Dr. ...,*

- *Referat de necesitate nr. 215/25.05.2021 intocmit de Asist. Sef Upu Smurd ... si Medic sef UPU+SMURD Dr.*

Ca urmare a faptului ca, valoarea estimata in cuprinsul referatelor de necesitate, depaseste valoarea maxima estimata in PAAP 2021, s-a intocmit Nota justificativa nr 11374/14.06.2021 privind modificarea PAAP si Referatul de modificare PAAP nr 11375/14.06.2021. Modificarea PAAP, conform documentelor mentionate, a fost avizata de catre Consiliul de Administratie a SJUSM conform. Hotararii nr. 7 din data de 24.06.2021.

Achizitionarea dezinfectantilor este necesara pentru o buna functionare a Spitalului Judetean de Urgenta ...,care este unitate sanitara cu paturi, care participa la asigurarea starii de sanatate a populatiei,prin dezinsectie si dezinfectie.

Produsele pentru care se solicita demararea unei proceduri de achizitie publica, au facut obiectul Licitatiei de "DEZINFECTANTI SI ANTISEPTICE

RELICITATE 2018" cu anunt de participare nr...., procedura care urmeaza sa expire la data de 28.10.2021, motiv pentru care este necesara demararea unei proceduri care sa cuprinda aceste produse pentru a asigura continuitate in aprovizionarea cu dezinfectanti si antiseptice."

În cuprinsul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a detaliat pentru fiecare lot cerințele minime și a menționat că cerințele precizate în Caietul de sarcini sunt considerate ca fiind minime. Orice oferta de baza prezentata, care se abate de la prevederile Caietului de sarcini, va fi luata in considerare numai in masura in care propunerea tehnica presupune asigurarea unui nivel calitativ superior cerințelor minime din Caietul de sarcini.

Din examinarea documentelor aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată că referitor la o parte criticile formulate de ... S.R.L., achizitoarea a adoptat măsuri de remediere achiesând la solicitările adresate de societatea contestatoare, prin intermediul *Clarificării din oficiu ca urmare a contestatiei nr. 1524/22.07.2021 înregistrata la Registratura SJUSM cu nr. 14676/26.07.2021, incarcata in SEAP la secțiunea Contestatii in data de 27.07.2021, respectiv:*

"Vazand si respectând dispozițiile art.9 alin.I din Legea 101/2016 potrivit caruia: "După primirea contestației, autoritatea contractantă poate adopta măsurile de remediere pe care le consideră necesare ca urmare a contestației, în cel mult 3 zile de la primirea contestației. Măsurile adoptate trebuie comunicate contestatorului, celorlalți operatori economici implicați în procedura de atribuire, precum și Consiliului, nu mai târziu de o zi de la data adoptării lor. Pentru a fi aduse la cunoștința operatorilor economici interesați, măsurile adoptate înainte de data-limită de depunere a solicitărilor de participare sau, după caz, a ofertelor se publică în SEAP.

Formulam prezenta clarificare de remediere:

1. Cu privire la LOTUL 3:

Lotul 3 - Dezinfectant de nivel înalt pentru aeromicrofloră - Biocid tip 2

Conform medicului primar epidemiolog si Coordonatorului Comp.P.I.A.A.M va transmitem:

Referitor la punctul 2.1. din contestatie - LOT 3. Dezinfectant de nivel înalt pt aeromicrofloră- biocid tip 2.

Punctul 2.1.1 din contestatie- Menținem caracteristicile tehnice din caietul de sarcini publicat.

Caietul de sarcini a fost întocmit pe baza reglementarilor din Ord. nr. 1082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide completat cu Ord. nr. 1071/16413/2017si a ordinului 961/2016 și SR EN-14885/2015 .

Existența Standardelor solicitate în caietul de sarcini este considerată suficientă pentru dezinfecția aeromicroflorei. Consideram ca nu este necesara introducerea unor standarde Europene care nu sunt invocate în reglementările care stau la baza întocmirii caietului de sarcini.

Punctul 2.1.2 din contestatie- se va rectifica caietul de sarcini Punctul 11-Analiza comparativa, astfel:

Forma actuală:

Analiza comparativă: va avea în vedere prețul unui litru de soluție de lucru pe un m3 de încăpere, pe care ofertantul o va preciza indicând pagina și aliniatul din aviz la care se găsesc concentrațiile și timpul de acțiune (preț care va fi utilizat la compararea ofertelor).

Forma rectificată:

Analiza comparativă: va avea în vedere prețul unei cantitati de soluție de lucru necesare dezinfecției unui m3 de încăpere, pe întreg spectrul biocid solicitat în timpul de contact de max 60 minute pe care ofertantul o va preciza indicând pagina și aliniatul din aviz la care se găsesc concentrațiile și timpul de acțiune (preț care va fi utilizat la compararea ofertelor).

2. Cu privire la LOTUL 4:

Lotul 4 - Dezinfectant rapid de nivel înalt soluție gata de utilizare prin pulverizare pt suprafețe și dispozitive medicale -Biocid tip2

Conform medicului primar epidemiolog si Coordonatorului Comp.P.I.A.A.M va transmitem:

Referitor la punctul 2.2. din contestatie - LOT 4.(Dezinfectant rapid de nivel înalt soluție gata de utilizare prin pulverizare pt suprafețe și dispozitive medicale -Biocid tip2)- se va rectifica caietul de sarcini astfel:

Forma actuală:

Dosarul tehnic

Produsul trebuie să dețină:

1. Aviz eliberat în baza Ordinului Ministrului Sănătății, al ministrului mediului și pădurilor și al președintelui Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor nr. 10/368/11/2010, cu modificările și completările ulterioare, în termen de valabilitate, sau o formă de autorizație de punere pe piață eliberată conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, emis de Comisia Națională pentru Produse Biocide.

Rezultatele de laborator care au demonstrat eficacitatea acestora și în baza cărora a fost emis avizul, conform Ordinului 961/2016 ART.7 aliniatul 2.

Forma rectificată

Dosarul tehnic

Produsul trebuie să dețină:

1. - Aviz eliberat în baza Ordinului Ministrului Sănătății, al ministrului mediului și pădurilor și al președintelui Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor nr. 10/368/11/2010, cu modificările și completările ulterioare, în termen de valabilitate, sau o formă de autorizație de punere pe piață eliberată conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, emis de Comisia Națională pentru Produse Biocide.

Rezultatele de laborator care au demonstrat eficacitatea acestora și în baza cărora a fost emis avizul, conform Ordinului 961/2016 ART.7 aliniatul 2.

Dacă produsul este încadrat ca dispozitiv medical din clasa IIa și IIb să dețină:

Dovada înregistrării produsului ca dispozitiv medical în baza de date a Ministerului Sănătății în baza HG 54/2009 art. 31 aliniatul 2 și Ord. nr.372/2015 privind înregistrarea dispozitivelor medicale.

Declarație de conformitate CE eliberată de producător, din care să rezulte că produsul este conform Directivei 93/42/CEE.

Certificatul de marcaj CE/ Atestatul CE de aprobare a sistemului complet de asigurare a calității producției emis în baza Directivei Dispozitivelor Medicale 93/42/CE cu încadrarea în categoria dispozitiv medical în conformitate cu Ord. MS nr.372/2015 privind înregistrarea dispozitivelor medicale.

Recomandările producătorului cu privire la eficacitatea produsului și indicațiile de utilizare, conform Ordinului 961/2016 ART.7 aliniatul 3.

3. Cu privire la LOTUL 7:

Lotul 7 - Antiseptic pe baza de alcool pentru dezinfectia igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare cu ingrediente de protecție a pielii cu dare în folosința a dozatorului cu sensor pe durata acordului cadru - Biocid tip 1.

Conform medicului primar epidemiolog și Coordonatorului Comp.P.I.A.A.M va transmitem:

Punctul 2.3.1 din contestatie se rectifică caietul de sarcini astfel:

Forma actuală

2. Mod de ambalare:

Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante tot necesarul de dozatoare pentru întreaga perioada de valabilitate a acordului cadru.

Forma rectificată

2. Mod de ambalare:

Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante un număr de 685 dozatoare pentru întreaga perioada de valabilitate a acordului cadru.

Punctul 2.3.2 se rectifică anexa 1 la Caietul de sarcini unitatea de masura fiind litrul.

Punctul 2.3.3 se menține aprecierea necesarului de dezinfectant in litrii.

Consideram că datele cerute în CS sunt destul de concrete și suficiente pentru a face o analiză comparativă corectă, comparându-se între ele preturile unei manevre de dezinfectie igienică și dezinfectie chirurgicală de la toți ofertanții.

Variabilitatea minim-maxim privind cantitatea de soluție contractată, permite ajustarea cantităților în funcție de necesitățile unității.

Considerăm ca numărul de proceduri nu poate fi o unitate de măsură pentru aprecierea cantității necesare de substanță dezinfectantă deoarece aceasta poate avea o variabilitate foarte mare în funcție de contextul epidemiologie (exemplu în pandemia COVID numărul procedurilor de dezinfectie a crescut considerabil), numărul de pacienți internați, numărul de intervenții chirurgicale, numărul de proceduri invazive, numărul de îngrijiri oferite, etc

4. Cu privire la LOTUL 11:

Lotul 11 - Loțiune de îngrijire a pielii pentru mâini. Conform medicului primar epidemiolog și Coordonatorului Comp.P.I.A.A.M va transmitem:

Punctul 2.4.Lotul 1 - (Loțiune de îngrijire a pielii pentru mâini) - se rectifică caietul de sarcini după cum urmează:

Forma actuală:

Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante tot necesarul de dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru.

Forma rectificată:

Furnizorul să pună la dispoziția autorității contractante un număr de 250 de dozatoare pentru întreaga perioadă de valabilitate a acordului cadru."

Așadar Consiliul constată că autoritatea contractantă pentru 3 dintre cele 7 specificații tehnice reclamate a achiesat la solicitările de modificare ale acestor specificații, în direcția solicitată de autoarea contestației, făcând aplicarea dispozițiilor art. 9 din Legea nr. 101/2016:

„Art. 9. - (1) După primirea contestației, autoritatea contractantă poate adopta măsurile de remediere pe care le consideră necesare ca urmare a contestației, în cel mult 3 zile de la primirea contestației. Măsurile adoptate trebuie comunicate contestatorului, celorlalți operatori economici implicați în procedura de atribuire, precum și Consiliului, nu mai târziu de o zi de la data adoptării lor. Pentru a fi aduse la cunoștința operatorilor economici interesați, măsurile adoptate înainte de data-limită de depunere a solicitărilor de participare sau, după caz, a ofertelor se publică în SEAP.”

În raport de cele mai sus reținute, Consiliul, având în vedere faptul că achizitoarea a achiesat la solicitările ... S.R.L., iar autoarea contestației a comunicat că este de acord cu măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă cu referire la pct. 2.1.2., 2.2., 2.3.2. din contestația formulată, Consiliul urmează să respingă aceste critici ca fiind rămase fără obiect.

Cu privire la cele 4 critici rămase în analiză se reține că atât autoritatea contractantă, cât și autoarea contestației au depus înscrisuri prezentând argumente în susținerile formulate vizavi de respectivele cerințe reclamate.

Referitor la critica 2.1. din contestația formulată ce vizează Lotul 3 - *Dezinfectant de nivel înalt pt. aeromicrofloră - Biocid tip 2*, argumentele aduse de societatea contestatoare în favoarea criticii vizavi de *"obligarea autorității contractante să impună operatorilor economici nu numai dovedirea activitatilor solicitate prin teste realizate conform standardelor specializate stabilite prin standardul general EN 14885:2015 (care se refera la suportul de dezinfectat suprafețele), dar și/sau prin teste efectuate conform standardului EN 17272 "Chemical disinfectants and antiseptics. Methods of airborne room disinfection by automated process. Determination of bactericidal, mycobactericidal, sporicidal, fungicidal, yeasticidal, virucidal and phagocidal activitiessingurul standard european specializat in evaluarea eficientei produselor de dezinfectie pe cale aeriana"*, se bazează pe următoarele aspecte:

- dacă exista standarde care să aprecieze eficacitatea unui dezinfectant al suprafețelor, în cazul dezinfectiei acestui suport pe cale aeriană trebuie dovedită eficacitatea aceluiași dezinfectant în tandem cu dispozitivul sau de difuzare în aer;

- niciunul dintre standardele existente în EN 14885, indicat de autoritatea contractantă în caietul de sarcini nu asigură dovada eficacității dezinfectant-dispozitiv de difuzare;

- ca urmare, necesitatea unei asemenea eficacități fiind sesizată la nivel european, a fost redactat de către institutia UE competenta (COMITE EUROPEEN DE NORMALISATION - CEN) standardul EN 17272 *"Chemical disinfectants and antiseptics. Methods of airborne room disinfection by automated process. Determination of bactericidal, mycobactericidal, sporicidal, fungicidal, yeasticidal, virucidal and phagocidal activities"* în vigoare din octombrie 2020 și obligatoriu a fi pus în aplicare de toți membrii CEN (între care se afla și România) - p. 1 și 3 standard.

Autoritatea contractantă a argumentat decizia de a nu introduce respectivul standard pe considerentul că, respectivul caiet de sarcini a fost întocmit pe baza reglementărilor din Ordinul nr. 1082/731/2016 pentru aprobarea modelului documentației de atribuire standard privind achiziția de produse biocide completat cu Ordinul nr. 1071/16413/2017 și a Ordinului nr. 961/2016 și SR EN-14885/2015, incidente în cazul produselor solicitate a fi achiziționate. S-a adăugat de aceasta că, stabilirea specificațiilor tehnice și implicit a documentelor care urmează a fi depuse în acest sens sau a standardelor care urmează a fi respectate, este atribuția autorității contractante.

Se rețin și argumentele achizitoarei, precum că, Ordinul nr. 1082/2016 pentru aprobarea modelului documentației standard privind achiziția de produse biocide este în vigoare, iar cerințele referitoare la standard sunt cele ale standardului **SR EN 14885**, nu se face nici o trimitere la obligativitatea unui nou standard utilizat pentru dezinfecția aeromicroflorei prin metode automate, ultima revizie a standardului SR EN 14885 este cea din 2018, iar *Standardul EN 17272:2020* fiind un standard apărut ulterior, nu se regăsește în aceste reglementări care au stat la baza întocmirii caietului de sarcini și nu sunt referiri la obligativitatea introducerii acestuia.

În raport de argumentele aduse de părți, Consiliul reține că solicitarea contestatorului conform căreia autoritatea contractantă ar trebui să fie obligată la introducerea între testele doveditoare ale eficacității dezinfectantului și a unui nou standard respectiv EN 17272:2020 nu este întemeiată deoarece stabilirea specificațiilor tehnice și implicit a documentelor care urmează a fi depuse în acest sens sau a standardelor care urmează a fi respectate este atributul exclusiv al autorității contractante, care în procesul de elaborare a specificațiilor tehnice trebuie să se asigure că acestea permit tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici (art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016).

Obiectivul autorității contractante este acela de a achiziționa dezinfectanți, sens în care prin caietul de sarcini a solicitat îndeplinirea anumitor cerințe și prezentarea anumitor documente emise potrivit cerințelor unor standarde/normative.

Cenzurarea sau modificarea performanțelor, caracteristicilor tehnice, precum și a standardelor/normativelor care urmează a fi respectate, impuse de autoritatea contractantă în cuprinsul documentației de atribuire, pot face

obiectul contestării de către operatorii economici interesați în situația încălcării de către achizitoarea a ipotezei art. 154 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 - *specificatiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici* - și cea a art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 - *se interzice definirea în caietul de sarcini a unor specificații tehnice care indică un anumit producător, o anumită origine, sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea a anumitor operatori economici sau produse.*

Din economia textelor legale mai sus invocate se desprind următoarele aspecte: în cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă trebuie să își materializeze nevoile, raportat la specificul activității sale și să stabilească în cadrul caietului de sarcini specificațiile tehnice, astfel încât acestea să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.

Atâta vreme cât autoarea contestației nu a probat/dovedit că standardele solicitate în caietul de sarcini, considerate de achizitoare ca fiind suficiente pentru dezinfecția aeromicroflorei nu permit tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu permit asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici, Consiliul constată netemenicia susținerilor contestatoarei.

Consiliul va reține că, niciunde în legislația în vigoare nu se prevede dreptul operatorilor economici de a solicita sau propune modificarea documentației de atribuire și, cu atât mai mult, obligația autorității contractante de a modifica documentația de atribuire după cum solicită sau propune fiecare operator economic care apreciază că este necorespunzător întocmită, doar pe raționamentul că acesta din urmă nu produce sau comercializează produsele solicitate și urmărește să adapteze cerințele reclamate pe specificul produselor pe care aceasta le comercializează.

Astfel fiind, autoritatea contractantă nu are vreo obligație legală de a modifica documentația de atribuire după voința operatorului economic care a formulat contestația, opțiunea modificării cerințelor impuse operatorilor economici reprezintă un drept al autorității, iar nu o obligație, Consiliul neputând sancționa autoritatea contractantă pentru exercitarea dreptului său de a nu aduce modificări cerințelor tehnice ori altor prevederi ale documentației, în condițiile în care nu se probează caracterul ***restrictiv*** al acestora sau prevederile legale care nu au fost respectate.

Consiliul constata ca nu exista argumente suficiente pentru o astfel de cerință suplimentară vizavi de standardul în discuție, apreciind ca fiind corecta decizia autoritatii contractante de a nu restricționa participarea la procedura a operatorilor economici printr-o cerinta suplimentara, in conditiile in care nicio prevedere legislativa din domeniu nu face referire la obligativitatea introducerii acestuia, SR EN 14885, nu se face nici o trimitere la obligativitatea unui nou standard utilizat pentru dezinfecția aeromicroflorei

prin metode automate, ultima revizie a standardului SR EN 14885 este cea din 2018.

În raport de cele antemenționate, Consiliul constată netemeinicia criticii formulate, aceasta urmând a fi respinsă ca nefondată.

Referitor la pct. 2.3.1. care vizează Lotul 7 - Antiseptic pe bază de alcool pt. dezinfectia igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare cu ingrediente de protecție a pielii cu dare în folosință a dozatorului cu senzor pe durata acordului cadru - Biocid tip 1, din contestația formulată, se reține faptul că această vizează aspectul că autoritatea contractantă a indicat un număr de dozatoare excesiv (685) în raport de datele activității sale obișnuite conform site-ului acestei instituții. Astfel, solicită obligarea autorității contractante la *moderarea acestei cerințe, în sensul enunțării unei aprecieri rezonabile - estimăm la cca. 328 dozatoare necesarul real al activității AC.*

În favoarea criticii formulate, societatea contestatoare face o estimare a necesarului de dozatoare, apreciind că cca 328 dozatoare reprezintă necesarul real al activității achizitoarei, pe aprecieri și considerații proprii vizavi de numărul de paturi din saloane, compartimente.

În replică la cele reclamate de contestatoare, autoritatea contractantă a argumentat că stabilirea necesarului de dozatoare a fost efectuată pe baza numărului de dozatoare montate actual la nivelul întregii unitati. S-a adăugat că, ținând cont de secțiile provizorii COVID 19, ATI COVID 19, marirea izolatorului de la UPU, necesarul stabilit este este unul real, stabilit de persoanele cu atribuții și care corespunde nevoilor acesteia.

Asupra aspectului aflat în analiza, Consiliul reține ca fiind incidente următoarele dispoziții legale din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

- Art. 3, alin. (1) lit. rr): „Specificațiile tehnice – cerințeCa , prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante.”

- Art. 50: “(1) Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.

- (2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici”;

- Art. 155, alin (6): Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.

- Art. 156, alin (1): „Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel național, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificațiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalități:

- a) prin raportare la cerințe de performanță sau cerințe funcționale, inclusiv caracteristici de mediu, cu condiția ca parametrii să fie suficient de preciși pentru a permite ofertanților să determine obiectul contractului și autoritățile contractante să atribuie contractul;

- b) prin trimitere la specificații tehnice și, ca ordine de prioritate, la standarde naționale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referință tehnice instituite de către organismele de standardizare europene sau, în lipsa oricăroră dintre acestea, la standarde naționale, la acorduri tehnice naționale sau specificații tehnice naționale referitoare la proiectarea, calcularea și execuția lucrărilor și la utilizarea produselor; fiecare trimitere este însoțită de mențiunea "sau echivalent";

- c) prin raportare la cerințe de performanță sau cerințe funcționale, potrivit lit. a), și prin trimitere la specificațiile tehnice prevăzute la lit. b) ca modalitate de a prezuma conformitatea cu respectivele cerințe de performanță sau cerințe funcționale;

d) prin trimitere la specificațiile tehnice prevăzute la lit. b) pentru unele caracteristici și prin raportare la cerințe de performanță sau cerințe funcționale prevăzute la lit. a) pentru alte caracteristici.

(2) Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.”

Practica statornică a Consiliului este în sensul că necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse care să reflecte o anumită performanță, precum și nivelurile specificațiilor tehnice minime/maxime fixate pentru aceasta, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante [art. 2 alin. (3) lit. b), alin. (5) lit. a) din H.G. nr. 395/2006].

Astfel, Consiliul va reține, în soluționare că autoritatea contractantă are dreptul de a stabili **specificațiile tehnice** cu respectarea dispozițiilor art. 3, alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016 potrivit căroră „Specificațiile tehnice - cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante”;

De asemenea vor fi reținute ca relevante în soluționare și prevederile din H.G. nr. 395/2016, respectiv: art. 2 alin. (3): În aplicarea prezentelor norme metodologice, autoritatea contractantă, prin compartimentul intern specializat în domeniul achizițiilor publice, are următoarele atribuții principale:

a) întreprinde demersurile necesare pentru înregistrarea/reînnoirea/recuperarea înregistrării autorității contractante în SEAP sau recuperarea certificatului digital, dacă este cazul;

b) elaborează și, după caz, actualizează, pe baza necesităților transmise de celelalte compartimente ale autorității contractante, programul anual al achizițiilor sectoriale și dacă este cazul, strategia anuală de achiziții și;

(...)

(4) Celelalte compartimente ale autorității contractante au obligația de a sprijini activitatea compartimentului intern specializat în domeniul achizițiilor publice, în funcție de specificul și complexitatea obiectului achiziției.;

(5) În sensul alin. (4), sprijinirea activității compartimentului intern specializat în domeniul achizițiilor publice se realizează, fără a se limita la acestea, după cum urmează:

a) transmiterea referatelor de necesitate care cuprind necesitățile de produse, servicii și lucrări, valoarea estimată a acestora, precum și informațiile de care dispun, potrivit competențelor, necesare pentru elaborarea strategiei de contractare a respectivelor contracte/acorduri-cadru;

b) transmiterea, dacă este cazul, a specificațiilor tehnice așa cum sunt acestea prevăzute la art. 155 din Lege;

(...);

art. 12 alin. (3): ” (3) Atunci când stabilește forma inițială a programului anual al achizițiilor publice, autoritatea contractantă are obligația de a ține cont de:

a) necesitățile obiective de produse, servicii și lucrări;

b) gradul de prioritate a necesităților prevăzute la lit. a);

(...);

art. 20 alin. (10): ” Caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care 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”;

Așa cum a fost anterior reținut, din economia textelor legale mai sus invocate se desprind următoarele aspecte: în cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă trebuie să își materializeze nevoile, raportat la specificul activității sale. Cu alte cuvinte, autoritatea contractantă trebuie să identifice în mod obiectiv în ce constă necesitatea sa, vizavi de achiziționarea necesarului solicitat de dozatoare și să stabilească în cadrul caietului de sarcini specificațiile tehnice, astfel încât acestea să permită

tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.

În acest context, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă este singura în măsură să cunoască în mod exact necesitățile sale obiective, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a acestora reprezentând o folosire inefficientă a fondurilor publice.

Necesarul de produse dezinfectante solicitat a fost identificat pe baza necesităților transmise de compartimentele din cadrul autorității contractante care au elaborat și transmis referate de necesitate (Referatul de necesitate nr. 591/25.05.2021 întocmit de către Medic primar epidemiolog Dr. Aracs Szigeti Anna Maria, Coordonator C.P.I.A.A.M. Buruian Carmen Rita; Referat de necesitate nr. 585/X/118/26.05.2021, întocmit de Medic primar legist șef Dr. Danciu Nicolae Danut și Referat de necesitate nr. 215/25.05.2021 întocmit de Asist. Șef UPU Smurd Peres Nicoleta și Medic șef UPU+SMURD Dr. Moldovan Adriana), aspect precizat în cadrul fișei de date la pct. II.1.4.

La dosarul cauzei este depusă structura organizatorică a SPITALULUI JUDEȚEAN DE URGENȚĂ ..., cu detalierea pe secții/ compartimente, aprecierile contestatoarei precum că *"Considerând un nr. mediu de 4 paturi/salon în nr. maxim de 10 sali de operații, unitatea de transfuzie sanguină, statia de sterilizare, laboratoarele de analize medicale, laboratoarele de radiologie imagistica medicala, serviciul de anatomie patologica, compartimente de prevenire a infecțiilor asociate asistentei medicale, centrul de sanatate medicala (CSM), serviciul județean de medicina legala, cele 4 cabinete de specialitate, ambulatoriul integral cu cabinetele de specialitate, cabinetele de specialitate care functioneaza in Tasnad, estimam necesarul de dozatoare la circa 328 bucati"* necorespunzând situației reale.

Potrivit legislației în materia achizițiilor publice, singura în măsură să-și stabilească necesitatea este autoritatea contractantă, pentru care achizițarea își asumă răspunderea, potrivit art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016, privind achizițiile publice.

Așadar nefiind aduse argumente în susținerea solicitării modificării numărului de dozatoare, sub aspectele mai sus reținute de Consiliu care pot constitui obiectul contestării (contestatoarea nu a probat/dovedit că necesarul de dozatoare, considerat de achizițoare ca fiind necesar pentru dezinfecția aeromicroflorei, nu permite tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu permite asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici pentru dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor) Consiliul constată netemeinicia criticii formulate, aceasta urmând a fi respinsă ca nefondată.

Referitor la pct. 2.3.3. din contestatie, referitor la Lotul 7 - Antiseptic pe bază de alcool pt. dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare cu ingrediente de protecție a pielii cu dare în folosință a dozatorului cu senzor pe durata acordului cadru - Biocid tip 1, Consiliul constată că aceasta vizează obligarea autorității contractante la înlocuirea aprecierii necesarului de dezinfectant prin estimarea cantității în litri de produs (existentă în prezent) cu cea bazată pe numărul de proceduri de dezinfectie igienica si chirurgicala a mâinilor prin frecare.

Argumentul contestatoarei se bazează pe faptul că, în aprecierea acesteia, scopul achiziției este procurarea unei cantități de produs necesare

pentru efectuarea unui anumit număr de proceduri de dezinfectie, iar nu a unei cantități de produs generatoare a unui număr variabil/indefinit de asemenea proceduri de dezinfectie.

Se reține și argumentul autorității contractane potrivit căruia, numărul de proceduri nu poate fi o unitate de măsură pentru aprecierea cantității necesare de substanță dezinfectantă, deoarece aceasta poate avea o variabilitate foarte mare în funcție de contextul epidemiologic (exemplu în pandemia COVID numărul procedurilor de dezinfectie a crescut considerabil), numărul de pacienți internați, numărul de intervenții chirurgicale, numărul de proceduri invazive, numărul de îngrijiri oferite, etc.

În mod similar Consiliul, ca și în cazul criticilor anterior analizate, constată netemeinicia criticii formulate, nefiind aduse argumente care să demonstreze caracterul restrictiv al cerinței sau încălcarea vreunei dispoziții legale vizavi de modul de elaborare a cerinței reclamate.

Sunt relevante susținerile achizitoarei sub aspectul materializării nevoilor sale în referire la modul de achiziționare a *necesarului de dezinfectant* prin estimarea cantității în litri de produs, raportat la specificul activității sale:

"Cantitatea în litri de dezinfectant asigura o estimare pe baza consumului aferent anilor precedenți și este conformă cu nevoile unității. Asigură gestionarea cu ușurința a produsului în sistemul informatic.

Este în corelație directă cu numărul de proceduri efectuate în funcție de cantitatea necesară a fi utilizată pentru o procedură, motiv pentru care menținem ca unitate de măsură cantitatea în litri de produs"

În raport de cele mai sus reținute, Consiliul constată netemeinicia criticii formulate, aceasta urmând a fi respinsă ca nefondată.

În ceea ce privește critica de la pct. 2.4. din contestație, referitor la Lotul 11 - Loțiune de îngrijire a pielii pentru mâini din contestația formulată de ... S.R.L., vizavi de modificarea necesarului de dozatoare solicitat de achizitoare apreciind că este excesiv, Consiliul constată netemeinicia acesteia. În stabilirea acestei finalități, Consiliul are în vedere același raționament conturat ca și în cazul soluționării criticii de la pct.2.3.1. care vizează Lotul 7.

Ca și în cazul criticii anterior analizate, solicitările de modificare a necesarului de dozatoare stabilit de autoritatea contractantă pe considerente proprii care vizează activitatea și structura organizatorică achizitoarei care este un spital județean de urgență nu sunt de natură a obliga achizitoarea la modificarea cerinței, Consiliul neputând sancționa autoritatea contractantă pentru exercitarea dreptului său de a nu aduce modificări cerințelor tehnice ori altor prevederi ale documentației, în condițiile în care nu se probează caracterul **restrictiv** al acestora sau prevederile legale care nu au fost respectate.

În aceste condiții pentru toate considerentele expuse anterior, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge ca nefondată, contestația formulată de către ... S.R.L., în contradictoriu cu....

În ceea ce privește solicitarea ... S.R.L. de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației, având în vedere soluția adoptată respectiv de respingere a

criticilor formulate, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge, ca nefondată, această cerere.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge contestația formulată de către ... S.R.L. cu sediul în ..., reprezentată prin „...”, cu sediul profesional în ..., în contradictoriu cu ..., cu sediul în ..., ..., județul ..., ca nefondată.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 22 (douăzecișidouă) pagini.