

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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 nr...., înregistrată la... sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de..., cu sediul în....., bl...., et...., ap...., sector..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin administrator ing.... și asistată și/sau reprezentată juridic prin „... - Cabinet de Avocat”, privind procedura de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect Produse de Dezinfecție - loturile 1, 2 și 3, cod... Dezinfecțanți (Rev.2), de..., cu sediul în..... nr....., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat:

- obligarea autorității contractante la acordarea consultării în format electronic a datelor și informațiilor cuprinse în ofertele..., la loturile 1, 2 și 3... (..) la lotul 1;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertelor .. (la lotul 1) și... (la loturile 2 și 3);

- obligarea autorității contractante la modificarea raportului procedurii în raport de rezultatul reevaluărilor mai sus solicitate;

- anularea comunicărilor;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta procedură în fața... (onorariu de avocat -...).

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă în cadrul dosarului nr.... de..., cu sediul în..... nr....., ap...., sector..., înregistrată în Registrul Comerțului sub nr...., având..., reprezentată legal prin .. și convențional de .., cu sediul în..., Piața... nr....., Etaj..., sector..., unde solicită comunicarea tuturor actelor de procedură intervenienta a solicitat:

- încuviințarea în principiu a cererii de intervenție voluntară;

- pe fondul cauzei, admiterea cererii de intervenție voluntară și, pe cale de consecință, respingerea contestației formulate de... ca nefondată în partea ce privește oferta S.A.aferentă lotului 1, cu consecința menținerii deciziei autorității contractante de a declara conformă, admisibilă și câștigătoare oferta S.A.aferentă lotului 1;

- obligarea contestatoarei... la plata cheltuielilor de judecată.

Prin contestația înregistrată la Consiliu sub nr...., care face obiectul dosarului nr...., depusă de..., privind aceeași procedură de licitație deschisă, cu privire la lotul 1, contestatoarea a solicitat:

- anularea parțială a raportului procedurii nr.... în ceea ce privește declararea ofertei depuse de... drept conformă și admisibilă pentru lotul 1, anularea tuturor actelor juridice subsecvente aferente și, pe cale de consecință, anularea deciziei autorității contractante de a declara oferta... drept conformă și admisibilă pentru lotul 1;

- obligarea autorității contractante la reevaluarea ofertei tehnice a..., din punctul de vedere al admisibilității în sensul declarării ofertei... drept neconformă, cu consecința anulării actelor subsecvente aferente în ceea ce privește declararea ofertei... drept conformă și admisibilă.

Prin cererea de intervenție nr.... înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă în cadrul dosarului nr.... de... intervenienta a solicitat:

- admiterea în principiu a cererii;
- respingerea contestației... ca nefondată.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr.... și..., au fost conexe, pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

Contestațiile și cererile de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

...,

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 ofertanții.. și... critică rezultatul procedurii, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În ceea ce privește contestația depusă de..., **care face** obiectul dosarului nr...., contestatoarea critică rezultatul procedurii aferent loturilor 1, 2 și 3.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN10... 388/... 179]... de Dezinfecție.pdf.p7s", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării nu se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Consiliul apreciază că sintetizarea de mai sus nu prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare, prin

intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

Pe de altă parte, constrângerile ce țin de celeritatea soluționării cauzelor de către Consiliu (art. 24 din legea remediilor), pe fondul suprapunerii pe rol a mai multor dosare, inclusiv de complexitate notabilă, nu permit alocarea unei perioade nelimitate de timp pentru sintetizarea și redarea concisă în considerente a tuturor susținerilor părților, constrângeri de care inclusiv acestea trebuie să țină seama.

Se reține faptul că... a solicitat acordarea accesului la datele și informațiile ofertelor competitorilor săi la cele 3 loturi în temeiul și în condițiile art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de....

1. Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul...., autoritatea contractantă menționează că a evaluat declarațiile de confidențialitate, informațiile și documentele furnizate de ofertanți și a încheiat Procesul verbal privind evaluarea declarațiilor de confidențialitate depuse de către ofertanți nr...., care a și fost depus în SEAP în aceeași zi. Autoritatea consideră că acest proces verbal de confidențialitate putea fi contestat de către orice ofertant înscris în procedură în termen de 10 zile de la luarea la cunoștință a actului emis în conformitate cu dispozițiile art. 8 alin. (1) și art. 16 alin. (1) din Legea 101/2016.

Având în vedere faptul că... nu a contestat acest act în termenul și condițiile prevăzute de lege, achizitoarea consideră că acest document își produce efectul imediat, iar justificările și concluziile din cadrul acestuia au fost acceptate de către toți ofertanții, motiv pentru care nu s-a acordat accesul la aceste documente declarate confidențiale.

Având în vedere cele expuse mai sus, comisia de evaluare consideră că și tardivă solicitarea contestatoarei cu privire la accesul la documentele considerate confidențiale.

2. Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul....1., autoritatea precizează următoarele:

- în caietul de sarcini a fost solicitată ca cerință inițială pentru produsul Dezinfectant pentru dezinfectia chirurgicală a mâinilor prin frecare „Compoziție: soluție pe baza de alcool cu concentrație de minim 70% alcool”.

În urma contestației depusă de... a fost emisă o erată la caietul de sarcini, prin care s-a modificat cerința, după cum urmează: „Compoziție: soluție pe baza de alcool cu concentrație de minim 70% alcool, cu precizarea că, în cazul în care produsul ofertat are în compoziție doar... (ETANOL), aceasta trebuie să se conformeze prevederilor art. 336 pct. 7 din Legea nr.227/2015”.

În contestația depusă și în decizia... se menționează: „și să aibă în compoziție substanțele denaturante stabilite prin pct.... alin. (3) lit. b) din HG nr. 1/2016”.

Având în vedere că legislația specificată de contestatoare în contestația depusă la documentația de atribuire care a fost ulterior

preluată în erată completând cerințele documentației nu face referire la substanțele denaturante care ar trebui să facă parte din componenta produsului, ci doar la scutirea de taxe, astfel aceste substanțe nefiind cunoscute ofertanților și nici autorității contractante, achizitoarea consideră că au fost îndeplinite cerințele din caietul de sarcini și evaluarea produsului a fost corectă, acesta fiind destinat pentru dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor și nu consumului uman, așa cum reiese din documentele depuse pentru acest produs în oferta tehnică.

3. Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul....2., autoritatea arată că, în prezentarea efectuată în contestație la acest punct... face referire la un alt raport față de cel depus de către ofertantul....

Astfel, arată că ofertantul... a depus Raportul de testare nr.... emis de către ..S.R.L. prin care se stabilește că produsul... este un biocid și din care reiese că perioada de valabilitate / stabilitate / siguranța împotriva contaminării este de 180 de zile de la data deschiderii flaconului. Pe lângă raportul de testare anterior menționat, ofertantul a depus și o declarație pe proprie răspundere din partea producătorului prin care acesta menționează că perioada de valabilitate / stabilitate / siguranța împotriva contaminării este de 180 de zile de la data deschiderii flaconului.

În ceea ce privește susținerea contestatoarei că „raportul este valabil doar pentru eșantionul prezentat spre testare... or, lotul din care a fost prelevat eșantionul testat a fost demult timp epuizat, iar datele de stabilitate a lotului ce ar urma să fie livrat AC în cazul menținerii rezultatului procedurii sunt necunoscute și nu pot fi dovedite cu testări ale unui alt lot”, autoritatea precizează că acordul cadru se va încheia pe o perioadă de 24 de luni, iar pe parcursul derulării contractului există posibilitatea ca produsele livrate să nu facă parte din același lot. Autoritatea contractantă a solicitat depunerea unui document din care să reiasă perioada de valabilitate/stabilitate/siguranța post deschidere pentru a cunoaște care este perioada în care poate fi folosit respectivul produs din momentul în care acesta este deschis.

Mai mult decât atât, autoritatea menționează că și contestatoarea pentru îndeplinirea acestei cerințe a depus un studiu din..., astfel, eșantionul neputând face parte din lotul care ar urma să fie livrat. Prin urmare, achizitoarea consideră că evaluarea acestui produs a fost efectuată corect, respectând cerințele din caietul de sarcini.

4. Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul....3., autoritatea menționează faptul că din Avizul nr.... eliberat de Ministerul Sănătății - Comisia Națională pentru produse biocide pentru produsul... și din Avizul de prelungire nr.... emis în data de... și care este valabil până la data de... reiese faptul că acesta are eficacitate virucidă conform metodei de testare EN...:... + A2: 20..., astfel comisia de evaluare consideră că cerința minimă din caietul de sarcini „Spectru

de activitate/eficacitate: virucid (EN...)" a fost îndeplinită. Prin urmare, achizitoarea apreciază că evaluarea acestui produs a fost efectuată corect, respectând cerințele din caietul de sarcini.

5. Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul...., autoritatea contractantă precizează că ofertantul .. a oferat la acest lot produsul denumit .. dezinfectant suprafețe RTU1... ml, pentru care au fost prezentate Rapoartele de testare nr.... și nr.... emise de către Laboratorul de Control Calitate al... de Cercetare -... „...” și Rapoartele de încercări nr.... și nr.... emise de către... de Cercetare - Dezvoltare pentru Chimie și..., din care rezultă că acesta este un produs stabil ce își păstrează caracteristicile microbiologice inițiale timp de 6 luni de zile consecutive de la momentul deschiderii recipientului fără a prezenta riscuri privind siguranța/stabilitatea/contaminarea produsului din recipient în această perioadă. Prin urmare, achizitoarea apreciază că evaluarea acestui produs a fost efectuată corect, respectând cerințele din caietul de sarcini.

6. Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul.... autoritatea contractantă precizează faptul că produsul oferat de către .. pentru acest lot se numește „.... ”. Denumirea de... se regăsește în Avizul nr.... la capitolul... în România - Alte denumiri comerciale.... menționat anterior Comisia Națională pentru produse biocide din România a decis că produsul oferat „.... ” este biocid și poate fi plasat pe piață în România. Din acest aviz reiese faptul că produsul oferat îndeplinește specificațiile tehnice prevăzute în caietul de sarcini și s-a regăsit fiecare spectru de activitate solicitat, adică: bactericid (EN 137...); levuricid/fungicid (EN 13624); virucid (EN...), sporicid.

Prin urmare, autoritatea consideră că evaluarea acestui produs a fost efectuată corect, respectând cerințele din caietul de sarcini.

Pentru toate considerentele expuse anterior, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulate de... ca nefondată.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu cu nr...., contestatoarea a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante.

Prin cererea de intervenție înregistrată la Consiliu cu nr..... a solicitat:

- încuviințarea în principiu a cererii de intervenție voluntară;
- pe fondul cauzei, admiterea cererii de intervenție voluntară și, pe cale de consecință, respingerea contestației formulate de... ca nefondată în partea ce privește oferta S.A.afereantă lotului 1, cu consecința menținerii deciziei autorității contractante de a declara conformă, admisibilă și câștigătoare oferta S.A.afereantă lotului 1;
- obligarea contestatoarei... la plata cheltuielilor de judecată.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a transmis documentele necesare soluționării contestației în format electronic, pe suport stick.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu cu nr...., contestatoarea a formulat răspuns la cererea de intervenție.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu cu nr...., contestatoarea a formulat concluzii scrise în urma studierii dosarului.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., intervenienta a formulat concluzii scrise.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., intervenienta a depus Anexa la concluziile scrise.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr...., intervenienta a depus dovada cheltuielilor de judecată.

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu cu nr...., contestatoarea a formulat răspuns la concluziile scrise depuse de intervenientă.

În ceea ce privește contestația depusă de..., **care face obiectul dosarului nr....**, contestatoarea critică rezultatul procedurii aferent lotului 1.

Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul "[CN10... 388/... 180] Contestatie nr.... Produse de Dezinfecție.pdf.p7s", postat de autoritate în SEAP la..., în cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr.....

Prin adresa nr....., înregistrată la Consiliu sub nr...., autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de....

Referitor la susținerile contestatoarei potrivit cărora „Produsul oferat de... pentru Lotul I al procedurii nu îndeplinește cerințele privind Spectrul „virucid EN14476” solicitat prin caietul de sarcini [...] produsul oferat nu are dovedit spectrul virucid complet, ci doar unul limitat, așa cum rezultă expres din Avizul emis de Comisia de produse biocide”, autoritatea menționează faptul că din Avizul nr.... eliberat de Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru produse biocide pentru produsul oferat Exeolgel 82, reiese că acesta este un produs biocid utilizat pentru dezinfectie igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare și care este valabil până la data de.... De asemenea, reiese faptul că acesta are eficacitate virucidă conform metodei de testare EN...:... + A2: 20..., astfel comisia de evaluare consideră că cerința minimă din caietul de sarcini „Spectru de activitate /eficacitate: virucid (EN...)” a fost îndeplinită. Autoritatea contractantă consideră că evaluarea acestui produs a fost efectuată corect respectând cerințele din caietul de sarcini.

Pentru toate considerentele expuse anterior, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulate de către... ca nefondată.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

În vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect *Produse de Dezinfecție* - loturile 1, 2, 3 și 4 cod... Dezinfectanți (Rev.2)...., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr.....

Din informațiile anunțului de participare amintit, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de furnizare este de..., fără TVA, criteriul de atribuire este *prețul cel mai scăzut, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru...*, ora 15:....

Nemulțumite fiind de rezultatul procedurii de atribuire, aferent *Loturilor 1, 2 și 3...* și... aferent Lotului 1, au depus contestațiile în analiză, *solicitând* cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea... a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) și alin. (22) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... -..., la data de....

... a constituit cauțiunea în sumă de..., conform art. 611 alin. (1) lit. a) și alin. (22) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr...., eliberată de... -..., la data de....

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că, după depunerea contestațiilor... și..., înregistrate la Consiliu sub nr.... și nr..... și... au formulat Cererile de intervenție, transmise Consiliului, pe e-mail, la data de... și..... și nr.....

Cu privire la admiterea în principiu a cererilor de intervenție formulate de... și... pentru Lotul 1, Consiliul are în vedere că, în ceea ce le privește pe interveniente, interesul acestora este evident în condițiile în care ofertele lor sunt poziționate pe locurile 1 și 2 în vederea derulării acordului-cadru de furnizare, conform Raportului procedurii nr...., motiv pentru *care, în conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează* în principiu cererile de intervenție formulate de... și... și le califică drept accesorii, deoarece sprijină poziția autorității contractante cu privire la rezultatul procedurii de atribuire, intervenția vizează menținerea ca fiind temeinice și legale a actelor autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de aceasta.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează: Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. În cazul procedurilor a căror inițiere nu se realizează prin publicare în SEAP, termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării contestației, și având în vedere că autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestațiile formulate de... și..., la data de... și..., Consiliul constată că cererile de intervenție, transmise..., contestatoarelor și autorității contractante la... și..., prin mijloace electronice, au fost formulate în cadrul termenului legal anterior amintit.

În conformitate cu art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Codul de..., Consiliul va analiza cererile de intervenție depuse de... și... pentru Lotul 1, împreună cu contestațiile formulate de... și....

În cele ce urmează, Consiliul se va pronunța asupra criticilor contestatoarei legate de modul de asigurare a accesului la dosarul achiziției de către autoritatea contractantă și de modul în care s-a asigurat accesul la dosarul constituit la Consiliu.

Consiliul a luat în considerare prevederile art.... din Legea nr. 101/2016, potrivit căroră (1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiționat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

(3) În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți.

Potrivit art. 57 din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

(1) Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost transmise de operatorii economici indicate și dovedite de aceștia ca fiind confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală.

(2) Dispozițiile alin. (1) nu afectează obligațiile autorității contractante prevăzute la art. 145 și 215 în legătură cu transmiterea spre publicare a anunțului de atribuire și, respectiv, comunicarea rezultatului procedurii de atribuire către candidați/ofertanți.

(3) Autoritatea contractantă poate impune operatorilor economici anumite cerințe în vederea protejării caracterului confidențial al informațiilor pe care aceasta le pune la dispoziție pe durata întregii proceduri de atribuire.

(4) Operatorii economici indică și dovedesc în cuprinsul ofertei care informații din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost sunt confidențiale întrucât sunt: date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Informațiile indicate de operatorii economici din propunerea tehnică, elemente din propunerea financiară și/sau fundamentări/justificări de preț/cost ca fiind confidențiale trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1).

La art. 217 din Legea nr. 98/2016 legiuitorul a prevăzut următoarele:

„Art. 217:

(1) Autoritatea contractantă are obligația de a întocmi dosarul achiziției publice pentru fiecare contract de achiziție publică/acord-cadru încheiat, respectiv pentru fiecare sistem dinamic de achiziții lansat.

(2) Dosarul achiziției publice se păstrează de către autoritatea contractantă atât timp cât contractul de achiziție publică/acordul-cadru produce efecte juridice, dar nu mai puțin de 5 ani de la data încetării contractului respectiv.

(3) În cazul anulării procedurii de atribuire, dosarul se păstrează cel puțin 5 ani de la data anulării respectivei proceduri.

(4) Ulterior finalizării procedurii de atribuire, dosarul achiziției publice are caracter de document public.

(5) Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații din cadrul propunerilor tehnice, propunerilor financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost au fost declarate și probate conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, potrivit legii.

(6) Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentările/justificările de preț/cost. Autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice și/sau la fundamentările/justificările de preț/cost care nu au fost declarate și probate de către ofertanți ca fiind confidențiale.

(7) Conținutul dosarului achiziției publice se stabilește prin normele metodologice de aplicare a prezentei legi.”

Dispozițiile art. 123 alin. (1) din normele metodologice aprobate prin H.G. nr. 395/2016 prevăd următoarele: „(1) Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile.”

Se reține faptul că atât autoarele contestațiilor... și... cât și contracandidata acestora... au depus declarații de confidențialitate.

Verificând declarațiile de confidențialitate depuse de contestatoarele... și... cât și contracandidata acestora..., Consiliul constată că ofertantele în mod similar au declarat confidențiale informații cuprinse în cadrul propunerilor tehnice și financiare, respectiv:

-... a justificat confidențialitatea astfel:

Subscrisa.... (...) în calitate de distribuitor al produselor dezinfectante fabricate de SODEL S.A., (...) importate și distribuite în România de..., și în calitate de distribuitor al produselor dezinfectante fabricate de .. S.A.S.(...) declară că toate documentele privind aceste produse distribuite de către..., precum rapoarte de testare, declarațiile producătorului, fișe tehnice, oferta financiară, etc, sunt strict confidențiale.

Aceste documente conțin secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite prin lege, și divulgarea acestora ar prejudicia interesele legitime ale producătorului, în special în ceea ce privește secretele comerciale și proprietatea intelectuală.

În sprijinul celor de mai sus, menționăm acordul de confidențialitate anexat la prezenta și legislația aplicabilă în România, unde se regăsesc următoarele acte normative:

1. Legea 98/2016:

Art. 57, paragraful (1): „Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind accesul liber la informațiile de interes public sau alte acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația

de a nu dezvălui informațiile din propunerea tehnică, elementele propunerii financiare și/sau fundamentări/justificări ale prețului/costul transmis de operatorii economici, indicate și dovedite de aceștia ca și confidențialitate, precum: date personale, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală. Confidențialitatea se aplică numai datelor/informațiilor indicate și dovedite a fi date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală."

Art. 217, paragraful (5) prevede că: „Accesul persoanelor la dosarul achizițiilor publice conform alin. (4) se va face cu respectare termenilor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind accesul liber la informații de interes public și poate fi restricționat numai în măsura în care aceste informații din propunerile tehnice, propunerile financiare și/sau fundamentări/justificarea prețului/costul au fost declarate și dovedite conform art. 57 alin. (4) ca fiind confidențiale, conform legii. "

2. Legea 101/2016:

Art...., paragraful (1): „La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consilia, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici la declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală. Confidențialitatea trebuie dovedită prin orice mijloc de probă".

Art...., paragraful (3): „În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți".

... CONFIDENȚIALITATE Nr....

...., (...)

Și

...., (...)

având în vedere următoarele:

i. .., în calitate de distribuitor, intenționează să participe la proceduri de atribuire organizate de autorități contractante publice;

ii. KARIME D.... are cunoștință de intenția... și deține produsele dezinfectante necesare acestuia în vederea participării la procedurile de achiziție publică și documentele necesare care însoțesc produsele, precum și în vederea executării contractelor de achiziție publică, în cazul în care... va fi desemnată câștigătoare a procedurilor de achiziție;

au căzut de acord să încheie prezentul acord de confidențialitate.

1....

.... va furniza documentele produselor dezinfectante pe care le distribuie și care fac obiectul prezentului acord.

.... se obligă să păstreze confidențialitatea datelor, informațiilor și documentelor pe care le va deține ca urmare a colaborării, încheierii și executării prezentului acord, potrivit prevederilor de mai jos. Informațiile pe care le obține Distribuitorul ca efect al executării prezentului acord sunt strict confidențiale.

....1 Sunt confidențiale următoarele informații:

- situația financiară (valoarea realizată/facturată);
- produsele (suportul tehnic de documente al acestora- fișe tehnice, rapoarte testare) și prețurile unitare negociate pentru participarea la licitații.

- procesele și rețeta de fabricație;
- alte informații care reprezintă poziția pe piață a Fabricantului;
- alte informații confidențiale - înseamnă toate informațiile de orice natură, sub orice formă și orice format (fie în scris, oral sau digital) referitoare în totalitate sau parțial la participarea Fabricantului ca furnizor declarant de produse dezinfectante la procedurile de achiziție sus-mentionate, afacerile unei părți sau ale unui membru al grupului (inclusiv, fără limitare, know-how, brevete), procese, desene, software, rapoarte, informații sau date referitoare la metode, echipamente, furnizori, clienți, planuri de afaceri și situație financiară, strategia de contractare/strategia de ofertare, prețul negociat de achiziție al produselor achiziționate de la Fabricant, facilitățile de producție, rețeta produsului/

- metoda de fabricație, echipamentele și personalul utilizat, agențiile vamale și termenii și condițiile specifice de transport, care sunt furnizate de către sau în numele Fabricantului celeilalte părți.

....2. poate dezvălui informații sau poate pune la dispoziție documente dintre cele menționate la pct.....1 numai persoanelor implicate în executarea clauzelor contractului de achiziție publică încheiat cu unitățile contractante.

.... poate dezvălui informațiile sau poate pune la dispoziție documentele de calitate și suport tehnic (spre exemplu, Fișe tehnice ale produselor, Rapoarte de testare ale activității antimicrobiene și altele), cu privire la produsele comercializate de Fabricant conform prezentului Acord, numai în cadrul procedurilor de atribuire, unităților achizițoare în calitate de autorități contractante, Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, în calitate de organism administrativ -jurisdicțional de soluționare a eventualelor contestații în legătură cu aceste proceduri și Curților de Apel din România (dacă este cazul). Distribuitorul se va asigura că informațiile sau documentele prevăzute la art.....1. de mai sus, în legătură cu produsele comercializate de Fabricant, inclusiv datele cu caracter personal ale Fabricantului (nume, adrese e-mail, date de contact) menționate în prezentul Acord, nu vor deveni accesibile sau comunicate unor terțe părți neautorizate (incluzând ceilalți participanți la procedurile în cauză), inclusiv prin copiere sau publicare pe site-urile autorităților contractante.

....3. Persoanele implicate în executarea acordului, respectiv managerii, contabilii, consilierii juridici și alte categorii de persoane, nu vor putea dezvălui informațiile confidențiale, cu excepția cazului în care Părțile contractante aproba în scris această posibilitate.

....ncțiuni pentru nerespectarea clauzei de confidențialitate

....1 Partea care încalcă dovedit prevederile clauzei de confidențialitate conform prezentului Acord se obligă la plata unei despăgubiri echivalentă cu valoarea prejudiciului cauzat, dar nu mai puțin de... EUR.

....2. Exonerează de răspundere următoarele situații:

- a) dezvăluirea informației s-a făcut după ce s-a primit acordul scris pentru aceasta;
- b) partea a fost obligată în mod legal să dezvăluie informația.

Ofertanta a atașat acordurile de confidențialitate încheiate cu... și ..

S.A.S.

- ofertanta... a justificat confidențialitatea astfel:

operatorului economic...., având calitatea de ofertant unic, precizez că următoarele părți/informații din propunerea tehnică și din propunerea financiară:

Nr crt	Referința din... 1 de la pag. 1 la pag.165
1	Formular nr.... - Propunere tehnică - pag. 1-11 -
2	Fișa tehnică și fișa de securitate produs oferat - pag. 12-26
3	Eticheta produs oferat- pag. 27-29
4	Dovada înregistrării produsului în... al produselor Biocide- pag. 30
5	Aviz eliberat de..... - pag. 31-35
6	Rapoarte de testare - pag. 36-120
7	Buletin de analiză- pag. 123
8	Autorizație din partea producătorului - pag. 121
9	Declarație de conformitate pentru produsul oferat- pag. 148-149
10	Declarație de stabilitate pentru produsul oferat-pag. 122
Nr. crt	Referința din... 1 de la pag. la pag.
1	Formular 1 - Formular de ofertă - pag. 1
2	Anexa nr.... - Centralizator de prețuri - pag.2 \

au caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele noastre legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de proprietate intelectuală, având în vedere:

1. obligațiile Autorității contractante prevăzute în cadrul art. 57 alin (1) din Legea 98/2016 Fără a aduce atingere celorlalte prevederi ale prezentei legi sau dispozițiilor legale privind liberul acces la informațiile de interes public ori ale altor acte normative care reglementează activitatea autorității contractante, autoritatea contractantă are obligația de a

nu dezvălui informațiile transmise de operatorii economici indicate de aceștia ca fiind confidențiale, inclusiv secrete tehnice sau comerciale și elementele confidențiale ale ofertelor.

2. Art. 123, alin (1) din HG 395/2016 „Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire și indică, motivat, în cuprinsul acesteia care informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile. ”

3. Art. 217, alin (5) din Legea 98/2016 "Accesul persoanelor la dosarul achiziției publice potrivit alin. (4) se realizează cu respectarea termenelor și procedurilor prevăzute de reglementările legale privind liberul acces la informațiile de interes public și nu poate fi restricționat decât în măsura în care aceste informații sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală, potrivit legii."

4. Art. 217, alin (6) din Legea 98/2016 "Prin excepție de la prevederile alin. (5), după comunicarea rezultatului procedurii de atribuire, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, într-un termen care nu poate depăși o zi lucrătoare de la data primirii cererii, accesul neîngrădit al oricărui ofertant/candidat la raportul procedurii de atribuire, precum și la informațiile din cadrul documentelor de calificare, propunerilor tehnice și/sau financiare care nu au fost declarate de către ofertanți ca fiind confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală".

5. Art...., alin (1) din Legea 101/2016 " La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală. Caracterul confidențial trebuie demonstrat prin orice mijloace de probă."

6. Art...., alin (3) din Legea 101/2016 "În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivelor ofertanți

De asemenea, în virtutea art. 57 alin. 4 din Legea 98/2016 și art. 123, alin (1) din HG 395/2016, precizăm ca motivele pentru care partile/informațiile mai sus menționate din propunerea tehnică și din propunerea financiară sunt confidențiale sunt următoarele:

Documente indicite conțin date cu caracter personal și, respectiv, secrete comerciale și sunt confidențiale doar pentru ceilalți operatori economici participanți la procedura, care reprezintă concurența.

Atașat prezentei declarații va prezentăm documentele care dovedesc caracterul de confidențialitate a propunerii tehnice și financiare, după cum urmează:

(i) contractul de distribuție cu producătorul ALLEGRI S.p.A, în cadrul căruia, la art. 7 Obligația secretului. punctul... este stipulată obligația firmei noastre obligația de a nu dezvălui unor terți parti secrete comerciale cu privire la producător sau alte informații confidențiale care sunt descoperite prin activitatea desfășurată pentru producător și nici să utilizeze aceste secrete sau informații confidențiale pentru obiective străine prezentului contract. Atașat prezentăm Contractul de distribuție:

(ii) extras din Politica societății noastre privind protecția informațiilor confidențiale a datelor și de securitate informatică - secțiunea în care sunt identificate secretele comerciale cu care operează societatea și sunt introduse proceduri pentru protecția acestora;

extras din Actul Adițional semnat cu salariații societății noastre pentru protecția informațiilor confidențiale (precizăm că un astfel de act adițional este semnat cu toți salariații societății).

Ofertanta a atașat contractul de distribuție cu producătorul ALLEGRI S.p.A, extras din politica societății privind protecția informațiilor confidențiale ȘI extras din actul adițional semnat cu salariații societății pentru protecția informațiilor confidențiale.

- ofertanta... a justificat confidențialitatea astfel:

(...)

..., declar că informații din propunerea tehnică și/sau din propunerea financiară sunt confidențiale, clasificate sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală, în baza legislației aplicabile. Astfel:

I. Propunerea tehnică conține următoarele informații confidențiale, inclusiv secrete tehnice sau comerciale și elementele de confidențialitate: compoziție, structură, utilizări speciale/relevante, compatibilitatea cu alte produse.

Apreciem ca fiind confidențiale și următoarele documente cuprinse în oferta tehnică:

- Avize biocid
- Fișe cu date de securitate
- Fișe Tehnice.

Motivele pentru care informațiile mai sus menționate sunt confidențiale sunt următoarele:

Încadrarea acestor informații din propunerea tehnică ca fiind "confidențiale" este justificată de faptul că în cuprinsul lor sunt inserate informații care conduc la aflarea rețetei după care sunt fabricate produsele .. și a compușilor chimici (inclusiv concentrațiile) care dau eficacitate și stabilizează produsele, făcându-le extrem de competitive. Formularea actuală a produselor este rezultatul unor demersuri efectuate de societatea... pe parcursul a peste 10 ani, demersuri care au constat în numeroase încercări prealabile, însoțite, de fiecare dată, de testări de eficacitate.

Temeiul juridic al încadrării înscrisurilor/informațiilor menționate în cuprinsul ofertei tehnice ca fiind "confidențiale" este: art. 57 alin. (1), art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 98/2016, precum și art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, Ordonanța de urgență nr.... 5/20... privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate care constituie secrete comerciale împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale, precum și pentru modificarea și completarea unor acte normative, coroborată cu Legea nr. 11/1991 privind combaterea concurenței neloiale.

Societatea.... produce și comercializează pe teritoriul României produse biocide și alți dezinfectanți. În vederea plasării pe piață pe teritoriul României, au fost obținute pentru produsele biocide, avizele în conformitate cu legislația specifică. Parte integrantă a documentației depuse la C.N.P.B pentru obținerea avizelor BIO o reprezintă rapoartele de testare pentru demonstrarea eficacității biocide în funcție de tipul de produs. Rapoartele de testare privind activitatea afirmată pe eticheta produsului și în recomandările de utilizare sunt efectuate în România sau într-un stat membru al..., conform unor metode elaborate de Organizația Internațională de Standardizare (ISO), de... de Standardizare (CEN). Aceste teste sunt efectuate la solicitarea producătorului, în laboratoare specializate din..., iar rezultatele sunt confidențiale și sunt destinate în exclusivitate persoanei sau entității solicitante și celor autorizați să le primească, fiind proprietatea intelectuală a acestuia.

Punerea la dispoziția celorlalți operatori (competitori) a rapoartelor de testare, fără a se asigura protecția datelor furnizate, aduce atingere dreptului de proprietate intelectuală a producătorului.... În acest sens, în vederea probării caracterului confidențial al documentelor depuse, vă depunem acordul de confidențialitate încheiat cu laboratorul care efectuează testările.

Apreciem că menținerea acestor informații/documente ca fiind confidențiale, în deplin acord cu prevederile legale, nu echivalează cu o restricționare nejustificată a accesului la documentele dosarului achiziției și nici nu constituie o limitare efectivă a dreptului celorlalți operatori de a avea acces la actele autorității contractante.

Dacă s-ar permite însă accesul la documentele și informațiile declarate confidențiale, s-ar încălca prevederile art 1 din Legea nr. 11/1991, cu modificările și completările aduse prin Legea nr. 298/2001, care statuează că toți comercianții (operatorii economici indiferent de obiectul de activitate) sunt obligați să își exercite activitatea cu bună credință, potrivit uzanțelor cinstite, cu respectarea intereselor consumatorilor și a cerințelor concurenței loiale.

De asemenea, considerăm că este respectat întrutotul principiului transparenței și al tratamentului egal, având în vedere modul în care se desfășoară procedura, respectiv prin publicarea în SEAP a tuturor documentelor, la care autoritatea contractantă are acces deplin și nelimitat în vederea evaluării ofertelor, respectând totodată și confidențialitatea informațiilor/documentelor.

De altfel, menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice reprezintă un interes public important, a cărui apărare este

admisă în temeiul jurisprudenței sus-citate. În plus, Curtea de Justiție a recunoscut protecția secretelor comerciale ca un principiu general.

Dreptul de acces la documentele achiziției trebuie pus în balanță cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora. Trebuie avut în vedere prejudiciul care ar putea rezulta din comunicarea anumitor informații către un concurent, motiv pentru care sutoritatea contractantă trebuie să asigure și să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în documentația care susține propunerea noastră tehnică.

II. Propunerea financiară conține următoarele informații confidențiale, inclusiv secrete tehnice sau comerciale și elementele de confidențialitate: prețul și justificarea prețului.

Motivele pentru care informațiile mai sus menționate sunt confidențiale sunt următoarele: Propunerea financiară cuprinde o justificare a prețurilor, în raport de soluțiile propuse prin propunerea tehnică. Detalierea prețurilor este rezultatul negocierilor individuale purtate cu furnizorii noștri de produse.

Așadar, motivat de faptul că atât în propunerea tehnică, cât și în propunerea financiară, sunt cuprinse informații ce rezultă din experiența pe care o deține în domeniul de activitate, a dotării specifice cu personal și experiența profesională de care dispune..., solicităm păstrarea confidențialității acestor informații.

Mai mult, în cazul în care s-ar permite accesul terților la astfel de informații, interesele comerciale ale societății.... ar fi prejudiciate de faptul că aceștia ar avea acces la informații cu privire la organizarea internă, dotarea cu personal și utilaje, experiența anterioară, produsele oferite, consumurile, structura costurilor și a componenței acestora, a nivelului cotei de cheltuieli indirecte și profit practicat.

Se reține și rolul activ al achizitoarei care în urma analizării declarațiilor de confidențialitate a elaborat *Procesul-verbal nr.... privind evaluarea declarațiilor de confidențialitate depuse de ofertanți, ocazie cu care au fost consemnate următoarele:*

1. Ofertanții care au declarat propunerea tehnica si propunerea financiara ca avand caracter confidențial, pentru a nu prejudicia interesele lor legitime in ceea ce privește secretul comercial si dreptul de proprietate intelectuala, documentele care conțin date cu caracter personal, precum si documentele care conțin date referitoare la clienții acestora:

-
-
-

(...)

Având in vedere cele enumerate mai sus, comisia de evaluare considera ca urmatoarele informații prezentate in cadrul ofertei tehnice sau financiare sunt secrete comerciale:

1. Informațiile privind clienții (documentele referitoare la experiența similara (recomandari/documente constatatoare de la alti agenți economici clienți ai ofertantului, contracte incheiate de către ofertant cu alti terti agenți economici etc)

2. Informații privind strategii de piața si structura costurilor si a preturilor (Centralizator de preturi, care cuprinde o detaliere a prețului unitar, răspunsurile la solicitările de clarificari privind justificarea prețului neobișnuit de scăzut, care cuprind structura formarii prețului unitar, inclusive rata de profit practicata (informație care nu este ușor accesibila, deci este secreta si are valoare comerciala pentru titular, reprezentând politica acestuia comerciala si strategia acestuia de piața). Documentele care conțin doar prețul total al ofertei, respectiv formularul de propunere financiara nu au caracter confidențial.

3. Procese și secrete de producție - vor fi considerate confidențiale toate documentele depuse de către ofertanți care cuprind detalii privind compozitia, formula, structura, indicarea substantei active, caracteristicile produsului (Fisa tehnica, Fisa cu date de Securitate, Avize, Rapoarte de testare, Rapoarte de analiza, Certificate de calitate, Buletine de analiza, declarație substante active, declarație de conformitate, declarație de stabilitate, in masura in care conțin informații de genul celor mentionate anterior).

Comisia de evaluare considera ca prin invocarea secretului comercial, ofertantul a adus o dovada in acest sens, incadrând documentele care conțin astfel de informații in institutia juridica a secretului comercial.

(...)

In acest sens, comisia de evaluare considera documente ce cuprind informații confidențiale doar cele enumerate mai sus referitoare la secretul comercial si la documentele ce conțin date cu caracter personal, dupa cum urmeaza:

Din cadrul ofertei tehnice si financiare pentru următorii ofertanți care au solicitat acest lucru, respectiv:

1.
2.
3.

se reține faptul că *Procesul-verbal nr.... privind evaluarea declarațiilor de confidențialitate depuse de ofertanți a fost publicat în SEAP în aceeași zi.*

... precizează că, exercitându-și dreptul conferit în calitate de participant la procedurile Loturilor 1, 2 si 3, la consultarea datelor si informațiilor ofertelor prezentate la aceste loturi, la data de..., a solicitat achizițoarei următoarele:

- prin adresa nr..... consultarea electronica a datelor si informațiilor ofertelor prezentate la loturile mentionate, comunicarea eventualelor declarații de confidențialitate ale ofertanților si modul lor de probare, precum si propriile acte de evaluare a acestor oferte;
- prin adresa nr..... completarea raportului procedurii cu denumirile produselor oferite la cele 3 loturi sau indicarea acestora;
- prin adresa nr..... comunicarea proceselor verbale de evaluare nr.... și nr.....

Autoaritatea contractantă a comunicat prin intermediul adresei nr..... o serie de acte dintre cele solicitate respectiv:

Având in vedere solicitarea dumneavoastra nr... trimisa pe e-mail-ul institutiei (in data de..., ora 11: 18) si înregistrata la cu nr..., prin care ne solicitati S.A.va transmitem datele si informațiile din propunerile tehnice si financiare ale competitorilor dumneavoastra precum si actele de evaluare a ofertelor mentionate si declarațiile de confidențialitate, va transmitem pe adresa de email comunicata, atașat prezentei adrese, urmatoarele documente:

- Procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini si a răspunsurilor la solicitările de clarificari nr....;
- Procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini si a răspunsurilor la solicitările de clarificari nr....;
- Procesul verbal privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice nr.....
- Formularul de... si Formularul de... depus de către Ofertantul.... pentru Lotul I.
- Formularul de... si Formularul de... depus de către Ofertantul.... pentru....
- Formularul de... si Formularul de... depus de către Ofertantul.... pentru....
- Declarație privind părțile din... si Financiara care au caracter confidențial depusa de către ofertantul....
- Declarație privind părțile din... si Financiara care au caracter confidențial depusa de către ofertantul....

Având in vedere solicitarea dumneavoastra nr... trimisa pe e-mail-ul institutiei (in data de..., ora 11: 18) si înregistrata la . . . cu nr..., prin care ne solicitati să comunicăm denumirea tuturor produselor oferite de operatorii economici vă informam ca denumirea produselor oferite de operatorii economici se regaseste in cadrul proceselor verbale tehnice nr.... si nr.... anexate acestei adrese.

Având in vedere solicitarea dumneavoastra nr... trimisa pe e-mail-ul institutiei (in data de..., ora 11: 18) si inregistrata la . . . cu nr..., prin care ne solicitati S.A.va transmitem procesele verbale tehnice nr.... si nr..., va informam ca aceste procese verbale la care faceți referire sunt anexate acestei adrese.

Celelalte documente prezentate de către Ofertanții menționați anterior în cadrul... (ex: Fișa tehnică, Fișa cu date de Securitate, Avize, Rapoarte de testare, Rapoarte de analiză, Certificate de calitate, Buletine de analiză, declarație substanțe active, declarație de conformitate, declarație de stabilitate) și în cadrul... (Centralizator de prețuri, care cuprinde o detaliere a prețului unitar, răspunsurile la solicitările de clarificări privind justificarea prețului neobișnuit de scăzut, care cuprind structura formării prețului unitar, inclusiv rata de profit practică (informație care nu este ușor accesibilă, deci este secretă și are valoare comercială pentru titular, reprezentând politica acestuia comercială și strategia acestuia de piață) sunt considerate confidențiale **conform... privind evaluarea declarațiilor** de confidențialitate depuse de către ofertanți nr..., comunicat tuturor ofertanților prin publicarea în SEAP la data de..., acesta nefiind contestat în termenul legal de 10 zile de la data publicării.

Consiliul reține că autoritatea contractantă a decis luând act de documentele aflate la dispoziția S.A., nu pună la dispoziția contestatoarei... care și-a manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, documentele declarate confidențiale ale contracandidatelor sale... și... înscrisurile din cadrul propunerii tehnice și propunerii financiare, declarate *confidențiale și răspunsurile la clarificările vizavi de propunerea tehnică și propunerea financiară*. Au fost puse la dispoziția ofertantei procesele verbale de evaluare.

Conduita achizitoare de a nu pune la dispoziția contestatoarei documentele declarate confidențiale de ofertantele care au depus declarații de confidențialitate privind documentele aflate în cadrul propunerii tehnice și propunerii financiare se înscrie în dispozițiile legale incidente.

Nu va fi reținută excepția de tardivitate a criticării deciziei achizitoare de confidențialitate a ofertelor competitorilor contestatoarei..., excepție invocată de autoritatea contractantă pe considerentul că procesul- *verbal de confidențialitate putea fi contestat de către orice ofertant înscris în procedura în termen de 10 zile de la luarea la cunoștință a actului emis în conformitate cu dispozițiile art. 8 alin. (1) din Legea 101/2016, întrucât așa cum a susținut și contestatoarea...*, procesul-verbal invocat de nu reprezintă actul decizional al autorității contractante, ci reprezintă un act intermediar, prealabil emiterii raportului procedurii, singurul act decizional valabil emis de o autoritate contractantă în stabilirea rezultatului unei proceduri de achiziție publică.

În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile contestatoarei potrivit cărora: Actul care produce efecte juridice este raportul procedurii, orice alt act întocmit de comisia de evaluare pregătește emiterea acestui act și el trebuie aprobat de managerul AC.

Așadar, raportul întocmit de comisia de evaluare a AC și publicat în SEAP nu putea produce nici un efect juridic până la data aprobării sale de managerul AC; abia după incorporarea concluziilor acestui raport în... nr... (în continuare RAPORTUL), ele puteau deveni obiect de contestare.

Se impune respingerea excepției tardivității cererii noastre (...).

Consiliul a admis solicitarea contestatoarei... de studiere a dosarului cauzei.

Cu ocazia studierii dosarului achiziției publice la Consiliu, luând act de documentele aflate la dispoziția S.A., Consiliul a decis să nu pună la

dispoziția contestatoarei... care și-a manifestat dorința de a studia dosarul cauzei, înscrisurile din cadrul propunerii *tehnice și propunerii financiare, declarate* confidențiale și răspunsurile la clarificările vizavi de propunerea tehnică și propunerea financiară. Au fost puse la dispoziția ofertantei procesele verbale de evaluare.

Așa cum a fost anterior arătat, Consiliul reține faptul că ofertantele contestatoare... și..., cât și contracandidata acestora..., în mod similar au declarat confidențiale informații cuprinse în cadrul propunerilor tehnice și financiare, invocând acordurile de confidențialitate încheiate cu producătorii/distribuitorii/ fabricații produselor oferite, în care sunt inserate clauzele de confidențialitate vizavi de înscrisurile declarate, precum și sancțiunile care se aplică în cazul nerespectării prevederilor clauzelor de confidențialitate conform acordurilor încheiate.

Referitor la criticile aduse de contestatoarea... privind neprobarea de către ofertanta... a caracterului confidențial declarat, argumentele aduse se bazează pe următoarele aspecte:

- asupra fondului deciziei de acordare a confidențialității pentru ofertele .. și .., susținem ca decizia nu este fondată legal, lipsind PROBAREA concludenței a susținerilor respectivilor operatori economici din declarațiile depuse;

- cu privire la datele și informațiile ofertei .. la lotul 1, PROBA caracterului lor confidențial este propria declarație a ofertantului și contractul încheiat cu furnizorul sau (adică acte proprii ale părții interesate în ascunderea datelor și informațiilor publice pe care le cuprinde oferta S.A. - căci NIMIC din ceea ce se afla în această ofertă nu are caracter confidențial);

- .. nu este în măsură să invoce altă probă - și pe aceasta doar pentru a apăra caracterul de secret comercial al respectivelor informații - decât contractul încheiat cu propriul furnizor (adică un tert care are interesul ascunderii datelor tehnice ale produsului sau, astfel încât acesta S.A.-și poată face loc pe piața pe usă din dosul competiției - nevăzut, neauzit, necunoscut);

- un asemenea contract este lovit de nulitate absolută, având o cauză ilicită - art.1236 (2) c.civ. - „(2) Cauza este ilicită când este contrară legii și ordinii publice”, respectiv art.1237 c.civ. - „Cauza este ilicită și atunci când contractul este doar mijlocul pentru a eluda aplicarea unei norme legale imperative. ”, el urmărind împiedicarea desfășurării unei competiții transparente, bazată pe tratamentul egal al operatorilor economici;

- nu justifică .. caracterul „strict confidențial” al documentelor enumerate altfel decât prin convenția părților;

- tot ceea ce se afla în documentele menționate de .. sunt informații publice potrivit dreptului UE;

- Ceea ce este menit să fie făcut public în legătură cu orice produs biocid este arătat în... nr.... (în continuare BPR):

„Art. 66-Confidențialitatea

(2) Agenția și autoritățile competente refuză accesul la informații în cazul în care divulgarea ar afecta protecția intereselor comerciale sau viața privată și siguranța persoanelor vizate.

In mod normal, se consideră că divulgarea următoarelor informații aduce atingere intereselor comerciale sau vieții private și siguranței persoanelor vizate:

(a) *detalii privind compoziția completă a produsului biocid;*

(b) *cantitatea exactă de substanță activă sau de produs biocid fabricat sau pus la dispoziție pe piață;*

(c) *legăturile dintre producătorul unei substanțe active și persoana responsabilă de introducerea unui produs biocid pe piață sau dintre persoana responsabilă de introducerea unui produs biocid pe piață și distribuitorii produsului;*

(d) *numele și adresele persoanelor implicate în testele efectuate pe vertebrate.*

Cu toate acestea, în cazul în care este esențial să se acționeze de urgență pentru protejarea sănătății umane, a sănătății animale, a siguranței publice sau a mediului sau din alte motive de interes public major, Agenția sau autoritățile competente dezvăluie informațiile menționate la prezentul alineat. (3) Fără a aduce atingere alineatului (2), după acordarea autorizației, se acordă, în toate cazurile, accesul la următoarele informații:

- (a) *numele și adresa titularului autorizației;*
- (b) *numele și adresa fabricantului produsului biocid;*
- (c) *numele și adresa fabricantului substanței active;*
- (d) *cantitatea de substanță activă sau substanțe active din produsul biocid și numele produsului biocid;*
- (e) *proprietățile fizice și chimice ale produsului biocid;*
- (f) *metodele utilizate pentru a face substanța activă sau produsul biocid inofensive;*
- (g) *rezumatul rezultatelor testelor necesare în temeiul articolului 20 și destinate stabilirii eficacității produsului și a efectelor acestuia asupra omului, animalelor și mediului, precum și, dacă este cazul, capacitatea S.A. de a genera rezistență;*
- (h) *metodele și măsurile de precauție recomandate pentru a reduce riscurile asociate manipulării, transportului, precum și riscurile de incendiu sau alte pericole;*
- (i) *fișele de date privind siguranța;*
- (j) *metodele de analiză prevăzute la articolul... alineatul (1) litera (c);*
- (k) *metodele de eliminare a produsului și a ambalajului acestuia;*
- (l) *procedurile care trebuie urmate și măsurile care trebuie adoptate în caz de vărsare sau scurgere;*
- (m) *primul ajutor și recomandările medicale în caz de rănire a persoanelor*

- Dacă autoritățile competente naționale sunt obligate a acorda acces la informațiile de mai sus ("în toate cazurile"), atunci cu atât mai mult AC avea aceasta obligație - si speram ca C.N.S.C. va veghea la respectarea legislației UE.

- așadar, nu exista niciun motiv de confidențialitate a datelor si informațiilor ofertei .. la lotul 1 (cu excepția celor personale).

Potrivit îndrumarului ANAP privind analiza confidențialității ofertelor se arată expres la secțiunea Dovezi următoarele:

Dovezi

Ofertantul ar trebui să poată demonstra că a luat măsuri rezonabile pentru protecția informațiilor declarate ca fiind secrete comerciale, printr-o politică internă de protecție a secretelor comerciale cunoscută și asumată de personalul companiei, care poate cuprinde:

- modul în care a identificat la nivel organizațional secretele comerciale;
- modul în care a pus în practică proceduri pentru protecția secretelor comerciale (pentru acea informație declarată ca fiind secret comercial);
- modul în care a restricționat accesul la secretele comerciale;
- existența unor clauze contractuale în contracte încheiate cu partenerii, furnizorii, clienții și angajații pentru protecția secretelor comerciale;
- registrul acordurilor de confidențialitate încheiate cu partenerii, furnizorii, clienții și angajații pentru protecția secretelor comerciale;
- documentele semnate de angajați la momentul angajării pentru păstrarea respectivului secret comercial sau la părăsirea locului de muncă prin care se asigură că nu mai au acces la secretele comerciale (dacă este aplicabil, în funcție de tipul secretului comercial).

Atâta vreme cât în cadrul ofertei... a inclus la paginile 19-27 extras din Politica internă a societății, unde se arată expres care sunt secretele comerciale și măsurile luate pentru protejarea acestora, nu se poate aprecia lipsind probării susținerilor respectivului operator economic din declarația depusă, contrar celor susținute de contestatoare.

Consiliul apreciază că divulgarea informațiilor ce o privesc pe... ar constitui un „dublu standard”, în contradicție cu egalitatea în fața legii, principiu consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituție. Mutatis mutandis în privința ofertanților, „un tratament diferit nu poate fi doar expresia aprecierii exclusive a legiuitorului, ci trebuie să se justifice rațional, în

respectul principiului egalității cetățenilor în fața legii și a autorităților publice.” -... nr. 32 din 23 ianuarie..., publicată în... al României, Partea I, nr.... 57 din 20 februarie..., paragraful....

După cum a statuat și..., se impune ca autoritățile contractante, Consiliul și instanțele de judecată să nu divulge informații care ar putea denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor *proceduri ulterioare*. *Există o prezumție generală potrivit căreia accesul* la oferte aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților. Procedura din fața Consiliului nu poate fi transformată într-un mijloc care să aibă drept scop consultarea de către contestatori a înscrisurilor din ofertele concurenților, întrucât ar rupe echilibrul și ar crea avantaje concurențiale incorecte. Ține de interesul privat faptul că accesul la documentele declarate confidențiale s-ar putea dovedi necesar pentru formularea apărării în cadrul unei acțiuni și nu poate constitui un interes public superior care să justifice divulgarea informațiilor. Aceste aprecieri aparțin Curții în Decizia nr.... din 30 septembrie..., publicată în... al României, Partea I, nr....184 din 14 decembrie....

Față de acuzele aduse de contestatoare sunt relevante susținerile autoarei intervenției care a răspuns punctual la acuzațiile aduse, apărări pe care Consiliul le apreciază judicioase și concludente:

Elementele declarate confidențiale din oferta subscrisei au fost probate în mod corespunzător.

Așa cum reiese de la paginile 12-18 din documentele de calificare ale subscrisei (pentru Lotul 1), declararea drept confidențială a elementelor din oferta subscrisei s-a bazat inclusiv pe probele indicate expres în cadrul declarației, respectiv pe contractul încheiat de subscrisa cu producătorul produsului ofertat și adresa din partea acestuia cu privire la elementele care sunt secrete comerciale -documente anexate la declarație.

De asemenea, în cadrul ofertei am inclus la paginile 19-27 extras din Politica internă a societății, unde se arată expres care sunt secretele comerciale și măsurile luate pentru protejarea acestora. Or, conform îndrumarului ANAP privind analiza confidențialității ofertelor se arată expres chiar la secțiunea Dovezi:

1 <https://anap.gov.ro/web/wp-content/uploads/2023/03/Indrumare-privind-analiza-confidentialitatii-ofertelor.pdf>

Dovezi

Ofertantul ar trebui să poată demonstra că a luat măsuri rezonabile pentru protecția informațiilor declarate ca fiind secrete comerciale, **printr-o politică internă de protecție a secretelor comerciale cunoscută și asumată de personalul companiei**, care poate cuprinde: (...).

Prin urmare, subscrisa am făcut deplin chiar în cadrul ofertei, conform legii și recomandărilor ANAP, Dovada confidențialității tuturor informațiilor incluse în cadrul ofertei.

În condițiile în care am demonstrat obligația contractuală a subscrisei de a nu dezvălui unor terțe părți secrete comerciale cu privire la produsul ofertat, declararea drept confidențială a unor elemente din oferta tehnică este corect efectuată raportat la prevederile legale incidente.

(...)

După cum arătam, subscrisa am depus în cadrul ofertei contractul încheiat cu producătorul prin care ne-am asumat expres protejarea secretelor comerciale cu privire la produsul ofertat (punctul... din contract), adresa din partea acestuia cu privire la elementele care sunt secrete comerciale, precum și măsurile adoptate la nivel intern pentru protejarea acestor informații.

... cuprinde informații detaliate cu privire la produsul oferat, inclusiv rapoartele de testare, declarațiile producătorului, fișele tehnice care sunt secrete comerciale strict confidențiale. De asemenea, în cadrul... sunt preluate în mod sintetizat informațiile din rapoartele de testare și fișele tehnice, astfel încât și avizul BIO se impune a fi protejat drept informație confidențială. De altfel, ceea ce este menit a fi făcut public din avizul BIO este deja preluat în Registrul Național pentru....

Rugăm aveți în vedere că nici Ordinul nr.... privind aprobarea procedurii de avizare a produselor biocide care sunt plasate pe piață pe teritoriul României, nici Regulamentul de organizare și funcționare a Comisiei naționale pentru produse biocide din..., aprobat prin Ordinul nr. 871/13... /104/..., nu prevăd faptul că avizele eliberate de Comisia națională pentru produse biocide sunt documente publice.

... 10/... cât și Regulamentul de organizare și funcționare a Comisiei naționale pentru produse biocide din... menționează faptul că la nivelul Comisiei de produse Biocide se păstrează și actualizează un Registru național al produselor biocide.

... este publicat pe site-ul Ministerului Sănătății și actualizat periodic (a se vedea <https://ms.ro/ro/minister/organizare/structura-organizatorica/directia-general-a-de-asistenta-medicala-si-sanatate-publica/registru-na%C8%9Bional-al-produselor-biocide/>). Așadar datele din aceste registru sunt date cu caracter public.

În cadrul acestui Registru sunt însă publicate doar o parte din informațiile incluse în Aviz, iar nu întreg avizul.

Considerăm că doar respectivele informații astfel publicate în Registrul Național al... au caracter de informație publică, iar restul informațiilor din aviz nu au caracter de informație publică și prin urmare nici avizul în întregul său. De asemenea rapoartele de testare ce stau la baza emiterii avizului nu au caracter public.

Arătăm inclusiv faptul că **anterior**, la art. 5 din Ordinul nr....761/... pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfectia și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfecție efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate pentru dezinfectia mâinilor în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de sterilizare și controlul eficienței acestuia se prevedea:

"Comisia Națională pentru... (CNPB) avizează produsele biocide ale căror avize se publică în Registrul național al produselor biocide, pe site-ul dedicat al Ministerului Sănătății."

Acest articol a fost însă abrogat prin Ordinul 854/.... Prin urmare, în anul..., legiuitorul a considerat că nu se impune publicarea avizelor în Registrul Național pentru..., aspect din care reiese faptul că avizele emise de Comisia Națională pentru... nu mai sunt considerate ca având caracter de informație publică, acest caracter fiind conferit doar informațiilor din aviz publicate în Registrul Național pentru....

În plus, învederăm inclusiv faptul că **art. 66 alin. 4 din Regulamentul nr.... stabilește:**

(4) Orice persoană care transmite în sensul prezentului regulament informații legate de o substanță activă sau de un produs biocid agenției sau unei autorități competente poate cere ca informațiile menționate la articolul 67 alineatele (3) și (4) să nu fie divulgate, prezentând motivele pentru care divulgarea informațiilor poate fi dăunătoare pentru interesele comerciale ale persoanei respective sau ale altor părți interesate.

Art. 67 alin. (3) și (4) din același Regulament prevede:

"[3] Începând cu data la care Comisia adoptă un regulament de punere în aplicare care prevede aprobarea unei substanțe active astfel cum este menționat la articolul 9 alineatul (1) litera (a), cu excepția cazurilor în care furnizorul de date prezintă justificări în conformitate cu articolul 66 alineatul (4), acceptate ca fiind valabile de autoritatea competentă sau de agenție, explicând motivele pentru care accesul public la informații ar putea dăuna intereselor sale comerciale sau ale oricărei alte părți interesate, agenția pune gratuit la dispoziția publicului următoarele informații actualizate referitoare la respectiva substanță activă:

(a) în cazul în care astfel de informații sunt esențiale pentru clasificare și etichetare, gradul de puritate al substanței și identitatea impurităților/sau a aditivilor substanțelor active care sunt cunoscuți ca fiind periculoși;

(b) rezumatele studiilor sau rezumatele detaliate ale studiilor prezentate în vederea aprobării substanței active;

(c) informații, altele decât cele enumerate la alineatul (1) din prezentul articol, conținute în fișa tehnică de siguranță;

(d) marca comercială a (mărcile comerciale ale) substanței;

(e) raportul de evaluare.

(4) începând cu data autorizării unui produs biocid, **cu excepția cazurilor în care furnizorul de date prezintă justificări în conformitate cu articolul 66 alineatul (4)**, acceptate ca fiind valabile de autoritatea competentă sau de Agenție, în care se **explică motivele pentru care accesul public la informații ar putea dăuna intereselor sale comerciale sau ale oricărei alte părți interesate**, Agenția pune gratuit la dispoziția publicului următoarele informații actualizate:

(a) rezumatele studiilor sau rezumatele detaliate ale studiilor prezentate în vederea sprijinirii autorizării produsului biocid; precum și

(b) raportul de evaluare.

Rezultă astfel că, orice operator economic care a solicitat avizarea produsului poate solicita ca datele sus menționate să nu fie divulgate pentru motive care ar dăuna intereselor sale comerciale sau ale oricărei alte părți interesate - cum este în speță producătorul produselor oferite.

Așadar, inclusiv la nivelul... nr...., există excepții exprese, **care permit persoanei în cauză să ceară să nu se divulge informațiile respective. Prin urmare, datele** produselor biocide avizate nu sunt în mod absolut accesibile publicului.

În cadrul ofertei, subscrisa am declarat și am dovedit datele confidențiale, protejarea acestor date fiind de natură a proteja interesele legitime ale subscrisei care și-a asumat contractual obligația de a păstra confidențialitatea acestor date.

Conduita Consiliului de a nu pune la dispoziția societății contestatoare a documentelor declarate confidențiale de ofertantele concurente este în conformitate cu dispozițiile legale incidente.

În aprecierea acestei finalități, Consiliul a ținut seama de rigorile la care este supus, prin regulile precizate, situație în care nu au fost puse la dispoziția... documentele declarate confidențiale de către... și....

Date fiind rigorile la care este supusă atât autoritatea contractantă, cât și Consiliul prin regulile precitate, precum și declarațiile ofertantelor... și... nu au fost puse la dispoziția ofertantei contestatoare, documentele provenind de la contracandidatele sale, declarate confidențiale. Prin urmare, Consiliul a acordat contestatoarei dreptul de a studia dosarul achiziției publice, mai puțin documentele declarate confidențiale.

Autoritatea contractantă a avut acces la întregul dosar al achiziției publice, la fel și Consiliul.

Modul de a proceda al Consiliului este în acord cu principiul tratamentului egal și se circumscrie celor reținute la pct. 55 din... de Justiție a... din 14 februarie..., cauza C-... /06, având ca obiect o cerere de pronunțare a unei hotărâri preliminare formulată în temeiul articolului 234 CE, a cărei acțiune principală a avut ca obiect dreptul la protecția informațiilor confidențiale, prin care Curtea a reținut că: (...) Este de competența acestui organism **să decidă în ce măsură și potrivit căror** modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil.

Aceeși abordare a fost îmbrățișată de Consiliu și cu ocazia pronunțării *Deciziei nr.... din..., fiind relevant de redat cu titlu jurisprudențial considerentele reținute:*

[Așadar, Consiliul a asigurat reclamantei accesul la documentele dosarului achiziției publice care nu au fost declarate confidențiale de către ofertanți, în speță existând la dosarul cauzei declarația expresă a... că propunerea tehnică și propunerea financiară, inclusiv răspunsurile de clarificare a lor, au caracter confidențial, pentru a nu îi prejudicia interesele legitime în ceea ce privește secretul comercial și dreptul de proprietate intelectuală. Așadar, Consiliul a asigurat reclamantei accesul la documentele dosarului achiziției publice care nu au fost declarate confidențiale de către ofertanți. Confidențialitatea este susținută și prin argumentele aduse de... pe calea intervenției, tocmai pentru a întări protecția dată de acest caracter.... prezintă caracter confidențial, întrucât se referă la experiența prealabilă a societății și la date cu caracter personal, între altele. Însuși formularul amintit constituie o probă în sine, suficientă pentru a condiționa accesul la informații de acordul celui care l-a emis.

A nu se omite că *inclusiv societatea reclamantă a atenționat că informațiile din oferta S.A.sunt confidențiale*, iar o derogare în ceea ce privește concurența S.A.ar reprezenta tocmai un dublu standard din partea Consiliului. În documentul referință *„Declarație privind partea/părțile din propunerea tehnică și propunerea financiară care au caracter confidențial”* (pag. 1 și 2 din „oferta financiară”)... a precizat ca fiind confidențiale, în integralitate, ambele propuneri, precum și eventuale clarificări ale lor.

Reprezintă o dovadă de rea-credință procesuală din partea... solicitarea de acces la toate actele societății concurente bizuită pe argumentația nedovedirii confidențialității, în contextul în care... însăși a prezentat o declarație de confidențialitate similară câștigătoarei și nu a anexat acesteia nicio dovadă în sprijinul caracterului declarat. *„Nimic din conținutul acestor elemente ale ofertei în acest domeniu (tehnice sau financiare) nu presupune confidențialitate.” - sunt cuvintele îngroșate și subliniate la pct.... din contestație de..., reluate în aceeași formă în finalul cererii din..., prin care astfel „uită” ceea ce ea însăși a declarat sub semnătură. Divulgarea informațiilor ce o privesc pe câștigătoare ar constitui un „dublu standard”, inadmisibil și în contradicție cu egalitatea în fața legii, principiu consacrat de art. 16 alin. (1) din Constituție. Mutatis mutandis în privința ofertanților, „un tratament diferit nu poate fi doar expresia aprecierii exclusive a legiitorului, ci trebuie să se justifice rațional, în respectul principiului egalității cetățenilor în fața legii și a autorităților publice.” -... nr. 32 din 23 ianuarie..., publicată în... al României, Partea I, nr.... 57 din 20 februarie..., paragraful....*

După cum a statuat și..., se impune ca autoritățile contractante, Consiliul și instanțele de judecată să nu divulge informații care ar putea denatura concurența, fie în cadrul unei proceduri de atribuire în curs, fie în cadrul unor proceduri ulterioare. *Există o prezumție generală potrivit căreia accesul la oferte aduce, în principiu, atingere protecției intereselor comerciale ale ofertanților. Procedura din fața Consiliului nu poate fi transformată într-un mijloc care să aibă drept scop consultarea de către contestator a înscrisurilor din ofertele concurenților, întrucât ar rupe echilibrul și ar crea avantaje concurențiale incorecte. Ține de interesul privat faptul că accesul la documentele declarate confidențiale s-ar putea dovedi necesar pentru formularea apărării în cadrul unei acțiuni și nu poate constitui un interes public superior care să justifice divulgarea informațiilor. Aceste aprecieri aparțin Curții în Decizia nr.... din 30 septembrie..., publicată în... al României, Partea I, nr.....184 din 14 decembrie....*

Se cuvine a fi punctat că dispozițiile procedurale ale art.... din legea remediilor:

Art..... - (1) La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite conform legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală.

(2) Accesul la documentele dosarului constituit la Consiliu potrivit alin. (1) nu este condiționat de accesul la documentele aflate la autoritatea contractantă potrivit legislației privind achizițiile publice sau legislației privind achizițiile sectoriale ori legislației privind concesiunile de lucrări și concesiunile de servicii.

(3) În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți.

nu obligă forul administrativ-jurisdicțional să permită accesul părților cauzei la totalitatea documentele dosarului constituit la Consiliu, cererea putând fi admisă sau respinsă, în tot sau în parte, motivat, asemenea oricărei cereri dată în competența S.A. de soluționare. De asemenea, art.... nu stabilește un termen pentru asigurarea accesului, după cum nu interzice nici posibilitatea ca accesul să fie permis după adoptarea deciziei de soluționare a contestației. În plus, părțile nu pot abuza de dispozițiile precitate pentru a forța Consiliul să se antepună asupra contestației prin permiterea accesului chiar la documentele al căror caracter confidențial face obiectul disputei litigioase].

Mai mult se are în vedere că și autoarea contestației a avut aceeași conduită ca și contracandidata S.A., respectiv a declarat confidențiale propunerea tehnică și propunerea financiară, depunând declarație de confidențialitate în acest sens și atașând în probarea acesteia acordurile de confidențialitate încheiate cu... și .. S.A.S.

Considerentele anterior reținute rămân valabile și în privința ofertantei....

În aceste condiții, autoarea contestației având exact aceeași conduită ca și contracandidatele sale care a depus declarație de confidențialitate, nu poate solicita un tratament diferit, respectiv acordarea accesului la întreaga oferta depusă de competitorii sale, în condițiile în care și ea beneficiază de aceeași protecție. Tratamentul egal presupune și aplicarea aceluiași tratament tuturor ofertanților, or, în măsura în care ofertanta contestatoare pretinde respectarea confidențialității ofertei sale, nu există niciun motiv pentru care ofertantele contracandidate nu ar beneficia de același tratament.

De asemenea, are în vedere și jurisprudența europeană, cauza C-54/21..., invocată de contestatoare, potrivit căreia Curtea a stabilit că legislația națională nu poate impune ca ofertele depuse de operatorii economici să fie publicate integral, **sens în care** face vorbire de transmiterea informațiilor într-o formă rezumată, deci acele informații vor fi comunicate, ori acestea au fost deja comunicate ofertantei contestatoare..., procesele-verbale de evaluare elaborate de membrii comisiei de evaluare în care se regăsește consemnată modalitatea de evaluare a ofertelor depuse, denumirile produselor ofertate fiind puse la dispoziția ofertantei în integralitate.

Relevant este și faptul că legislația națională, în concordanță cu legislația comunitară, nu stabilește o obligație de comunicare integrală a ofertelor către operatorii economici din procedură, dar permite accesul la informații, către operatori comunicându-se un rezumat și reține că dispozitivul hotărârii de mai sus stabilește o marjă de apreciere largă pentru autoritățile contractante de a decide ce documente divulgă contracandidaților, în niciun caz neputând fi vorba de o comunicare integrală a ofertelor de către autoritatea/entitatea contractantă celui care solicită acest lucru.

Totodată, Consiliul va lua în considerare și faptul că jurisprudența europeană (cauza C-9... /...) stabilește că "obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru a-i garanta dreptul la o cale de atac eficientă **trebuie să fie evaluată comparativ** cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora".

Contrar celor susținute de... vizavi de neprobarea informațiilor cuprinse în declarația de confidențialitate a ofertantei... și..., Consiliul face apel la informațiile cuprinse în pagini de internet oficiale ale...:

-.

potrivit cărora se precizează:

Secretele comerciale:

Practica păstrării confidențialității asupra informațiilor comerciale („know-how”) are o tradiție seculară. În multe țări există instrumente legale pentru a proteja secretele comerciale, fie că sunt sau nu definite ca parte a DPI. Nivelul de protecție acordat informațiilor confidențiale nu poate fi comparat cu alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale, cum sunt brevetele, drepturile de autor și mărcile, dar poate, în principiu, să se aplice pe termen nelimitat, mai degrabă decât pentru o perioadă limitată. Protecția secretelor comerciale diferă de la un stat la altul mai mult decât alte domenii ale dreptului proprietății intelectuale și poate fi chiar mai avantajoasă și mai ieftină decât solicitarea protecției oficiale a brevetelor. Din 2016, a existat un cadru juridic al UE, și anume Directiva (UE) 2016/9... privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale) împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale.

Secretele comerciale pot include o cantitate vastă de informații și cunoștințe care nu sunt protejabile sau care nu pot fi protejate corespunzător prin brevete, ca de exemplu:

- invenții aflate în faze incipiente
- procese de fabricație
- liste de furnizori și clienți

Informațiile protejate de secrete comerciale pot fi strategice pe termen lung (de ex., rețete sau compuși chimici) ori pe termen scurt (de ex. rezultatele unui studiu de marketing, o denumire de marcă, prețul și data lansării unui produs nou sau prețul oferit în cadrul unei licitații).

Punerea la dispoziția societăților competitorare a unor informații cu privire la cu titlu de exemplu din propunerea tehnică (fișa tehnică, fișa cu date de securitate, avize, rapoarte de testare, rapoarte de analiza, certificate de calitate, buletine de analiza, declarație substanțe active, declarație de conformitate, declarație de stabilitate) și din cadrul propunerii financiare (centralizator de preturi, care cuprinde o detaliere a prețului unitar, răspunsurile la solicitările de clarificări privind justificarea prețului neobișnuit de scăzut, care cuprind structura formării prețului unitar, inclusive rata de profit practică (informație care nu este accesibilă având valoare comercială pentru titular, reprezentând politica acestuia comercială și strategia acestuia de piață) afectează interesele comerciale ale societății, prin divulgarea *secretului comercial*. Astfel, o dată luate la cunoștință asemenea informații de către competitorii săi, aceștia vor dobândi un avantaj evident în privința elaborării și depunerii ofertelor în cadrul unor proceduri de atribuire viitoare cu obiect similar, pe această cale fiind afectate inclusiv principiile tratamentului egal, promovării concurenței între operatorii economici și al asigurării integrității desfășurării procesului de achiziție publică.

Potrivit jurisprudenței CJUE (... din 14 februarie..., cauza C-... /06, Varec S.A.c. Etat belge, în prezenta... & Co), în etapa căilor de atac, obligația de respectare a confidențialității informațiilor se transmite de la autoritatea/entitatea contractantă către organismul responsabil cu soluționarea respectivei căi de atac - C.N.S.C., acesta din urmă fiind obligat să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici.

În lumina celor reținute, după cum s-a arătat mai sus, nu se putea permite ofertantei contestatoare să studieze documentele declarate confidențiale.

Aceeași abordarea a fost reținută de Consiliu și cu ocazia pronunțării Deciziei nr..... din data de..., fiind de interes considerentele reținute, respectiv:

Consiliul va respinge, ca nefondată critica având în vedere că atât autoritățile contractante, cât și „organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac prevăzute la articolul 1 alineatul (1) (notă: DIRECTIVA 2... 7/66/CE A... A CONSILIULUI din 11 decembrie 2... 7) menționat trebuie să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu, în special de către autoritatea contractantă, organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților în litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil” (cauza C... /06 Varec împotriva État belge).

În același timp, SC M.S.... și-a declarat, la rândul său, confidențială oferta, prin urmare, atâta timp cât solicită protecție pentru oferta S.A., nu poate justifica încălcarea aceleiași protecții pentru contracandidatul său, acest lucru echivalând cu susținerea inegalității în drepturi între ofertanți.

Consiliul mai reține, în acest sens, și considerentele din cauza C 9... /... din..., „Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras” UAB, în care... a stabilit următoarele: „în cadrul unei căi de atac referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C... /06, EU: C:...: 91, punctul...).

Dimpotrivă, astfel cum s-a arătat în esență la punctul 121 din prezenta hotărâre în contextul obligațiilor care revin în această privință autorităților contractante, obligația de a furniza ofertantului respins informații suficiente pentru a i garanta dreptul la o cale de atac eficientă trebuie să fie evaluată comparativ cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

130: În consecință, instanța națională competentă trebuie să verifice, ținând seama pe deplin atât de necesitatea de a proteja interesul public privind menținerea unei concurențe loiale în cadrul procedurilor de atribuire a contractelor de achiziții publice, cât și de aceea de a proteja informațiile cu adevărat confidențiale și îndeosebi secretele comerciale ale participanților la procedura de cerere de ofertă, că autoritatea contractantă a considerat în mod întemeiat că informațiile pe care a refuzat să le comunice solicitantului erau confidențiale. În acest scop, instanța națională competentă trebuie să efectueze o examinare completă a tuturor elementelor de fapt și de drept pertinente. De aceea, trebuie să poată dispune în mod necesar de informațiile necesare, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale, pentru a fi în măsură să se pronunțe în deplină cunoștință de cauză (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C... /06, EU: C:...: 91, punctul 53).

131: Presupunând că instanța menționată consideră de asemenea că informațiile în cauză au un caracter confidențial care se opune din acest motiv divulgării lor către concurenții operatorului în cauză, trebuie amintit că, astfel cum a statuat Curtea, deși principiul contradictorialității implică, în general, dreptul părților la un proces de a lua cunoștință de probele și de observațiile prezentate în fața instanței și de a le discuta, în anumite cazuri, poate fi necesar să nu comunice anumite informații părților în vederea conservării drepturilor fundamentale ale unui terț sau pentru a proteja un interes public important (Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C... /06, EU: C:...: 91, punctul 47).... Or, printre drepturile fundamentale care pot fi astfel protejate figurează dreptul la respectarea vieții private și a comunicațiilor consacrat de articolul 7 din cartă, precum și dreptul la protecția secretelor comerciale care a fost recunoscut de Curte ca principiu general de drept al Uniunii (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C... /06, EU: C:...: 91, punctele 48 și 49). 133 Așadar, având în vedere importanța protecției informațiilor confidențiale, evidențiată în special la punctele 131 și... din prezenta hotărâre, organismul responsabil cu soluționarea căii de atac în domeniul atribuirii unui contract de achiziții publice trebuie să poată decide, dacă este cazul, că anumite informații cuprinse în dosarul de care dispune nu trebuie să fie transmise părților și avocaților acestora (a se vedea în acest sens Hotărârea din 14 februarie..., Varec, C... /06, EU: C:...: 91, punctul...)”.

Prin urmare, Consiliul va reține că autoritatea contractantă a procedat în mod corect, având în vedere că a asigurat aceeași protecție și contestatoarei, care nu se poate plânde de vreo încălcare a dreptului său.

În aceeași cauză *Varec, C-... /06*, în referire la modul de acțiune al organismului responsabil cu soluționarea căilor de atac, s-au stabilit următoarele:

”39 Desigur, aceste dispoziții vizează conduita autorităților contractante. Totuși, se impune să se recunoască faptul că efectul util al acestora ar fi grav compromis dacă, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, toate informațiile privind această procedură de atribuire ar trebui, fără nicio limitare, puse la dispoziția autorului acestei acțiuni și chiar a altor persoane, precum intervenienții.

40 Într-un asemenea caz, simpla introducere a unei căi de atac ar da acces la informații

care ar putea fi utilizate pentru a denatura concurența sau pentru a aduce atingere intereselor legitime ale operatorilor economici care au participat la procedura de atribuire a contractului de achiziții publice în discuție. O astfel de posibilitate ar putea chiar stimula operatorii economici să introducă acțiuni doar în simplul scop de a obține acces la secretele comerciale ale concurenților lor.

41 În cadrul unei asemenea acțiuni, pârâtul este autoritatea contractantă, iar operatorul economic ale cărui interese pot fi lezate nu este în mod necesar parte la litigiu și nici nu este

chemat în cauză pentru a-și apăra aceste interese. Pentru acest motiv, este cu atât mai

important să se prevadă mecanisme care garantează în mod corespunzător interesele unor astfel de operatori economici.

42 Obligațiile prevăzute în Directiva 93/36 în ceea ce privește respectarea confidențialității informațiilor de către autoritatea contractantă sunt asumate, în cadrul unei căi de atac, de către organismul responsabil cu procedura privind căile de atac. Cerința unor căi de atac eficiente prevăzută la articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665 coroborat cu articolul 7 alineatul (1), cu articolul 9 alineatul (3) și cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36 impune, prin urmare, acestui organism să ia măsurile necesare pentru a garanta efectul util al dispozițiilor menționate și, prin aceasta, să asigure menținerea unei concurențe loiale, precum și protecția intereselor legitime ale operatorilor economici respectivi.

... În consecință, în cadrul exercitării unei căi de atac în materie de atribuire a unui contract de achiziții publice, organismul responsabil cu această procedură trebuie să poată decide că informațiile conținute în dosarul referitor la o astfel de procedură de atribuire nu se transmit părților și avocaților acestora dacă acest lucru este necesar pentru a asigura protecția concurenței loiale sau a intereselor legitime ale operatorilor economici impusă de dreptul comunitar.

(...)

... Rezultă astfel că, în cadrul unei căi de atac formulate împotriva unei decizii luate de o autoritate contractantă referitoare la o procedură de atribuire a unui contract de achiziții publice, principiul contradictorialității nu implică faptul că părțile au un drept de acces nelimitat și absolut la toate informațiile referitoare la respectiva procedură de atribuire care au fost depuse la organismul responsabil cu calea de atac respectivă. Dimpotrivă, acest drept de acces trebuie pus în balanță cu dreptul altor operatori economici la protecția informațiilor confidențiale și a secretelor comerciale ale acestora.

52 Principiul protecției informațiilor confidențiale, precum și a secretelor comerciale trebuie pus în aplicare astfel încât să fie compatibil cu cerințele unei protecții juridice efective și cu respectarea dreptului la apărare al părților în litigiu (a se vedea, prin analogie, Hotărârea

din 13 iulie..., Mobistar, C-... 8/04, Rec., p. I-6675, punctul 40) și, în cazul unei căi de atac în

fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, astfel încât să se asigure respectarea faptului că procedura, în ansamblul său, respectă dreptul la un proces echitabil.

53 În acest scop, organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac trebuie în mod necesar să poată dispune de informațiile necesare pentru a se putea pronunța în cunoștință de cauză, inclusiv de informațiile confidențiale și de secretele comerciale (a se vedea, prin analogie..., citată anterior, punctul 40).

54 Având în vedere prejudiciul extrem de grav care ar putea rezulta din comunicarea ilegală a anumitor informații către un concurent, organismul menționat trebuie ca, înainte de a comunica aceste informații unei părți la litigiu, să dea posibilitatea operatorului economic vizat să invoce caracterul confidențial sau de secret comercial al acestora (a se vedea, prin analogie... și... /Comisia, citată anterior, punctul 29).

55 Prin urmare, trebuie să se răspundă la întrebarea adresată că articolul 1 alineatul (1) din Directiva 89/665, coroborat cu articolul 15 alineatul (2) din Directiva 93/36, trebuie interpretat în sensul că organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac prevăzute la articolul 1 alineatul (1) menționat trebuie să garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu, în special de către autoritatea contractantă, organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. Este de competența acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților la litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil."

Consiliul va respinge, ca nefondată critica privind nelegalitatea acordării accesului la documentele declarate confidențiale de către ofertantele concurente, având în vedere că atât autoritățile contractante, cât și **„organismul responsabil cu procedurile privind căile de atac** prevăzute la articolul 1 alineatul (1) (notă: DIRECTIVA 2... 7/66/CE A... A CONSILIULUI din 11 decembrie 2... 7) menționat trebuie să **garanteze confidențialitatea și dreptul la respectarea secretelor comerciale cu privire la informații conținute în dosarele care îi sunt comunicate de către părțile la litigiu, în special de către** autoritatea contractantă, organismul respectiv având totuși dreptul să cunoască el însuși aceste informații și să le ia în considerare. Este de competența **acestui organism să decidă în ce măsură și potrivit**

căror modalități se impune garantarea confidențialității și a secretului acestor informații, în lumina cerințelor unei protecții juridice efective și a respectării dreptului la apărare al părților în litigiu și, în cazul unei căi de atac în fața unei instanțe sau al unei căi de atac în fața unui alt organism care este o instanță sau tribunal în înțelesul articolului 234 CE, pentru ca procedura, în ansamblul său, să respecte dreptul la un proces echitabil” (cauza C450/06 Varec împotriva État belge).

Într-o atare situație, Consiliul respinge, ca neîntemeiate, criticile contestatoarei... vizavi de punerea la dispoziție a informațiilor din propunerea tehnică și financiară declarate confidențiale de către ofertantele concurente... și..., motivate de pretinsa nedovedire/neprobare a caracterului confidențial de către aceste ofertane, constatându-se că, în exercitarea atribuțiilor legale, Consiliul a ținut seama de solicitările formulate de ofertante privind respectarea caracterului confidențial al documentelor declarate confidențiale, conform celor menționate anterior în considerentele expuse, dat fiind dispozițiile legiuitorului, care a prevăzut la art.... alin. (3) din Legea nr. 101/2016: „În sensul alin. (1), documentele sunt marcate sau indicate de către ofertanți, în mod explicit și vizibil, ca fiind confidențiale. Consultarea documentelor confidențiale din oferte este permisă numai cu acordul scris al respectivilor ofertanți”. Un astfel de acord din partea ofertantelor... și..., nu a fost pus la dispoziția societății contestatoare.

Consiliul va analiza contestațiile în ordinea formulării acestora.

Referitor la contestația formulată de... se are în vedere că aceasta vizează modalitatea de evaluare a ofertantei... clasată pe locul 1 în cazul Lotului 1 - Dezinfecțant pentru dezinfecția *chirurgicală a mâinilor prin frecare și a ofertantei .. clasată pe locul 1* în cadrul Lotului 2 - Dezinfecțant pentru dezinfecția *suprafețelor semicritice prin pulverizare și în cazul Lotului 3 - Dezinfecțant pentru dezinfecția suprafețelor semicritice prin ștergere, în cazul celor 3 loturi ofertanta contestatoare s-a clasat pe locul 2* astfel cum a fost transmis acesteia prin intermediul actelor de comunicare a rezultatului procedurii.

Referitor la LOTUL 1-Dezinfecțant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare aspectele reclamate vizează pretinsa neconformitate a ofertei... motivat de următoarele aspecte:

- *nu respecta cerința de denaturare a alcoolului etilic - substanța activă a produsului;*

- *nu îndeplinește cerința caietului de sarcini: "S.A.prezintă perioada de valabilitate/ siguranța în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, cu indicarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranța post - deschidere recipient și cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade";*

- *nu dovedește eficacitatea virucida conform cerinței caietului de sarcini „virucid (EN...)”.*

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găsește util expunerea câtorva elemente din cadrul documentației de atribuire, menite să înlăesnească înțelegerea ei, cât și să îi circumstanțieze soluționarea.

Obiectul supus procedurii de atribuire în cauză îl constituie încheierea acordului-cadru în vederea furnizării de *Produse pentru Dezinfectie la sediul centrelor din subordinea... prevăzute în caietul de sarcini*.

La pct. II.... *Descrierea achizitiei publice* s-au precizat următoarele:

Autoritatea contractanta va încheia un acord-cadru cu o durată de 24 luni, cu maxim 2 operatori economici, în măsura în care există un număr suficient de operatori economici, care au îndeplinit cerințele de calificare și selecție și care au prezentat oferte admisibile.

Referitor la critica privind nerespectarea *cerinței de denaturare a alcoolului etilic - substanța activă a produsului*, contestatoarea susține că *în compoziția produsului nu se află cele 3 substanțe denaturante prevăzute în anexa la regulamentul UE nr.... (de fapt, niciuna):*

„I. Procedura comună de denaturare pentru alcoolul complet denaturat utilizată în Belgia, Bulgaria..., Danemarca, Germania, Estonia, Irlanda, Grecia, Spania, Franța, Italia, Cipru, Letonia, Lituania, Luxemburg, Ungaria, Malta, Țările de Jos, Austria, Polonia, Portugalia, România, Slovenia, Slovacia și Finlanda:

Per hectolitru de etanol absolut:

- ... litru de alcool izopropilic;
- ... litru de metiletilcetonă;
- ... gram de benzoat de denatoniu. "

Cerința a cărei pretinsă nerespectare este reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini:

Compoziție: soluție pe bază de alcool cu concentrație de minim 70% alcool.

Anterior, pe rolul Consiliului s-a aflat dosarul nr.... aferent contestației înregistrată la Consiliu cu nr...., depusă de..., împotriva documentației de atribuire, contestația fiind soluționată prin pronunțarea Deciziei nr.... din..., fiind *relevant de redat următoarele considerente:*

2. completarea cerinței din caietul de sarcini referitoare la Compoziție: „soluție pe bază de alcool cu concentrație de minim 70% alcool” cu precizarea că, în cazul în care produsul oferat are în compoziție doar... (ETANOL), acesta trebuie să se conformeze prevederilor art. 336 pct.7 din Legea nr. 227/2015 care prevăd următoarele: „7.denaturarea reprezintă operațiunea/procesul prin care alcoolului etilic sau produselor alcoolice li se adaugă substanțele prevăzute prin normele metodologice astfel încât acestea să devină improprii consumului uman” și să aibă în compoziție substanțele denaturante stabilite prin pct.... alin. (3) lit. b) din HG nr. 1/2016.

Consiliul constată că explicațiile autorității contractante din punctul de vedere nu vizează scopul pentru care contestatorul cere completarea cerinței, respectiv produsul oferat care are în compoziție doar alcool etilic trebuie să conțină și substanțele denaturante care îl fac impropriu consumului uman.

Faptul că produsul oferat este dovedit prin avizul BIO al Comisiei Naționale pentru..., ca putând fi utilizat în spital pentru igiena mâinilor, nu conduce automat la concluzia că acesta are în compoziție substanțele denaturante care îl fac impropriu consumului uman.

În consecință, modificarea/completarea propusă de contestator nu afectează necesitatea autorității contractante, Consiliul va admite critica, urmând ca autoritatea să modifice specificația criticată în sensul solicitat de către..., similar și în cazul lotului 2.

Se reține că în urma contestației formulată anterior de... cu privire la documentația de atribuire și nr.... din... a *fost emisă o erată la caietul* de sarcini prin care s-a modificat cerința astfel:

..... Lot I:... A..., flacon de 1 L/buc, cu dozator - Specificații tehnice SAU cerințe funcționale:

In loc de: Compoziție: soluție pe baza de alcool cu concentrație de minim 70% alcool

Se va citi, astfel: Compoziție: soluție pe baza de alcool cu concentrație de minim 70% alcool, cu precizarea ca, în cazul în care produsul oferit are în compoziție doar... **(ETANOL), aceasta trebuie să se conformeze prevederilor art. 336 pct. 7 din Legea nr.227/2015.**

În contextul invocării dispozițiilor art. 336 pct. 7 din *Legea nr. 227/2015 privind Codul fiscal* este necesar a fi redată următoarele dispoziții legale:

Art. 336. - Definiții

În înțelesul prezentului capitol, termenii și expresiile de mai jos au următoarele semnificații:

(...)

7. denaturarea reprezintă operațiunea/procesul prin care alcoolului etilic sau produselor alcoolice li se adaugă substanțele prevăzute prin normele metodologice astfel încât acestea să devină improprii consumului uman.

. .. metodologice de aplicare a Legii nr.... privind Codul fiscal din..., aprobate prin... nr...., SUBSECȚIUNEA a 2-a Scutiri pentru alcool etilic și alte produse alcoolice, s-a prevăzut:

....

(1) În înțelesul art. 397 alin. (1) lit. a) din Codul fiscal, prin alcool etilic complet denaturat se înțelege alcoolul etilic denaturat cu eurodenaturantul prevăzut la alin. (2), precum și cu denaturanții comunicați... și acceptați de către aceasta și celelalte state membre.

(2) ..., formula admisă a fi utilizată pentru denaturarea completă a alcoolului, în concentrație pe hectolitrul de alcool pur, este următoarea: izopropanol (nr....) 1 litru (chimic pur), metiletilcetonă (butanonă) (nr....) 1 litru (chimic pură) și benzoat de denatoniu (nr....) 1 gram (chimic pur).

(3) În aplicarea art. 397 alin. (1) lit. b) din Codul fiscal, substanțele admise pentru denaturarea alcoolului etilic destinat a fi utilizat pe teritoriul României pentru fabricarea de produse ce nu sunt destinate consumului uman, substanțele admise pentru denaturarea acestuia, în concentrație pe hectolitrul de alcool pur, sunt cel puțin două din următoarele:

a) pentru produsele cosmetice:

1. dietilftalat (nr....)... litri (chimic pur);
2. ulei de mentă... litri;
3. ulei de lavandă... litri;
4. benzoat de benzil (nr....) 5 litri (chimic pur);
5. izopropanol (nr....) 2 litri (chimic pur);
- 6.... propandiol (nr....) 2 litri (chimic pur);
7. terțbutanol (nr....) 80 grame (chimic pur);
8. benzoat de denatoniu (nr....) 1 gram (chimic pur);

(...)

b) pentru alte produse decât cele cosmetice:

1. alcooli superiori 3 kg;
2. violet de metil (nr....)... grame (chimic pur);
3. monoetilenglicol (nr....) 0... kilograme (chimic pur);
4. salicilat de etil/metil (nr....)... kilograme (chimic pur);
5. albastru de metilen (nr....) 0... grame (chimic pur);
6. terțbutanol (nr....) 80 grame (chimic pur);
7. etil terțbutil eter (nr....) 2 litri (chimic pur);
8. izopropanol (nr....) 2 litri (chimic pur).

(..)

(6) Pentru denaturarea alcoolului etilic destinat produselor cosmetice nu pot fi utilizate următoarele formule:

a) formula de denaturare care cuprinde doar uleiul de lavandă și uleiul de mentă; și

b) formula de denaturare care cuprinde doar uleiul de mentă și... propandiol.

(7) Pentru alcoolul etilic destinat altor produse decât cele cosmetice nu poate fi utilizată formula de denaturare care cuprinde doar albastrul de metilen și violetul de metil.

(8) Operatorii economici utilizatori de alcool parțial denaturat, care, din motive sanitare, tehnice sau comerciale, nu pot folosi alcoolul parțial denaturat cu substanțele prevăzute la alin. (3), pot solicita avizul laboratorului vamal pentru utilizarea de către antrepozitele fiscale din România a substanțelor pe care ei le propun. Solicitarea trebuie să cuprindă motivele pentru care este necesară aprobarea aceluși denaturant specific și descrierea componentelor de bază ale denaturantului propus, precum și declarația pe propria răspundere a faptului că celelalte componente ale produsului în care se utilizează alcoolul parțial denaturat nu intră în reacție cu substanțele propuse ca denuranți, astfel încât să anuleze denaturarea. Acest aviz este eliberat numai pe baza analizelor de laborator efectuate mostrelor de alcool etilic parțial denaturat cu substanțele respective prezentate de producătorii în cauză. Avizul stă la baza documentației necesare eliberării autorizației de utilizator final.

(9) Operatorii economici utilizatori de alcool parțial denaturat, care au primit avizul laboratorului vamal pentru utilizarea unor substanțe de denaturare a alcoolului etilic, altele decât cele prevăzute la alin. (3), pot efectua achiziții de alcool etilic astfel denaturat și de la antrepozite fiscale din alte state membre.

(10) În înțelesul art. 397 alin. 91) lit. b) din Codul fiscal, prin produse destinate consumului uman se înțelege produsele alimentare astfel cum sunt definite la art. 2 pct. 1 din Legea nr. 321/2009 privind comercializarea produselor alimentare, cu modificările și completările ulterioare.

... nr.... invocat de autoarea contestației denaturarea alcoolului trebuie făcută, și în cazul Italiei, ca și al României, prin utilizarea a 3 substanțe denaturante:

I. Procedura comună de denaturare pentru alcoolul complet denaturat utilizată în Belgia, Bulgaria..., Danemarca, Germania, Estonia, Irlanda, Grecia, Spania, Franța, Italia, Cipru, Letonia, Lituania, Luxemburg, Ungaria, Malta, Țările de Jos, Austria, Polonia, Portugalia, România, Slovenia, Slovacia și Finlanda:

Per hectolitr de etanol absolut:

- ... litru de alcool izopropilic;
- ... litru de metiletilcetonă;
- ... gram de benzoat de denatoniu.

Consiliul reține din examinarea propunerii tehnice că ofertanta... a oferit produsul... pentru care a depus Avizul nr.... *de prelungire* a Avizului nr.... *emis de*....

Așa cum rezultă din propunerea tehnică, respectiva fișă tehnică - pagina 13, unde sunt listate toate ingredientele produsul oferit pentru Lotul 1 conține ca substanță activă, alcool (*care are rolul: principiu activ dezinfectant*) alături de alte 6 substanțe/ingredientes.

Argumentele aduse atât de achizitoare, cât și de autoarea intervenției vizavi de faptul că produsul oferit de... nu conține doar alcool etilic (ci conține 7 substanțe distincte) prin urmare nu îi sunt aplicabile cerințele din caietul de sarcini modificat privind denaturarea alcoolului nu sunt judicioase în cauză.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că așa cum a susținut și contestatoarea, potrivit... nr.... compoziția unui produs biocid este alcătuit din substanța/substanțele *active și alte ingrediente*, Comisia națională pentru produse biocide acorda autorizarea S.A. prin raportare exclusiv la substanța/substanțele *active din compoziția* unui produs biocid, iar nu și la alte substanțe/ingredientes, motiv pentru care sintagma din cuprinsul cerinței reclamate în cazul în care au *doar alcool*

etilic (etanol) se referă la substanța activă. În considerarea celor antemenționate sunt relevante susținerile contestatoarei potrivit cărora In reglementările legale naționale, „pe baza de” înseamnă... (a se vedea, spre exemplu, art.5 ANEXA nr.... la OMS nr.... - produsul destinat dezinfectiei chirurgicale prin spalare trebuie S.A.aiba o compoziție „(pe bază de povidoniodine sau clorhexidina).

Din examinarea propunerii tehnice... se reține că la pagina... se regăsește declarația de la producătorul... unde se menționează:

Prezenta declarație atestă că alcoolul etilic utilizat pentru producerea... a fost denaturat conform cerințelor legislației italiene, în special conform... nr. 524 din..., Art. 2, Litera D., prin amestecarea alcoolului etilic (CAS: 64-17-5) cu..., 8 g/hl alcool tert-butilic (CAS: 75-65-0) și... g/hl Musk (CAS:...).

susținerile contestatoarei vizavi de faptul că demonstrarea existenței substanțelor denaturante în compoziția produsului prin declarația asumată de producător *nu este deloc validă (nicio conformitate a unui produs biocid nu poate fi dovedita printr-o declarație a fabricantului respectivului produs - fie si numai pentru ca nu este organizat și nu funcționează în așa fel încât să garanteze obiectivitatea și imparțialitatea activităților sale BPR neacordand niciun rol producătorului în evaluarea produsului sau) nu este judicioasă*, atâta vreme cât niciunde în cuprinsul documentației de atribuire nu a fost impusă o anumită modalitate de probare vizavi de îndeplinirea *cerinței privind denaturarea alcoolului etilic.*

Astfel Consiliul apreciază că declarația producătorului reprezintă o modalitate justă/validă în vederea demonstrării cerinței, produce efecte juridice și trebuie recunoscută de autoritatea contractantă.

Ulterior prin intermediul concluziilor scrise formulate atât contestatoarea, cât și autoarea intervenției aduc o serie de argumente în favoarea susținerilor.

Vizavi de temeinicia/netemeinicia celor susținute Consiliul nu se poate pronunța atâta vreme cât membrii comisiei de evaluare nu au analizat modalitatea de îndeplinire a *cerinței privind denaturarea alcoolului etilic*, așa cum s-a arătat anterior achizitoarea a susținut prin punctul de vedere că produsul ofertat de... nu conține doar alcool etilic (ci conține 7 substanțe distincte) prin urmare nu îi sunt aplicabile cerințele din caietul de sarcini modificat privind denaturarea alcoolului.

Cu alte cuvinte, în absența analizei membrilor comisiei de evaluare, Consiliul nu se poate substitui în atribuțiile acestora, fiind necesar ca autoritatea contractantă să revizuiască actele evaluării prin reevaluarea ofertei... sub aspectul modalității de îndeplinire a cerinței privind denaturarea alcoolului etilic, *prin raportare la dispozițiile legale din Legea nr. 227/2015 privind Codul fiscal și din Normele metodologice de aplicare a Legii nr.... privind Codul fiscal anterior redată.*

În raport de cele anterior expuse constatându-se caracterul întemeiat al criticii formulate referitoare la *cerința privind denaturarea*

alcoolului etilic se impune reevaluarea ofertei... vizavi de modalitatea de îndeplinirea a cerinței reclamate, în limita considerentelor de mai sus.

Referitor la critica privind *neîndeplinirea cerinței caietului de sarcini: "S.A.prezintă perioada de valabilitate/ siguranța în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, cu indicarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranța post - deschidere recipient și cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade"* argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe următoarele aspecte:

- *În litigiile anterioare .. a prezentat raportul nr.... (anexa nr....);*
- *Consideram ca acest raport nu este concludent pentru dovedirea îndeplinirii cerinței;*
- *Raportul (cu anexa S.A.) nu indică „perioada de valabilitate/stabilitate/siguranța post-deschidere recipient” și, ca urmare, nici nu dovedește aceasta perioadă: - potrivit raportului, laboratorul emitent a primit eșantionul PRODUSULUI la data de... și l-a testat în perioada...;*
- *totuși, raportul a fost emis la data de... (adică înainte de încheierea testării) -Dată emitere raport: (studiu de stabilitate în progres) versiune din...;*
- *potrivit raportului Eșantionul este supus unui studiu de stabilitate accelerată conform ghidului... la 54°C timp de 2 săptămâni analizând titrul soluției de etanol în punctul "TO" și la finalul studiului de stabilitate, și unui studiu de stabilitate în timpul utilizării la temperatura ambientală. Acest studiu implică simularea utilizării zilnice, prin livrarea a 3 doze de 1 ml, timp de 180 de zile prin controlarea titrului soluției de etanol la..., 120 și 180 de zile.*

Se observa ca, în ce privește studiul de stabilitate în timpul utilizării la temperatura ambientală, nu a fost respectată procedura pe care și-a impus-o laboratorul - controlarea titrului soluției de etanol la..., 120 și 180 zile; caci întreaga durată de testare a fost de doar 110 zile (...).

Apoi, raportul este valabil doar pentru eșantionul prezentat spre testare
- Rezultatele din prezentul Raport de testare privesc doar eșantionul analizat, or lotul din care a fost prelevat eșantionul testat a fost demult timp epuizat, iar datele de stabilitate a lotului ce ar urma S.A.fie livrat AC în cazul menținerii rezultatului procedurii sunt necunoscute și nu pot fi dovedite cu testări ale unui alt lot.

*Se vor reține și argumentele aduse de achizitoare în replică la cele reclamate respectiv faptul că în prezentarea efectuată în contestație la acest punct.... **face referire la un alt raport fata de cel depus** de către ofertantul....*

Ofertantul.... a depus Raportul de testare nr.... emis de către S.C. ..S.R.L.. prin care se stabilește ca produsul... este un biocid și din care reiasă ca perioada de valabilitate / stabilitate / siguranța împotriva contaminării este de 180 de zile de la data deschiderii flaconului. Pe lângă raportul de testare anterior menționat, ofertantul a depus și o declarație pe proprie răspundere din partea producătorului prin care acesta menționează ca perioada de valabilitate / stabilitate / siguranța împotriva contaminării este de 180 de zile de la data deschiderii flaconului.

*În mod similar și autoarea intervenției a susținut că La paginile 137 - 143 din Propunerea tehnică se află Raportul de testare realizat de Laboratorul... - laborator acreditat... - un raport complet distinct față de cel invocat **de....***

Concluziile raportului sunt incluse la pagina 1... din Propunerea tehnică - de unde rezultă perioada de stabilitate a produsului după deschidere, perioadă în care își menține valabilitatea și siguranța (lipsă contaminare).

Sunt astfel îndeplinite cerințele Caietului de sarcini ce au impus probe obiective și tehnice pentru dovedirea perioadei de valabilitate/ stabilitate/ siguranță post deschidere recipient.

Consiliul reține din examinarea propunerii tehnice că ofertanta... a depus la paginile 137-144 Raportul de testare nr.... emis de către... la... în care sunt precizate următoarele: Produsul s-a dovedit a avea o stabilitate acceptabilă în condițiile accelerate prezentate în acest studiu (20°C timp de 180 zile).

În cadrul acestui studiu au fost evaluate următoarele aspecte ale produsului: Stabilitatea - Valabilitate - Contaminarea.

... a depus la pagina 145 Declarație pe proprie răspundere din partea producătorului prin care acesta menționează că perioada de valabilitate/stabilitate/siguranța împotriva contaminării este de 180 de zile de la data deschiderii flaconului.

Perioada de valabilitate a dezinfectantului pentru maini... este de 36 de luni, așa cum este menționat și pe eticheta ambalajului și va avea minimum 2 ani de la livrarea produsului.

Datorită capacului sau pompei de dozare, flaconul rămâne închis și nu poate fi contaminat din exterior.

În plus, conform raportului de testare anexat, produsul prezintă perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță împotriva contaminării de 180 zile de la data deschiderii flaconului.

În ceea ce privește susținerile contestatoarei respectiv raportul este valabil doar pentru eșantionul prezentat spre testare (...) or, lotul din care a fost prelevat eșantionul testat a fost demult timp epuizat, iar datele de stabilitate a lotului ce ar urma S.A.fie livrat AC în cazul menținerii rezultatului procedurii sunt necunoscute și nu pot fi dovedite cu testări ale unui alt lot, Consiliul reține temeinicia celor susținute de achizițoare care a explicat precizăm faptul că... se va încheia pe o perioadă de 24 de luni iar pe parcursul derulării contractului există posibilitatea ca produsele livrate S.A.nu facă parte din același lot. Autoritatea Contractantă a solicitat depunerea unui document din care S.A.reiasă perioada de valabilitate / stabilitate / siguranță post deschidere pentru a cunoaște care este perioada în care poate fi folosit respectivul produs din momentul în care acesta este deschis. Mai mult decât atât menționăm faptul că și contestatoarea pentru îndeplinirea acestei cerințe a depus un studiu din..., astfel, eșantionul neputând face parte din lotul care ar urma S.A.fie livrat Autorității Contractante. Autoritatea contractantă consideră că evaluarea acestui produs a fost efectuată corect respectând cerințele din caietul de sarcini.

Cerința reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini: S.A.prezintă perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, cu indicarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranță post-deschidere recipient și cu prezentarea de rapoarte de testare(sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade.

Așa cum, a fost anterior reținut în oferta depusă de... este inclus raportul de testare realizat de un laborator acreditat..., în care este prezentată perioada de stabilitate a produsului după deschidere, perioadă în care își menține valabilitatea și siguranța (lipsă contaminare) și declarația producătorului prin care acesta menționează că perioada de valabilitate/stabilitate/siguranța împotriva contaminării este de 180 de zile de la data deschiderii flaconului.

Consiliul determină că documentele depuse fac dovada îndeplinirii cerinței ca ofertantul să prezinte perioada de stabilitate/valabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării cu prezentarea de rapoarte de testare sau alte probe obiective pentru dovedirea acestei perioade, restul susținerilor... fiind lipsite de relevanță față de cerințele caietului de sarcini.

În raport de cele anterior reținute se constată caracterul nefondat al criticii aduse.

Referitor la critica privind *nedovedirea eficacității virucide conform cerinței caietului de sarcini „virucid (EN...)”, Consiliul reține că argumentele aduse de... vizează următoarele aspecte:*

- Fiind un produs gata de utilizare (RTU), PRODUSUL trebuia testat, potrivit standardului EN..., la o concentrație de 97 % - Din avizul CNPB rezulta ca PRODUSUL a fost testat pentru eficacitate VIRUCIDA, conform EN..., la concentrația de 97 % pe tulpinile Adenovirus si Murine norovirus si la concentrația de 1... % pe tulpina Poliovirus.

Așadar contestatoarea critică îndeplinirea cerinței privind activitatea virucidă EN... din perspectiva concentrației la care a fost testat produsul oferat.

În caietul de sarcini s-au precizat următoarele cerințe:

Tipul de preparat: soluție gata de utilizare (gel)

Spectru de activitate /eficacitate: (...) virucid (EN...)

Potrivit standardului EN...:... + A2: 20...

... specifies a test method and the minimum requirements for virucidal activity of chemical disinfectant and antiseptic products that form a homogeneous physically stable preparation when diluted with hard water - or in the case of ready-to-use products, i. e, products that are not diluted when applied, - with water. Products can only be tested at a concentration of 80 % (97 %, with a modified method for special cases) as some dilution is always produced by adding the test organisms and interfering substance.

Din prevederile standardului EN..., rezultă că în cazul unui produs gata de utilizare (ready to use) soluția produsului trebuie testată la o concentrație de 97%.

... nr.... la paginile 32-33 *depus de...* rezultă că produsul a fost testat pentru eficacitatea virucida, conform EN..., la concentrația de 97% pe tulpinile Adenovirus si Murine norovirus si la concentrația de 1... % pe tulpina Poliovirus.

Față de cele mai sus reținute se impune clarificarea cu ofertanta... vizavi de concentrația de 1... % pe tulpina *Poliovirus prin raportare la prevederile standardului EN...:... + A2: 20...* privind activitatea virucidă.

Față de considerentele anterior expuse se impune reevaluarea ofertei... depusă pentru Lotul 1- *Dezinfectant pentru dezinfectia chirurgicală a mâinilor prin frecare sub aspectul modalității de îndeplinire a cerinței privind denaturarea alcoolului etilic și a cerinței privind activitatea virucidă EN...* din perspectiva concentrației la care a fost testat produsul oferat pe tulpina Poliovirus.

Referitor la LOTUL 2-Dezinfectant pentru dezinfectia suprafetelor semicritice prin pulverizare aspectele reclamate

vizează pretinsa neconformitate a ofertei..., care s-a clasat pe primul loc, pe considerentul că nu îndeplinește cerința din caietul de sarcini S.A.prezinte perioada de valabilitate / stabilitate / siguranța in timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, cu indicarea perioadei de valabilitate /stabilitate / siguranța post - deschidere recipient si cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective si tehnice) pentru dovedirea acestei perioade.

Argumentul adus de contestatoare în favoarea criticii vizează faptul că în litigiile anterioare... nu a prezentat un asemenea raport de testare.

Se vor reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate, respectiv Ofertantul .. a oferat la acest lot produsul denumit .. dezinfectant suprafețe RTU1... ml pentru care au fost prezentate Rapoartele de testare nr.... si nr..... emise de către Laboratorul de... al... de ." si Rapoartele de incercari nr.... si nr.... emise de către... de Cercetare - Dezvoltare pentru Chimie si... din care rezulta ca acesta este un produs stabil ce isi pastreaza caracteristicile microbiologice inițiale timp de 6 luni de zile consecutive de la momentul deschiderii recipientului fara a prezenta riscuri privind siguranta/stabilitatea/contaminarea produsului din recipient in aceasta perioada. Autoritatea contractanta considera ca evaluarea acestui produs a fost efectuată corect respectând cerințele din caietul de sarcini.

Cerința reclamată se regăsește astfel formulată la nivelul caietului de sarcini: S.A.prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranța in timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, cu indicarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranța post-deschidere recipient si cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective si tehnice) pentru dovedirea acestei perioade.

Consiliul reține din examinarea propunerii tehnice că... a oferat produsul .. dezinfectant suprafețe pentru care a depus Avizul nr.... *BIO/02/... în care se precizează:*

I. DENUMIREA COMERCIALĂ...

...

Alte denumiri comerciale după caz:

...-.../.../...

...; DAVERA F&B;...; AEROSAN; ..-ANTIFUNGIC;

...; AMBIOCIDE; KLINO dezinfectant pentru suprafete;

AEROKLIN; ENVIROKLIN;...;...; KLINOL; AIRKLIN;

...;... premium;..., AMBIOCIDE P&P; ..;

....

Se are în vedere că prin intermediul adresei nr..... s-a solicitat:

Urmare a evaluării conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare, comisia de evaluare a ofertelor vă solicită clarificarea următoarelor aspecte: 1. Prin caietul de sarcini s-a solicitat „S.A.prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranța in timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, cu indicarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranța post-deschidere recipient si cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective si tehnice) pentru dovedirea acestei perioade”. Comisia de evaluare a constatat faptul ca Ofertantul a precizat in cadrul... ca perioada de valabilitate din momentul deschiderii recipientului este de 6 luni dar nu au fost prezentate rapoarte de testare sau alte probe obiective si tehnice pentru dovedirea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranța in timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii. Se solicita depunerea rapoartelor de testare sau a altor probe obiective si tehnice pentru dovedirea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranța in timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii.

... a furnizat la solicitarea adresată următorul răspuns:

Ca urmare a solicitării de clarificare nr.... 489 din data de..., vă comunicăm următoarele:

- Atașăm Raportul de testare nr.... din..., pentru produsul .., **care este o altă denumire a produsului inițial, conform punctului I din Aviz;**

... a atașat răspunsului furnizat următoarele înscrisuri: Rapoartele de testare nr.... si nr.... emise de către Laboratorul de Control Calitate al... de Cercetare -... „...” și Rapoartele de încercări nr.... si nr.... emise de către... de Cercetare - Dezvoltare pentru Chimie și... pentru produsul ..-...

Răspunsul furnizat de... a fost analizat la data de... ocazie cu care a fost elaborat Procesul-verbal nr.... *privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare concluzia membrilor comisiei de evaluare fiind de concludență a răspunsului furnizat.*

Din examinarea Rapoartelor de testare nr.... si nr.... emise de către Laboratorul de Control Calitate al... de Cercetare -... „...” Consiliul achiesează la concluzia la care a ajuns achizitoarea respectiv că produsul oferat de... este un produs stabil ce își păstrează caracteristicile microbiologice inițiale timp de 6 luni de zile de la momentul deschiderii recipientului fără a prezenta riscuri privind siguranța/stabilitatea/contaminarea produsului din recipient în această perioadă.

Consiliul determină că documentele depuse fac dovada îndeplinirii cerinței ca ofertantul să prezinte perioada de stabilitate/valabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării cu prezentarea de rapoarte de testare sau alte probe obiective pentru dovedirea acestei perioade, restul susținerilor... fiind lipsite de relevanță față de cerințele caietului de sarcini.

În raport de cele anterior reținute se constată caracterul nefondat al criticii aduse.

Referitor la LOTUL 3-Dezinfectant pentru dezinfectia suprafetelor semicritice prin stergere aspectele reclamate vizează pretinsa neconformitate a ofertei..., care s-a clasat pe primul loc, pe considerentul că nu îndeplinește cerința din caietul de sarcini privind eficacitatea biocidă.

Argumentele aduse de contestatoare în favoarea criticii se bazează pe următoarele aspecte:

- .. a oferat „produsul” .. aviz CNPB nr.... (anexa nr.... - ultima forma cunoscuta noua, emisa la... - in continuare PRODUSUL;

- nu exista un produs biocid avizat .., aceasta fiind o alta denumire comerciala (intre alte denumiri) a produsului biocid avizat... SUPRAFEȚE (in continuare ..);

- consideram ca oferta .. este NECONFORMA intrucat nu indeplineste cerința din CS lot (asa cum a fost modificat in urma răspunsului la solicitările de clarificari nr...., publicat in SEAP in data de...): Precizam ca fiecare ofertant trebuie S.A.dovedeasca eficacitatea biocida prin rapoarte de testare efectuate la produsul pe care il oferteaza (...).

Se vor reține și precizările achizitoarei în replică la cele reclamate, potrivit cărora: Referitor la susținerile contestatoarei de la punctul.... GREȘITA EVALUARE A... III prin care afirma faptul ca ofertantul a oferat „produsul ..” si ca

„nu exista un produs biocid avizat .., acesta fiind o alta denumire comerciala a produsului avizat... suprafete concentrat pentru suprafete, Autoritatea contractanta precizeaza faptul ca produsul ofertat de către .. pentru acest lot se numește „... ”. Denumirea de... se regaseste in Avizul nr.... la capitolul... in Romania - Alte denumiri comerciale.... menționat anterior Comisia Naționala pentru produse biocide din Romania a decis ca produsul ofertat „... ” este biocid si poate fi plasat pe piața în Romania. Din acest aviz reiese faptul ca produsul ofertat indeplineste specificatiile tehnice prevăzute in caietul de sarcini si am regăsit fiecare spectru de activitate solicitat adica: bactericid (EN 137...); levuricid/fungicid (EN 13624); virucid (EN...), sporicid. Autoritatea contractanta considera ca evaluarea acestui produs a fost efectuata corect respectând cerințele din caietul de sarcini.

Consiliul reține din examinarea propunerii tehnice că... a ofertat produsul... pentru care a depus Avizul nr. 5630B10/02/... din... și *Aviz de prelungire a Avizului nr. 5630B10/02/... din... în care se precizează:*

I. DENUMIREA COMERCIALĂ...

... SUPRAFETE

Alte denumiri comerciale, după caz:

.....;... **215;**

În cuprinsul avizului amintit este precizată eficacitatea biocidă astfel cum a fost solicitată în caietul de sarcini: Spectru de activitate/eficacitate: bactericid (EN 137...); levuricid/fungicid (EN 13624); virucid (EN...), sporicid.

În raport de cele anterior reținute se constată caracterul nefondat al criticii aduse.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse se impune reevaluarea ofertei... depusă pentru Lotul 1- Dezinfecțant pentru *dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare sub aspectul modalității de îndeplinire a cerinței privind denaturarea alcoolului etilic și a cerinței privind activitatea virucidă EN...* din perspectiva concentrației la care a fost testat produsul ofertat pe tulpina Poliovirus.

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de..., pe cale de consecință, Consiliul apreciază ca fiind neîntemeiată cererea de intervenție depusă de... pentru Lotul 1- Dezinfecțant pentru *dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare, motiv pentru care o va respinge.*

În ceea ce privește solicitarea intervenientei de obligare a societății contestatoare la plata cheltuielilor ocazionate de judecarea contestației, aceasta va fi respinsă prin raportare la soluția de respingere pronunțată pe fondul cauzei.

Trecând la soluționarea contestației secunde, analizând criticile formulate de... pentru Lotul 1 - Dezinfecțant pentru *dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare se are în vedere că acestea vizează faptul că produsul ofertat de... pentru Lotul 1 nu îndeplinește cerințele privind spectrul virucid EN... solicitat prin caietul de sarcini.*

Argumentele aduse de autoarea contestației în favoarea criticii se bazează pe următoarele aspecte:

- din *Procesul verbal de evaluare privind evaluarea conformității propunerilor tehnice nr...., pus la dispoziție de Autoritatea contractantă,*

rezultă că... a oferat în procedură Lot 1 produsul Exeolgel 82, având... 6442BIQ/01/...;

- conform... 6442BIO/01/... (...) la capitolul X din Aviz - Indicații de utilizare, se menționează expres că pentru dezinfectia chirurgicala a mâinilor prin frecare, produsul poate fi utilizat doar pentru spectru limitat virucid.

Astfel concluzia la care ajunge contestatoarea este aceea că produsul oferat nu are dovedit spectrul virucid complet, ci doar unul limitat așa cum rezultă expres din avizul emis de Comisia de....

Se vor reține și precizările achizitoarei aduse în replică la cele reclamate respectiv Referitor la susținerile contestatoarei prin care afirma faptul ca „Produsul oferat de... pentru Lotul I al procedurii nu îndeplinește cerințele privind Spectrul „virucid EN14476” solicitat prin caietul de sarcini [...] produsul oferat nu are dovedit spectrul virucid complet, ci doar unul limitat, așa cum rezulta expres din Avizul emis de Comisia de produse biocide”, menționam faptul ca din Avizul nr.... eliberat de Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru produse biocide pentru produsul oferat Exeolgel 82 din care reiasa ca acesta este un produs biocid utilizat pentru dezinfectie igienica si chirurgicala a mâinilor prin frecare si care este valabil pana la data de... reiasa faptul ca acesta are eficacitate virucida conform metodei de testare EN...:... + A2: 20..., astfel comisia de evaluare considera ca cerința minima din caietul de sarcini „Spectru de activitate /eficacitate: virucid (EN...)” a fost îndeplinita. Autoritatea contractanta considera ca evaluarea acestui produs a fost efectuată corect respectând cerințele din caietul de sarcini.

Autoarea intervenției a susținut că oferta noastră dovedește eficacitatea VIRUCIDA la toate cele 3 niveluri de eficacitate: VIRUCID, LIMITAT și... - situație consemnată în avizul CNPB al produsului nostru.

cerința de eficacitate solicitată de autoritatea contractantă în cadrul caietului de sarcini este; Spectru de activitate /eficacitate: bactericid (EN 137...); levuricid/fungicid (EN 13624); **virucid (EN...)**; micobactericida/ tuberculocida:....

Consiliul reține din examinarea propunerii tehnice că... a oferat produsul Exeolgel 82 pentru care a depus Avizul nr.... emis de... în care sunt precizate următoarele:

AVIZ nr....

IX. EFICACITATE

Activitate a	Metoda de testare/ Protocolul de testare	Specia / Tulpina
Dezinfectia in unitatile sanitare		
Virucida	... + A2: 20... In condiții de curățenie T= 20°C +/- 1°C	... type 5
		... S-99
		... -CoV-2
Virucidă ¹	 + A2: 20... In condiții de curățenie T= 20°C +/- 1°C	Poliovirus type 1, aliquot:... passage 2
Virucidă ¹	 + A2: 20... In condiții de curățenie T= 20°C +/- 1°C	Poliovirus type 1, aliquot:... /05/25 passage 2
	... + A2: 20... In condiții de curățenie T= 20°C +/- 1°C	Vaccinia virus strain Elstree ... -1549
Virucidă ³	... 17... 0:... - 09 (DRAFT) T=... °C= /-... °C	MNV strain S99 Berlin (RVB-06...)

Tot în cadrul avizului amintit la capitolul X - *Indicații de utilizare*, se menționează că pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare, produsul poate fi utilizat doar pentru spectru limitat virucid astfel:

Dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare cu eficacitate bactericidă, levuricidă, fungicidă, micobactericidă, tuberculocidă, **limitat virucidă pe tulpinile testate**.

Contestatoarea a susținut că potrivit standardului EN14476, pentru demonstrarea activității virucide EN... trebuie dovedite următoarele tulpini:

... Materials and reagents, including cell cultures....1 Test viruses

The virucidal activity shall be evaluated using the following strains as test organisms selected according to Clause 4, Table 1. Vims strains shall be obtained from a national or international culture collection2:

a) non-enveloped RNA virus3:

1) poliovirus type 1, LSc 2ab (Picornavirus);

Regarding poliovirus only virus material that passed the requirements for the production of oral polio vaccine of the competent authority shall be used (Other stocks derived from LSc-2ab cannot be used any longer).

NOTE 1 See the list of vaccines of the... (WHO).

NOTE 2 See also... for....

2) murine norovirus, strain S99 Berlin;

b) non-enveloped DNA virus:

1) adenovirus type 5, strain Adenoid 75... -5;

2) murine parvovirus, minute virus of mice, strain Crawford... -1346;

c) enveloped DNA virus:

1) modified vaccinia virus Ankara (MVA)... -1508, or vaccinia virus strain Elstree... -

1549.

Traducere în limba română

... Materiale și reactivi, inclusiv culturi celulare....1 Virusuri de test

Activitatea virucidă trebuie evaluată utilizând următoarele tulpini ca organisme de test, selectate conform Clauzei 4, Tabelul 1. Tulpinile virale trebuie obținute dintr-o colecție națională sau internațională de culturi.

a) ... neînvelite (non-enveloped RNA viruses):

1. Poliovirus tip 1, LSc 2ab (Picornaviridae);

În ceea ce privește poliovirusul, trebuie utilizat doar material viral care a îndeplinit cerințele pentru producerea vaccinului polio oral, stabilite de autoritatea competentă. (Alte stocuri derivate din LSc-2ab nu mai pot fi utilizate.)

NOTA 1: A se vedea lista vaccinurilor din cadrul Organizației Mondiale a Sănătății (OMS).

NOTA 2: A se vedea și... de Acțiune al OMS pentru Conținutul Poliovirusului.

2. Murine norovirus, tulpina S99 Berlin;

b) ... ne-anelopate:

1. Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75, A... -5;

2. Parvovirus murin, virusul minute al șoarecelui, tulpina Crawford... -1346;

c) ... învelite (enveloped DNA viruses):

1. Virus vaccinia modificat Ankara (MVA)... -1508, sau virus vaccinia tulpina Elstree...

-1549.

Contrar celor susținute de autoarea intervenției potrivit căroră Lipsește orice precizare a AC privind nivelul de eficacitate VIRUCIDA pe care trebuie S.A.-l îndeplinească produsul ofertat - așadar, oricare nivel de eficacitate VIRUCIDA dintre cele menționate în standardul EN... poate fi considerat conform cu cerința caietului de sarcini al lotului 1 împrejurarea că autoritatea contractantă nu a precizat nivelul de eficacitate virucidă solicitat înseamnă că aceasta a solicitat întreaga activitate virucidă conform EN..., nicidecum că ar fi solicitat o activitate virucidă cu spectru limitat sau eventual doar pentru virusuri anvelopate.

În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că produsul aferent Lotului 1 îl reprezintă *Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare*.

Așa cum a susținut și contestatoarea conform art. 5 din Ordinul 1761/... dezinfecția chirurgicală a mâinilor reprezintă nivelul cel mai înalt de risc rezultând astfel că, prin solicitarea de activitate virucidă, autoritatea contractantă a avut în vedere întreg spectrul de activitate virucidă prevăzut în standardul EN... pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor nicidecum doar o activitate virucidă limitată sau doar pe virusuri anvelopate, contrar celor susținute de autoarea intervenției.

Referitor la spectrul virucid EN... contestatoarea susține următoarele în favoarea criticii aduse, respectiv:

În primul rând, spectrul virucid EN... nu este dovedit pe tulpina **Poliovirus tip 1, LSc 2ab**.

Astfel:

- în standardul EN... se solicită ca testarea să fie făcută pe tulpina **Poliovirus tip 1, LSc**

2ab.

Referința la "LSc 2ab" asigură numele complet al tulpinii standardizate de Poliovirus tip 1 ce trebuie folosită în testele de eficacitate virucidă (pentru standardul EN...). Nu este o prescurtare generică, ci o denumire tehnică exactă a tulpinii, respectiv Poliovirus type 1, LSc 2ab înseamnă tulpina Lansing, varianta 2ab, serotip 1;

-în Avizul produsului oferat sunt menționate alte tulpini nestandardizate de Poliovirus: Poliovirus type 1, aliquot... passage 2 și Poliovirus type 1, aliquot... /05/25 passage 2.

Or, formulările **„aliquot:... passage 2”, respectiv „aliquot:... /05/25 passage 2” sunt doar** etichete interne date de laborator, care arată date despre manipularea internă a virusului în laborator, nicidecum numele tulpinii. Aceste referințe nu identifică tulpina, prin urmare nu există nicio dovadă că s-a folosit tulpina corectă cerută de EN....

În toate cazurile referința la „aliquot/ passage 2” nu este niciunde menționată în standardul EN..., care, la punctul...1 sus citat, cere expres anumite tulpini ce trebuie obținute dintr-o colecție națională sau internațională de culturi. În cazul poliovirusului, se cere expres: **Poliovirus tip 1, LSc 2ab care** nu se regăsește în avizul produsului oferat. Tocmai din acest motiv, la Indicația de utilizare din Aviz de menționează expres, "virucid limitat"

În al doilea rând, spectrul virucid EN... nu este dovedit pe tulpina Murine norovirus, tulpina S99 Berlin.

Astfel:

- în standardul EN... se solicită ca testarea să fie făcută pe tulpina **Murine norovirus, tulpina S99 Berlin**

- în Avizul produsului oferat sunt menționate următoarele: (...)

Așadar în aviz există 2 testări, din care:

- testarea pe standardul EN... (cerut în Caietul de Sarcini) s-a făcut pe altă tulpină decât cea din standardul EN..., respectiv pe... S-99 în loc de tulpina Murine norovirus, tulpina S99 Berlin și

- testarea pe tulpina corectă MNV strin 99 Berlin - a fost făcută pe alt standard EN 17... 0:... draft.

Așadar spectrul virucid EN... nu este dovedit corect nici din perspectiva acestei tulpini.

În al treilea rând, spectrul virucid EN... nu este dovedit pe tulpina **Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75... -5, produsul** fiind avizat pe altă tulpină nespecificată "... type 5".

Astfel:

în standardul EN... se solicită ca testarea să fie făcută pe tulpina Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75... -5

Referința la "tulpina Adenoid 75... -5" are rolul de a identifica exact tulpina standardizată a adenovirusului tip 5 care trebuie folosită în test, respectiv: „Adenoid 75" este numele tulpinii precise (izolată inițial din țesut adenoid), iar „... -5" este codul oficial din colecția internațională ATCC, care garantează originea, autenticitatea și reproducibilitatea rezultatelor.

În Avizul produsului oferat se menționează (...)

Virucid a	... + A2: 20... În condiții de curățenie T= 20°C +/- 1°C	... type 5
		... S-99
		... -CoV-
		2

Nici în acest caz, tulpina de Adenovirus tip5 nu este clar specificată.

Prin urmare, nu este demonstrată activitatea virucidă pe tulpina "Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75... -5" expres cerută în standardul EN..., ci pe o altă tulpina "... type 5".

Ulterior prin intermediul concluziilor scrise formulate atât contestatoarea, cât și autoarea intervenției aduc o serie de argumente în favoarea susținerilor.

Vizavi de temeinicia/netemeinicia celor susținute, Consiliul nu se poate pronunța atâta vreme cât membrii comisiei de evaluare nu au analizat modalitatea de îndeplinire a cerinței reclamate privind spectrul virucid EN..., în sensul de a verifica spectru complet, nu limitat.

Cu alte cuvinte, în absența analizei membrilor comisiei de evaluare, Consiliul nu se poate substitui în atribuțiile acestora, fiind necesar ca autoritatea contractantă să revizuiască actele evaluării prin reevaluarea ofertei... sub aspectul modalității de îndeplinire a cerinței *reclamate* privind spectrul virucid EN....

Față de precizările din curprinsul *Avizului nr.... Dezinfecția chirurgicală a manilor prin frecare cu eficacitate bactericida, levuricida, fungicida, micobactericida, tuberculocida, limitat virucida pe tulpinile testate constatându-se* temeinicia diferențelor semnalate de contestatoare în ceea ce privește tulpinile de testare prin raportare la standardul EN... și întrucât din verificarea conținutului Procesului-verbal *nr.... privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și, după caz, cu factorii de evaluare rezultă că acest aspect nu a făcut* obiectul vreunei solicitări de clarificare, se impune ca achizitoarea să clarifice cu... aspectele anterior amintite și să stabilească dacă produsul oferat de acesta îndeplinește cerința de eficacitate virucidă.

În raport de cele anterior reținute se constată caracterul întemeiat al criticilor aduse, motiv pentru care acestea vor fi admise.

Recapitulând ansamblul considerentelor anterior expuse se impune reevaluarea ofertei... depusă pentru Lotul 1- *Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare sub aspectul* modalității de îndeplinire a cerinței reclamate privind spectrul virucid EN....

Față de cele reținute cu prilejul examinării contestației formulată de... pe cale de consecință, Consiliul apreciază ca fiind neîntemeiată cererea de intervenție depusă de... pentru Lotul 1- *Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare, motiv pentru care o va respinge.*

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de..., în contradictoriu cu..., pentru Loturile... și 3.

Anulează, în parte, *Raportul procedurii nr.... și actele care au stat la baza emiterii acestuia, în secțiunea dedicată ofertei depusă de... pentru Lotul 1-Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare.*

Obligă..., în termen de cel mult 15 zile de la primirea prezentei, să procedeze la reevaluarea ofertei... pentru Lotul 1-Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare cu respectarea prevederilor legale și a documentației de atribuire și cu luarea în considerare a celor precizate în motivare.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge, ca nefondate, solicitările privind reevaluarea ofertelor depuse de... pentru Lotul 2-Dezinfectant pentru dezinfectia suprafetelor semicritice prin pulverizare și Lotul 3-Dezinfectant pentru dezinfectia suprafetelor semicritice prin stergere.

Admite solicitarea contestatoarei... privind plata cheltuielilor efectuate cu soluționarea contestației și obligă... la plata către... a sumei de..., reprezentând onorariu avocat.

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... pentru Lotul 1-Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare și o respinge.

Respinge solicitarea intervenientei... privind plata cheltuielilor de judecată.

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de..., în contradictoriu cu..., pentru Lotul 1.

Anulează, în parte, *Raportul procedurii nr.... și actele care au stat la baza emiterii acestuia, în secțiunea dedicată ofertei depusă de..., pentru Lotul 1-Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare.*

Obligă..., în termen de cel mult 15 zile de la primirea prezentei, să procedeze la reevaluarea ofertei..., pentru Lotul 1-Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare, cu respectarea

prevederilor legale și a documentației de atribuire și cu luarea în considerare a celor precizate în motivare.

În conformitate cu art. 64 Cod procedura civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de... pentru Lotul 1- *Dezinfectant pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin frecare și o respinge.*

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Împotriva prezentei decizii 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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

Redactată în 5 exemplare originale, conține 42 pagini.