CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, Bucureşti, cod poştal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 şi +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestaţia nr. 1439/17.07.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 29037/17.07.2017, înaintată de SC … SRL, cu sediul în …, având CUI …, înregistrată la Registrul Comerțului cu nr. …, reprezentată convențional prin …., formulată împotriva documentației de atribuire elaborată de …, cu sediul în …, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect "dezinfectanți" – Lotul 1 "Dezinfectant pentru curățenie și dezinfecție nivel mediu suprafețe, mobilier și aparatură", Lotul 2 "Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe și dispozitive medicale", Lotul 4 "Dezinfectant pentru curățenie și dezinfecție oficii alimentare și veselă" și Lotul 5 "Săpun lichid pentru spălarea igienică a mâinilor personalului sanitar și curățarea corpului, inclusiv pediatrie și nou născuți", s-a solicitat:

- modificarea specificațiilor tehnice criticate;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta contestație (onorariu avocat în sumă de 3000 lei).

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de faţă, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat şi este competent, potrivit dispoziţiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluţioneze contestaţia de faţă, prin care SC …SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura indicată mai sus, a criticat o serie de cerințe prevăzute pentru Lotul 1, 2, 4 și 5, solicitând modificarea specificațiilor tehnice criticate.

În fapt, în conformitate cu art. 6 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, petenta a notificat autoritatea contractantă solicitându-i să procedeze la

modificarea caietului de sarcini. Autoritatea contractantă a răspuns acestei notificări, admițând o parte a criticilor, respingând o altă parte, iar în unele cazuri introducând modificări nesolicitate și pe care le consideră nelegale, astfel:

2.1. LOTUL 1

2.1.1. Specificaţia tehnică criticată:

„Să prezinte un spectru larg de acţiune conform SR EN 14885:2015, conform OMS 961/2016 şi recomandărilor OMS nr. 1082/731/2016; Bactericidă: EN 13727 (2,1), Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), Micobactericidă: EN 14348 (2,1), Virucidă: EN 14476 (2,1). Preţul ofertat va fi: preţul pentru un litru/kg concentrat şi preţul unui litru de soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute.

Departajarea ofertelor de preţ se va face în baza preţului ofertat pentru litrul de soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute".

Petenta arată că a criticat această specificaţie tehnică în sensul că „Nu respectă timpul de contact indicat, se solicită un timp mult mai scurt ca cel solicitat - 15 minute faţă de 60 minute cât indică Ordinul nr. 1082/2016."

Autoritatea contractantă a răspuns prin extinderea duratei de contact la 30 minute.

Modificarea nu este însă suficientă pentru a satisface prevederile EN 14885:2015, impus a fi folosit în mod exclusiv în unităţile medicale din România, prin art. 4 lit. g) din OMS nr. 10/2010 şi promovat prin OMS nr. 1082/2016.

În cazul dezinfecţiei suprafeţelor semicritice, ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 prevede, sub aspectul pertinent criticii şi prin raportare la prevederile EN 14885:2015, că timpul de contact pentru producerea efectului micobactericid este de 60 minute („Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. >/= 4,0").

În aceste condiţii, întregul spectru solicitat va fi acoperit la durata cea mai lungă, impusă cu caracter obligatoriu, anume la durata timpului de contact pentru realizarea efectului micobactericid, adică 60 minute.

2.1.2. Contestatoarea a solicitat introducerea, în caietul de sarcini al lotului, specificaţia tehnică prezentă în ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 "Conform fişei de securitate, produsul concentrat să nu fie catalogat ca produs coroziv".

Autoritatea contractantă a răspuns prin introducerea unei specificaţii tehnice diferite - „produsul să nu fie coroziv în soluţie de lucru" - cu motivarea că textul pertinent al OMS nr. 1082/2016 ar fi fost modificat printr-o adresa a Ministerului Sănătăţii (nr. 4326/16.01.2017).

Motivarea este vădit ajuridică (un act normativ nu se poate modifica printr-o adresă şi, în fapt, adresa respectivă nici nu-l modifică, ci vorbeşte despre o viitoare probabilă modificare a OMS nr. 1082/2016, în această chestiune).

În discuţie este, însă, dreptul autorităţii contractante de a modifica o specificaţie tehnică recomandată prin act normativ.

Potrivit NOTEI prezente la capitolul Criterii de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016, specificaţia tehnică în discuţie are caracter de normă de recomandare, dar abaterea de la ceea ce recomandă legea (lato sensu) trebuie justificată în mod serios, temeinic, ceea ce autoritatea nu a făcut.

2.1.3. Specificaţie tehnică criticată:

„Forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 2 - 5 litri/kg”.

Contestatoarea a solicitat „stabilirea unei forme de condiţionare între 1 şi 5 litri/kg".

Autoritatea a respins solicitarea cu motivarea „având în vedere că există mai multe produse care corespund acestor cerinţe, neaducând atingere Legii nr. 98/2016. Această prevedere are în vedere modalităţile de utilizare ale produsului în diferitele secţii ale spitalului.”

Motivarea indică tocmai un criteriu discriminatoriu, respectiv faptul că există mai multe produse, despre care autoritatea are ştiinţă, care ar întruni această cerinţă şi, implicit, există şi alte produse care nu întrunesc această cerinţă şi care, astfel, sunt excluse din competiţie.

Restricţionarea concurenţei (chiar justificată, în subsidiar, printr-o mai bună utilizare a produsului în secţiile spitalului) apare vădit artificială şi disproporţionată, în raport de obiectivul major al achiziţiei, produsul în sine, calităţile sale şi preţul său.

Dacă este analizată mai atent şi justificarea de ordin practic invocată de autoritate, ea este departe de a fi verosimilă: pe de o parte produsul în ambalaje de mici dimensiuni este mai uşor de depozitat şi de manipulat, iar pe de altă parte, un produs ambalat la 5 kg, care se utilizează la diluţia de 0.25%, ar putea să depăşească termenul de valabilitate recomandat de producător, după deschiderea recipientului, aşa cum este recomandat şi la art. 20 lit. d) din OMS nr. 961/2016.

Potrivit art. 22 din OMS nr. 961/2016, unul dintre criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor este „g) să fie uşor de utilizat", iar în cazul produselor antiseptice chiar se arată că „sunt de preferat produsele condiţionate în flacoane cu cantitate mică”.

2.2. LOTUL 2

2.2.1. Specificaţia tehnică criticată:

„Să prezinte un spectru larg de acţiune conform SR EN 14885:2015, conform OMS 96/2016 şi recomandărilor OMS nr. 1082/731/2016: Bactericidă: EN 13727 (2,1), Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), Micobactericidă/ tuberculocidă: EN 14348 (2,1), Virucidă: EN 14476 (2,1), sporicidă EN 13704. Timp maxim de acţiune -15 minute.

Preţul ofertat va fi: preţul pentru un litru/kg concentrat şi preţul unui litru de soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute.

Departajarea ofertelor de preţ se va face în baza preţului ofertat pentru litrul de "soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute".

Contestatorea a criticat această specificaţie tehnică în sensul că „nu respectă timpul de contact indicat, se solicită un timp mult mai scurt ca cel solicitat -15 minute faţă de 60 minute cât indică Ordinul nr. 1082/2016.”

Autoritatea a respins această critică cu motivarea că OMS nr. 1082 şi nr. 961/2016 nu prevăd o anumită perioadă în care trebuie realizată dezinfecţia de nivel înalt a suprafeţelor, respectiv ca produsul solicitat având ca substanţă activă acid peracetic, acesta acţionează într-un interval scurt de timp.

Petenta susţine că autoritatea omite caracterul obligatoriu al prevederilor EN 14885:2015, impus a fi folosit în mod exclusiv în unităţile medicale din România prin art. 4 lit. g) din OMS nr. 10/2010 şi promovat prin OMS nr. 1082/2016.

În cazul dezinfecţiei suprafeţelor critice (care este de nivel înalt), ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 prevede, sub aspectul pertinent criticii şi prin raportare la prevederile EN 14885:2015, că timpul de contact pentru producerea efectului micobactericid este de 60 minute („Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. >/= 4,0").

În aceste condiţii, întregul spectru solicitat va fi acoperit la durata cea mai lungă, impusă cu caracter obligatoriu, anume la durata timpului de contact pentru realizarea efectului micobactericid, adică 60 minute.

2.2.2. Petenta a solicitat introducerea în caietul de sarcini al lotului, specificaţia tehnică prezentă în ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 "Conform fişei de securitate, produsul concentrat să nu fie catalogat ca produs coroziv".

Autoritatea a răspuns că în caietul de sarcini există specificaţia tehnică „să nu fie corosiv, nociv, mutagen, cancerigen şi inflamabil în soluţii gata de utilizare”, în concordanţă cu adresa Ministerului Sănătăţii nr. 4326/16.01.2017.

Motivarea, care priveşte doar partea referitoare la corozivitatea produsului, este vădit ajuridică (nu se poate opune unui text cu valoare normativă o adresă emanând de la un director din cadrul M.S. - deci de la o persoană necompetentă - care vorbeşte despre o viitoare, probabilă, modificare a OMS nr. 1082/2016 în această chestiune).

În discuţie este însă dreptul autorităţii de a modifica o specificaţie tehnică recomandată prin act normativ.

Potrivit NOTEI prezente la capitolul Criterii de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016, specificaţia tehnică în discuţie are caracter de normă de recomandare, dar abaterea de la ceea ce recomandă legea (lato sensu) trebuie justificată în mod serios, temeinic, ceea ce autoritatea nu a făcut.

2.2.3. Specificaţie tehnică criticată:

„Forma de prezentare: recipiente cu capacitate de 2 - 5 litri/kg”.

Contestatoarea a solicitat „stabilirea unei forme de condiţionare între 1 şi 5 litri/kg".

Aceasta a respins solicitarea cu motivarea "având în vedere că există mai multe produse care corespund acestor cerinţe, neaducând atingere Legii nr. 98/2016. Această prevedere are în vedere modalităţile de utilizare ale produsului în diferitele secţii ale spitalului."

Motivarea indică tocmai un criteriu discriminatoriu: faptul că există mai multe produse, despre care autoritatea are ştiinţă, care ar întruni această cerinţă şi, implicit, există şi alte produse care nu întrunesc această cerinţă şi care astfel sunt excluse din competiţie.

Restricţionarea concurenţei (chiar justificată, în subsidiar, printr-o mai bună utilizare a produsului în secţiile spitalului) apare vădit artificială şi disproporţionată, în raport de obiectivul major al achiziţiei, produsul în sine, calităţile sale şi preţul său.

Dacă este analizată mai atent şi justificarea de ordin practic invocată de autoritate, ea este departe de a fi verosimilă: pe de o parte produsul în ambalaje de mici dimensiuni este mai uşor de depozitat şi de manipulat, iar pe de altă parte, un produs ambalat la 5 kg, care se utilizează la diluţia de 0.25%, ar putea să depăşească termenul de valabilitate, recomandat de producător, după deschiterea recipientului, aşa cum este recomandat şi la art. 20 lit. d) din OMS nr. 961/2016.

Potrivit art. 22 din OMS nr. 961/2016, unul dintre criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor este „g) să fie uşor de utilizat", iar în cazul produselor antiseptice chiar se arată că „sunt de preferat produsele condiţionate în flacoane de cantitate mică".

2.3. LOTUL 4

2.3.1. Specificaţii tehnice criticate:

„Să prezinte un spectru larg de acţiune conform SR EN 14885:2015, conform OMS 961/2016 şi recomandărilor OMS nr. 1082/731/2016; testele vor fi efectuate în laboratoare independente de producător: Bactericidă: EN 13727, Bactericidă/fungicidă: EN 13697, Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans), Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger), Micobactericidă: EN 14348, Virucidă: EN 14476.

Preţul ofertat va fi: preţul pentru un litru/kg concentrat şi preţul unui litru de soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 30 minute.

Departajarea ofertelor de preţ se va face în baza preţului ofertat pentru litrul de soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 30 minute".

2.3.1.1. Petenta arată că a criticat specificaţia tehnică impunând o structură a activităţii antimicrobiene pentru motivul că este diferită de cea impusă prin EN 14885:2015 (la care face trimitere ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016): *„Spectrul de activitate conform EN 14885/2015,*

Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact </= 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau </= 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. >/= 5,0

Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. >/= 4,0

Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact </= 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau </= 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. >/= 4,0

Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), timp de contact </= 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau </= 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. >/= 4,0."

Se observă că autoritatea solicită în plus ca produsul să aibă şi acţiune micobactericidă, precum şi virucidă.

Aceasta a răspuns că nu se simte legată de prevederile OMS nr. 1082/2016, care au caracter de recomandare.

Trebuie văzut, însă, că standardul EN 14885:2015 este obligatoriu a fi respectat în unităţile medicale din România, conform art. 4 lit. g) din OMS nr. 10/2010.

2.3.1.2. De asemenea, petenta a criticat specificaţia tehnică impunând un timp de contact acoperind întregul spectru de activitate biocidă solicitat de 30 minute ca venind în contradicţie cu prevederile legale în materie.

Autoritatea a răspuns că timpul de 30 minute este corespunzător necesităţilor sale şi că nu se simte legată de prevederile OMS nr. 1082/2016, care au caracter de recomandare.

Contestatoarea ţine să precizeze că, în situaţia în care contestaţia va fi respinsă sub aspectul relevat mai sus la pct. 2.3.1.1. (se va menţine structura activităţii antimicrobiene impusă de autoritate), trebuie relevat că autoritatea omite caracterul obligatoriu al respectării prevederilor EN 14885:2015, impus a fi folosit în mod exclusiv în unităţile medicale din România prin art. 4 lit. g) din OMS nr. 10/2010 şi promovat prin OMS nr. 1082/2016.

Timpul de contact pentru producerea efectului micobactericid - indiferent de natura dezinfecţiei - este de 60 minute („Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. >/= 4,0").

În aceste condiţii, întregul spectru solicitat de autoritate va fi acoperit la durata cea mai lungă, impusă cu caracter obligatoriu, anume la durata timpului de contact pentru realizarea efectului micobactericid, adică 60 minute.

2.3.2. Petenta arată că a solicitat autorităţii contractante să introducă în caietul de sarcini specificaţia tehnică prezentă în ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 "Conform fişei de securitate, produsul concentrat să nu fie catalogat ca produs coroziv".

Aceasta a răspuns prin introducerea unei specificaţii tehnice diferite - „produsul să nu fie coroziv în soluţie de lucru" - cu motivarea că textul pertinent al OMS nr. 1082/2016 ar fi fost modificat printr-o adresă a Ministerului Sănătăţii (nr. 4326/16.01.2017).

Motivarea este vădit ajuridică (un act normativ nu se poate modifica printr-o adresă şi, în fapt, adresa respectivă nici nu-l modifică,

ci vorbeşte despre o viitoare, probabilă, modificare a OMS nr. 1082/2016 în această chestiune).

În discuţie este însă dreptul autorităţii de a modifica o specificaţie tehnică recomandată prin act normativ.

Potrivit NOTEI prezente la capitolul Criterii de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016, specificaţia tehnică în discuţie are caracter de normă de recomandare, dar abaterea de la ceea ce recomandă legea (lato sensu) trebuie justificată în mod serios, temeinic - ceea ce autoritatea nu a făcut.

2.4. LOTUL 5

2.4.1. Specificaţie tehnică criticată:

„Să fie compatibil cu dezinfectanţii pe bază de alcool”.

Contestatoarea a solicitat eliminarea acestei specificaţii, întrucât este lipsită de finalitate practică (dacă se respectă legea, firește), iar legea - în speţă OMS nr. 961/2016 - dispune categoric, în cazul antisepticelor (iar săpunul dorit a fi achiziţionat este un antiseptic), „este interzisă amestecarea, precum şi utilizarea succesivă a două produse diferite" (art. 20 lit. j).

Rezultă că, dacă se respectă legea menţionată, nu este nevoie de nicio compatibilitate cu vreun alt produs antimicrobian (cu care săpunul în cauză nu poate fi nici amestecat, nici precedat sau succedat în utilizare).

Autoritatea a răspuns într-un mod ce atestă voinţa sa de a încălca legea - are nevoie de o dovada "referitoare la lipsa de interacţiune cu un produs alcoolic ce poate fi utilizat ulterior pe piele” (deşi, legea citată interzice cu claritate utilizarea succesivă a două produse diferite, în speţa - săpunul solicitat, urmat de un „produs alcoolic”.

Prin adresa nr. 29724/2465-C4/20.07.2017, Consiliul a înştiinţat autoritatea contractantă despre depunerea contestaţiei de către SC SRL, solicitând punctul de vedere cu privire la contestaţie, precum și copia dosarului achiziției.

Autoritatea contractantă a transmis documente necesare în soluționarea prezentei contestații și solicitate de Consiliu, atașate punctului său de vedere nr. 24750/25.07.2017, înregistrat la Consiliu cu nr. 30921/27.07.2017, prin care solicită respingerea contestaţiei ca fiind nefondată.

În fapt, în data de 10.07.2017, autoritatea contractantă a fost notificată de către SC SRL prin adresa nr. 1340 din 07.07.2017, referitor la specificaţiile tehnice cuprinse în caietul de sarcini pentru urmatoarele loturi: Lot nr. 1 Dezinfectant pentru curăţenie şi dezinfecţie nivel mediu suprafeţe, mobilier şi aparatură, Lot nr. 2 Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafeţe şi dispozitive medicale, Lot nr. 4 Dezinfectant pentru curăţenie şi dezinfecţie oficii alimentare şi veselă, Lot nr. 5 Săpun lichid pentru spalarea igienica a mâinilor personalului sanitar şi curăţarea corpului, inclusiv pediatrie şi nou născuţi, Lot nr. 6 soluţie antiseptica pentru dezinfectia chirurgicală a mâinilor prin spălare, cu clorhexidine, Lot nr. 7 dezinfectant pentur mâini - dezinfecţie igienică/chirurgicală pe

bază de alcool şi Lot nr. 12 Şervetele saturate cu dezinfectant rapid pentru suprafeţe.

Autoritatea contractantă a răspuns notificării prin adresa nr. 23185 din 12.07.2017, prin care a admis în parte criticile aduse specificaţiilor tehnice. Ulterior, operatorul economic SC SRL a transmis contestaţia nr. 1445 din 17.07.2017, prin care solicită obligarea autorităţii contractante la modificarea specificaţiilor tehnice criticate pentru Lot nr. 1 Dezinfectant pentur curăţenie si dezinfecţie nivel mediu suprafeţe, mobilier şi aparatură, Lot nr. 2 Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafeţe şi dispozitive medicale, Lot nr. 4 Dezinfectant pentru curăţenie şi dezinfecţie oficii alimentare şi veselă şi Lot nr. 5 Săpun lichid pentru spălarea igienică a mâinilor personalului sanitar şi curăţarea corpului, inclusiv pediatrie şi nou născuţi.

Lot nr. 1 Dezinfectant pentru curăţenie si dezinfectie nivel mediu suprafeţe, mobilier şi aparatură

2.1.1. Răspuns:

Ord. 1082/2016 - Anexa 3 - la Criteriile de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din caietul de sarcini se specifică urmatoarele:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015 este următorul:

Bactericida: EN 13727 (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 5,0

Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. > 4,0

Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. > 4,0

Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Din câte se observă, timpii de contact sunt între 5 min şi 60 min şi luând în calcul că EN 14348 are prevăzut în condiţiile de testare şi timpi suplimentari de 5, 15, 30 min, de aceea a considerat iniţial că timpul de 15 min solicitat se regăseşte în prevederile SR EN-urilor.

În urma notificării contestatoarei, a modificat solicitarea "Preţul ofertat va fi: preţul pentru un litru/kg concentrat şi preţul unui litru de soluţie de lucru la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute", extinzând perioada de acţiune la 30 minute, considerând că acest lot se încadrează la dezinfecţia suprafeţelor semicritice.

În acelaşi context, în conformitate cu Ordinul 1082/2016, precum şi Ordinul 961/2016, nu se indică o anumită perioadă impusă pentru realizarea dezinfecţiei, ci doar timpii necesari pentru atingerea acţiunii bactericide, fungicide, micobactericide şi virucide în conformitate cu EN 14885:2015, etc.

De asemenea, în Ordinul nr. 1082/2016 - Anexa 3 - la Criteriile de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din caietul de sarcini se specifică următoarele:

NOTA:

Aceste criterii au caracter de recomandare menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecţie adecvate situaţiei specifice a unităţilor sanitare în conformitate cu Planul de supraveghere al infecţiilor nosocomiale (circulaţia germenilor, etiologie infecţii nosocomiale etc.) şi se aplică în funcţie de nivelul de dezinfecţie necesar suprafeţelor din unităţile sanitare critice sau noncritice şi nivelul de dezinfecţie indicat acestora:

- dezinfecţie de nivel scăzut, intermediar sau înalt în conformitate cu recomandările Ordinului ministrului sănătăţii nr. 961/2016 şi

- conform SR EN 14885/2015, Standarde:

- obligatorii: bactericidă şi levuricidă (destinată suprafeţelor din arii noncritice, respectiv săli de aşteptare, pavimente spaţii comune, grupuri sanitare etc.)

- adiţionale (destinată suprafeţelor, instrumentarului şi tegumentelor din săli de intervenţii chirurgicale, săli de pansamente, secţii terapie intensivă, neonatologie etc.)

Deci, autoritatea consideră că modificarea la 30 min este conformă cu nevoile sale şi, în acelaşi timp, marja în care se pot încadra ofertele operatorilor economici este mai mare.

2.1.2. Răspuns:

În caietul de sarcini există specificaţiile: « - Să prezinte Fişa tehnică a produsului şi Fişa de securitate, care va conţine cel puţin elementele recomandate prin OMS nr. 1082/731/2016; », deci nu mai este nevoie de specificaţia cerută de contestator.

Tot în caietul de sarcini este cerinţa « - Să nu fie corosiv, nociv, mutagen, cancerigen şi inflamabil în soluţii gata de utilizare» , deci nu a fost nou introdusă, ci doar pusă în evidenţă prin acea formulare.

De asemenea, în Ordinul 1082/2016 - Anexa 3 se specifică "Forma de condiţionare a dezinfectanţilor poate fi solidă (granule, tablete, pulberi) sau lichidă (soluţii, geluri), gata de utilizare (RTU) sau concentrată, care urmează a se dilua pentru utilizare, şi se vor alege astfel încât să fie compatibili cu materialul suprafeţelor şi instrumentarului ce urmează a fi dezinfectat."

În acest context, în interesul activităţii medicale, forma finală de utilizare a dezinfectanţilor trebuie să nu fie corozivă, indiferent de forma de condiţionare iniţială (gata de utilizare RTU sau concentrată).

2.1.3. Referitor la invocarea motivului „că recipienţii de dimensiuni mari nu vor fi utilizaţi în termenul de valabilitate, recomandat de producător, după deschiderea recipientului”, autoritaea consideră că nu

se susţine, deoarece necesarul de dezinfectant/secţie/luna este mult mai mare şi nu există pericolul de a depăşi termenul indicat.

Deci, consideră că specificaţia „ Forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 2 - 5 litri/kg” este conformă cu nevoile autorităţii contractante.

Lot nr. 2 Dezinfectant de nivel înalt pt suprafeţe şi dispozitive medicale

2.2.1. Răspuns:

Ordinul 1082/2016 - Anexa 3 - la Criteriile de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din caietul de sarcini se precizează următoarele:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015 este următorul:

Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 5,0

Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. > 4,0

Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. > 4,0

Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Din câte se observă, timpii de contact sunt între 5 min şi 60 min şi luând în calcul că EN 14348 are prevăzut în condiţiile de testare şi timpi suplimentari de 5, 15, 30 min, a considerat că timpul de 15 min solicitat se regăseşte in prevederile SR EN-urilor.

De asemenea, în conformitate cu Ordinul nr. 1082/2016, precum şi Ordinul nr. 961/2016, nu se indică o anumită perioadă impusă pentru realizarea dezinfecţiei, ci doar timpii necesari pentru atingerea acţiunii bactericide, fungicide, micobactericide şi virucide în conformitate cu EN 14885:2015.

În acelaşi timp, în Ordinul nr. 1082/2016 - Anexa 3 - la Criteriile de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din caietul de sarcini se specifică următoarele:

NOTA:

Aceste criterii au caracter de recomandare menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecţie adecvate situaţiei specifice a unităţilor sanitare în conformitate cu Planul de supraveghere al infecţiilor nosocomiale (circulaţia germenilor, etiologie infecţii nosocomiale etc.) şi se aplică în

funcţie de nivelul de dezinfecţie necesar suprafeţelor din unităţile sanitare critice sau noncritice şi nivelul de dezinfecţie indicat acestora:
- dezinfecţie de nivel scăzut, intermediar sau înalt în conformitate cu recomandările Ordinului ministrului sănătăţii nr. 961/2016 şi
- conform SR EN 14885/2015, Standarde:

- obligatorii: bactericidă şi levuricidă (destinată suprafeţelor din arii noncritice, respectiv săli de aşteptare, pavimente spaţii comune, grupuri sanitare etc.)

- adiţionale (destinată suprafeţelor, instrumentarului şi tegumentelor din săli de intervenţii chirurgicale, săli de pansamente, secţii terapie intensivă, neonatologie etc.)

Deci, autoritatea contractantă consideră că modificarea la 15 min este conformă cu nevoile sale.

2.2. Răspuns:

În caietul de sarcini există specificaţiile: « - Să prezinte Fişa tehnică a produsului şi Fişa de securitate, care va conţine cel puţin elementele recomandate prin OMS nr. 1082/731/2016», deci nu mai este nevoie de specificaţia cerută de contestator.

Tot în caietul de sarcini este cerinţa «Să nu fie corosiv, nociv, mutagen, cancerigen şi inflamabil în soluţii gata de utilizare», deci nu a fost nou introdusă, ci doar pusă în evidenţă prin acea formulare şi făcându-se referire şi la adresa MS 4326/2017.

De asemenea, în Ordinul 1082/2016 - Anexa 3 se specifică "Forma de condiţionare a dezinfectanţilor poate fi solidă (granule, tablete, pulberi) sau lichidă (soluţii, geluri), gata de utilizare (RTU) sau concentrată, care urmează a se dilua pentru utilizare, şi se vor alege astfel încât să fie compatibili cu materialul suprafeţelor şi instrumentarului ce urmează a fi dezinfectat."

În acest context, autoritatea consideră că, în interesul activităţii medicale, forma finală de utilizare a dezinfectanţilor trebuie să nu fie corozivă indiferent de forma de condiţionare iniţială (gata de utilizare RTU sau concentrată).

2.2.3. Referitor la invocarea motivului „că recipienţii de dimensiuni mari nu vor fi utilizati în termenul de valabilitate, recomandat de producător, după deschiderea recipientului”, autoritatea consideră că nu se susţine, deoarece necesarul de dezinfectant/secţie/lună este mult mai mare şi nu există pericolul de a depăşi termenul indicat.

Deci, consideră că specificaţia «Forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 2 - 5 litri/kg» este conformă cu nevoile autorităţii contractante.

Lot nr. 4 Dezinfectant pentru curăţenie şi dezinfecţie oficii alimentare şi veselă

2.3.1. Autoritatea contractantă susţine că datorită structurii sale şi a cazuisticii diverse, dezinfectantul solicitat la acest lot trebuie să se încadreze la „suprafeţe semicritice”, de aceea consideră că specificaţia din caietul de sarcini este conformă cu Ordinul 1082/2016 - Anexa 3 - unde la Criteriile de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor din caietul de sarcini se specifica următoarele:

Dezinfecţia suprafeţelor semicritice

Indicaţii: dezinfectarea suprafeţelor

Substante active: să fie în conformitate cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1062/2014 al Comisiei din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanţelor active existente, conţinute de produsele biocide, menţionat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European şi al Consiliului, corespunzătoare tipului de produs avizat.

Activitate antimicrobiană şi standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 5,0

Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. > 4,0

Levuricidă: EN 13624 (Candida aibicans) (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Fungicidă: EN 13624 (Candida aibicans + Aspergillus niger) (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intra în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. > 4,0

Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact < 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau < 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere Ig. > 4,0

2.3.1.2. Din câte se observă la recomandările expuse mai sus, timpii de contact sunt între 5 min şi 60 min şi luând în calcul că EN 14348 are prevăzut în condiţiile de testare şi timpi suplimentari de 5, 15, 30 min, autoritatea a considerat că timpul de 30 min solicitat se regăseşte în prevederile SR EN-urilor.

De asemenea, în conformitate cu Ordinul nr. 1082/2016 şi Ordinul nr. 961/2016, nu se indică o anumită perioadă impusă pentru realizarea dezinfecţiei, ci doar timpii necesari pentru atingerea acţiunii bactericide, fungicide, micobactericide şi virucide în conformitate cu EN 14885:2015.

Astfel, potrivit Notei din Ordinul 1082/2016 - Anexa 3 - la Criteriile de selecţie pentru pregatirea specificaţiilor din caietul de sarcini se specifică următoarele: „Aceste criterii au caracter de recomandare menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecţie adecvate situaţiei specifice a unităţilor sanitare în conformitate cu Planul de supraveghere al infecţiilor nosocomiale”.

2.3.2. Răspuns:

În caietul de sarcini există specificaţiile „Să prezinte Fişa tehnică a produsului şi Fişa de securitate, care vor conţine cel puţin elementele

recomandate prin OMS nr. 1082/731/2016”, deci nu mai este nevoie de specificaţia cerută de contestator.

Tot în caietul de sarcini este cerinţa „Să nu fie corosiv, nociv, mutagen, cancerigen şi inflamabil în soluţii gata de utilizare”, deci nu a fost nou introdusă, ci doar pusă în evidenţă prin acea formulare şi făcându-se referire şi la adresa MS 4326/2017.

De asemenea, în Ordinul 1082/2016 - Anexa 3 se specifică "Forma de condiţionare a dezinfectanţilor poate fi solidă (granule, tablete, pulberi) sau lichidă (soluţii, geluri), gata de utilizare (RTU) sau concentrată, care urmează a se dilua pentru utilizare, şi se vor alege astfel încât să fie compatibili cu materialul suprafeţelor şi instrumentarului ce urmează a fi dezinfectat."

În acest context, autoritatea consideră că în interesul activităţii medicale forma finală de utilizare a dezinfectanţilor trebuie să nu fie corozivă indiferent de forma de condiţionare iniţială (gata de utilizare RTU sau concentrată).

Lot nr. 5 Săpun lichid pentru spalarea igienica a mâinilor personalului sanitar si curatarea corpului

2.4.1. Autoritatea contractantă susţine că este de acord cu contestatorul care aminteşte că prin prevederile OMS nr. 916/2016 - art. 20 lit. j) "este interzisă amestecarea, precum şi utilizarea succesivă a două produse diferite", deoarece în răspunsul la notificarea nr. 1340/07.07.2017 se face referire la potenţialul alergogen şi iritativ descris în literatură, dar existent şi în practica medicală curentă, prin folosirea unor produse netestate dermatologic.

Nu face referire la amestecarea a două produse diferite, ci la faptul că produsul solicitat în acest lot se foloseşte pentru spălarea igienică (deci, frecvenţa de utilizare este foarte mare - după fiecare manevră medicală mâinile personalului trebuie spălate cu acest produs) ceea ce poate produce iritaţii datorită utilizării repetate, dar, în acelaşi timp, activitatea medicală curentă presupune interacţiunea mâinlor personalului cu produse pe bază de acool.

Produsul va fi utilizat şi pentru curăţarea corpului, motiv pentru care, cunoscând remanenţa tegumentară a unor substanţe, cum ar fi clorhexidina, este importantă prezentarea unei dovezi referitoare la lipsa de interacţiune cu un produs alcoolic ce poate fi utilizat ulterior pe piele. Din aceste motive consideră că cerinţa este justificată.

Prin adresa nr. 1439/17.07.2017, înregistrată la Consiliu cu nr. 31110/28.07.2017, contestatoarea a făcut următoarele observații referitoare la cele susținute de autoritate prin punctul său de vedere, astfel:

1. Referitor la Lotul 1:

1.1 Autoritatea contractantă nu explică cum produsul ce doreşte a achiziţiona poate să-și dovedească activitatea biocidă pe tot spectrul impus, în intervalul de timp de 30 minute, în condiţiile în care standardul EN 14885:2015 impune pentru una dintre acţiuni (cea micobactericidă) un timp de contact de 60 minute.

1.2. Petenta înţelege din punctul de vedere al autorității că admite că specificaţia tehnică "*Conform fişei de securitate, produsul concentrat să nu fie catalogat ca produs coroziv*" face parte din caietul de sarcini al lotului.

1.3 Potrivit art. 24 (1) și (2) OMS nr. 1226/2012,

„(1) Deşeurile periculoase chimice rezultate din unităţile sanitare identificate prin codul 18 01 06 se colectează în recipiente speciale, cu marcaj adecvat pericolului ("Inflamabil", "Coroziv", "Toxic" etc.) şi se tratează conform prevederilor legale privind deşeurile periculoase.*

(2) Deşeurile chimice sunt colectate şi ambalate în recipiente cu o capacitate care să nu depăşească 5 l pentru substanţe lichide şi 5 kg pentru substanţe solide. Aceste recipiente pot fi introduse într-un ambalaj exterior care, după umplere, nu trebuie să depăşească greutatea de 30 de kg."

(Contestatoarea precizează că deșeurile periculoase chimice identificate prin codul 18 01 06 includ „produse concentrate utilizate în serviciile de dezinfecţie şi curăţenie" - art. 8 (2) ordin).

Aşadar, se prevede un plafon maximal de capacitate a recipientelor colectoare (5 litri, respectiv 5 kg), iar nu unul minimal, așa cum încearcă să sugereze autoritatea, în încercarea sa de a contracara critica referitoare la recipientul de 2-5 kg pentru produsul ce doreşte a-l achiziţiona.

2. Referitor la Lotul 2

Petenta face aceleaşi observaţii la răspunsul autorității contractante privind deformarea concurenței prin introducerea unor specificaţii tehnice nesustenabile sub aspect tehnic și legal.

3. Referitor la Lotul 4

3.1 Autoritatea motivează în mod discreţionar plasarea produsului ce doreşte a-l achiziţiona în categoria „dezinfectant pentru suprafeţe semicritice".

În realitate, definirea legală a suprafeţelor semicritice arată clar că oficiile alimentare și vesela nu intră în această categorie:

„- semicritice - care vin în contact cu mucoasele intacte, cu excepţia mucoasei periodontale, sau cu pielea având soluţii de continuitate. În această categorie intră: suprafaţa interioară a incubatoarelor pentru copii şi dispozitivele ataşate acestora (mască de oxigen, umidificator), endoscoapele flexibile şi rigide neinvazive, folosite exclusiv ca dispozitive pentru imagistică, laringoscoapele, tuburile endotraheale, echipamentul de anestezie şi respiraţie asistată, diafragmele, termometrele de sticlă, termometrele electronice, ventuzele, vârfurile de la seringile auriculare, specul nazal, specul vaginal, abaiselang-urile, instrumentele utilizate pentru montarea dispozitivelor anticoncepţionale, accesoriile pompiţelor de lapte;" - pct. SUBSTANȚA ACTIVĂ din ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016).

Ca urmare, structura activității microbiene stabilită de autoritate este în contradicţie cu cea impusă de EN 14885:2015 pentru categoria corespunzătoare de obiecte supuse dezinfecției.

3.2 Chiar dacă s-ar admite că autoritatea are dreptul să încalce prevederile obligatorii ale EN 14885:2015, atunci ea este în culpă atunci când, introducând o obligaţie de acţiune micobactericidă, nu ține seama de faptul că aceasta trebuie să se producă într-un timp de 60 minute, astfel încât este nelegală impunerea unui timp de acţiune pe toate aspectele ale activității microbiene de numai 30 minute.

2. Referitor la Lotul 5

Susţine lipsa de fundament a argumentelor prezentate de autoritatea contractantă pentru respingerea contestației.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

Pentru încheierea acordului cadru având ca obiect „Achiziţie dezinfectanţi - 15 loturi”, SPITALUL CLINIC JUDEȚEAN DE URGENȚĂ SF. APOSTOL ANDREI, în calitate de autoritate contractantă, a iniţiat procedura licitaţie deschisă prin publicarea în SEAP a anunţului de participare nr. 176766 din 01.07.2017, odată cu care a postat şi documentaţia de atribuire. Nemulţumite de conţinutul documentaţiei de atribuire şi răspunsul autorităţii contractante la notificarea prealabilă (referitor la loturile 1, 2, 4 şi 5) SC SRL a formulat prezenta contestaţie, solicitând obligarea autorităţii contractante la *modificarea specificațiilor tehnice criticate* precum şi *obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta contestație (onorariu avocat în sumă de 3000 lei).*

Criticile contestatoarei formulate împotriva specificaţiei tehnice aferente loturilor 1, 2 şi 4 - *Să prezinte un spectru larg de acţiune conform SR EN 14885: 2015, conform OMS 961/2016 şi recomandărilor OMS nr. 1082/731/2016; Bactericidă: EN 13727 (2,1), Bactericidă/ fungicidă: EN 13697 (2,2), Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), Micobactericidă: EN 14348 (2,1), Virucidă: EN 14476 (2,1). Preţul ofertat va fi: preţul pentru un litru/kg concentrat şi preţul unui litru de soluţie de lucru* ***la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute****.*

Departajarea ofertelor de preţ se va face în baza preţului ofertat pentru litrul de soluţie de lucru ***la concentraţia cea mai mică la care se acoperă întreg spectrul solicitat într-un timp de 15 minute***".

sunt considerate de Consiliu nefondate.

Prin răspunsul la notificarea prealabilă autoritatea contractantă a modificat cerinţa în sensul extinderii perioadei de acţiune solicitată la **30 de minute**.

Contestatoarea consideră că măsura de remediere luată de autoritatea contractantă nu este suficientă având în vedere că timpul de contact pentru producerea efectului micobactericid este de 60 minute.

În conformitate cu prevederile Anexei 3 a Ordinului nr. 1082/2016, spectrul de activitate conform SR EN 14885/2015 este:

• *Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 5,0*

• *Bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere lg. ≥ 4,0*

• *Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 4,0*

• *Fungicidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 4,0*

• ***Micobactericidă: EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere lg. ≥ 4,0***

• *Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 4,0*

Conform SR EN 14885, tabel 1d-zona medicală – *Condiţii de testare şi cerinţe ale metodelor standard de testare a se folosi pentru a substanţia afirmările pentru activitatea micobactericidă şi tuberculocidă a produselor*, timpul de contact este de 60 min. În acelaşi tabel se precizează că sunt permise următoarele condiţii adiţionale de testare: *timp de contact: 5, 15, 30 minute*.

În conformitate cu prevederile art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, *Caietul de sarcini conţine, în mod obligatoriu, specificaţii tehnice care reprezintă cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesităţii autorităţii contractante*.

În condiţiile în care standardul permite testarea şi pentru timpi de contact de 5, 15 sau 30 de minute, la concentraţii corespunzătoare, Consiliul consideră că autoritatea contractantă este îndreptăţită să solicite conform nevoilor sale ca întreg spectrul solicitat să fie atins într-un timp de 30 minute.

Referitor la cea de-a doua critică privind refuzul autorităţii contractante de a introduce în cadrul specificaţiilor tehnice cerinţa ca produsul concentrat să nu fie catalogat ca produs coroziv, Consiliul constată netemeinicia acesteia. Prin caietul de sarcini, autoritatea contractantă a solicitat pentru loturile 1, 2 şi 4 următoarea cerinţă obligatorie: - *Sa nu fie coroziv, nociv, mutagen, cancerigen şi inflamabil în soluţii gata de utilizare*;

Prin notificarea prealabilă contestatoarea a solicitat autorităţii contractante refacerea specificaţiilor tehnice în sensul introducerii cerinţei ca produsul ofertat în stare concentrată să nu fie coroziv, aşa cum se precizează în Anexa 3 a Ordinului nr. 1082/2016.

Prin răspunsul la notificarea prealabilă autoritatea contractantă a precizat: *Luând act de adresa MS nr. 4326 din 16.01.2017 care modifică Ordinul 1082/2016 se va adăuga în caietul de sarcini la acest lot menţiunea „produsul să nu fie coroziv în soluţie de lucru”*.

Prin NOTA înscrisă la finalul Anexei 3 Caiet de sarcini din Ordinul nr. 1082/2016 se precizează în mod expres: *Aceste criterii au caracter de* ***recomandare*** *menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecţie adecvate situaţiei specifice a unităţilor sanitare în conformitate cu Planul de supraveghere al infecţiilor nosocomiale (circulaţia germenilor, etiologie infecţii nosocomiale etc.) şi se aplică în funcţie de nivelul de dezinfecţie necesar suprafeţelor din unităţile sanitare critice sau noncritice şi nivelul de dezinfecţie indicat acestora.*

Prin urmare relevante în evaluarea ofertelor sunt prevederile documentaţiei de atribuire şi clarificările aduse acesteia până la data limită de depunere a ofertelor, şi nu modelul de caiet de sarcini prevăzut prin Ordinul nr. 1082/731/2016 care recomandă criterii de întocmire a caietelor de sarcini, definitorii fiind necesităţile autorităţilor contractante.

Opinia Consiliului este că Ordinul nr. 1082/731/2016 din 27 septembrie 2016, chiar dacă ar cuprinde prevederi imperative, nu ar putea să atragă neconformitatea produselor corozive în soluție concentrată și necorozive în soluție diluată, deoarece autoritatea le folosește potrivit prescripțiilor tehnice, deci diluate, și nu în concentrația în care sunt fabricate. Nicăieri în ordinul respectiv nu se precizează dacă cerința se referă la substanța concentrată sau diluată, iar interpretarea trebuie realizată în sensul în care cerința să producă efectele urmărite de norma juridică, respectiv promovarea concurenței, și nu în sensul limitării ei. Deci, adresa Ministerului Sănătății nr. 71320/16.01.2017 nu produce niciun efect în procedura de față, și mai mult, interpretarea dată prevederii respective este restrictivă și contrară scopului urmărit de legiuitor. Caracterul coroziv se referă la soluția de lucru, și nu la soluția concentrată, deoarece într-o astfel de interpretare, ad absurdum, s-ar ajunge la situația în care orice săpun sau detergent care conține hidroxid de sodiu (sodă caustică) ar fi respins din procedură sau ar fi impropriu folosirii, deoarece hidroxidul de sodiu este extrem de coroziv, cu toate că săpunul nu este coroziv.

Referitor la cea de-a treia critică a contestatoarei privind refuzul autorităţii contractante de a modifica specificaţia tehnică referitoare la forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 2-5 litri/kg în recipiente cu capacitate de 1-5 litri/kg (pentru loturile 1 şi 2), Consiliul constată temeinicia acesteia. În conformitate cu prevederile art. 49 din Legea nr. 98/2016, *Autorităţile contractante au obligaţia să acorde operatorilor economici un tratament egal şi nediscriminatoriu şi să acţioneze într-o manieră transparentă şi proporţională.*

De asemenea, dispoziţiile art. 50 din acelaşi act normativ prevăd: *(1) Autorităţile contractante nu vor concepe sau structura achiziţiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispoziţiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenţei.*

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

În cazul de faţă, autoritatea contractantă motivează refuzul de a modifica capacitatea recipientelor de la 2-5 litri/kg la 1-5 litri/kg prin aceea că recipientele mai mici necesită mai mult spaţiu de depozitare şi totodată înseamnă o cantitate de deşeuri mai mare. Pe de altă parte, susţine că există pe piaţă mai multe produse care corespund acestor cerinţe, prin urmare nu se restricţionează concurenţa.

Susţinerile autorităţii contractante nu pot fi luate în considerare de Consiliu, deoarece aceasta nu dovedeşte în niciun fel că are nevoie de recipienţi de 2-5 litri/kg şi nu recipiente de 3-5 litri/kg sau aşa cum solicită contestatoarea de 1-5 litri/kg. Argumentul privind spaţiul de depozitare, respectiv deşeuri create nu poate fi avut în vedere deoarece conform caietului de sarcini, livrarea produselor se va face în tranşe funcţie de alocaţiile bugetare **lunare**. Pe de altă parte, faptul că pe piaţă sunt mai mulţi ofertanţi care pot livra produsele în recipiente de 2-5 litri/kg, nu este un argument pentru a restricţiona participarea contestatoarei la procedură.

Prin urmare, se impune modificarea specificaţiei tehnice în sensul: *forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 1-5 litri/kg*.

Criticile contestatoarei formulate împotriva specificaţiei tehnice *„Să fie compatibil cu dezinfectanţii pe bază de alcool”*, aferentă lotului 5 – *Săpun lichid pentru spălarea igienică a mâinilor personalului sanitar şi curăţarea corpului*, sunt considerate de Consiliu nefondate.

Conform Anexei 3 la Ordinul nr. 961/2016: PROCEDURILE RECOMANDATE pentru dezinfecţia mâinilor, în funcţie de nivelul de risc sunt:

Nivelul de risc	Proceduri aplicate	Indicaţii
Minim	- spălarea simplă igienică a mâinilor cu apă şi săpun lichid	- când mâinile sunt vizibil murdare - la începutul şi la sfârşitul programului de lucru - înainte şi după utilizarea mănuşilor (sterile sau nesterile) - înainte şi după activităţile de curăţare - înainte şi după contactul cu pacienţii - după utilizarea grupului sanitar (WC)
Intermediar	- spălare cu apă şi săpun lichid, urmată de dezinfecţia igienică a mâinilor prin frecare cu un antiseptic, de regulă pe bază de alcooli sau - dezinfecţia igienică a mâinilor prin spălare cu apă şi săpun antiseptic	- după contactul cu un pacient septic izolat - înainte de realizarea unei proceduri invazive - după orice contact accidental cu sângele sau cu alte lichide biologice - după contactul cu un pacient infectat şi/sau cu obiectele din salonul acestuia - după toate manevrele potenţial contaminante - înainte de contactul cu un pacient izolat profilactic - înaintea manipulării dispozitivelor intravasculare, tuburilor de dren pleurale sau similare - între manevrele efectuate succesiv la acelaşi pacient - înainte şi după îngrijirea plăgilor
Înalt	- dezinfecţia chirurgicală a mâinilor prin frecare cu antiseptic pe bază de alcooli, după spălarea prealabilă cu apă sterilă şi săpun antiseptic	- înainte de toate intervenţiile chirurgicale, obstetricale - înaintea tuturor manevrelor care necesită o asepsie de tip chirurgical

În acelaşi timp, dispoziţiile art. 19 şi 20 din Ordinul nr. 961/2016 prevăd:

Art. 19. - Igiena mâinilor şi dezinfecţia pielii se realizează după cum urmează:

a) spălarea simplă igienică a mâinilor se face utilizându-se apă şi săpun lichid; această procedură nu este un substitut pentru dezinfecţia igienică a mâinilor.

b) dezinfecţia igienică a mâinilor se face prin spălare sau frecare, utilizându-se de rutină un produs antiseptic de preferat pe bază de alcooli; în cazurile de infecţie cu Clostridium difficile dezinfecţia igienică a mâinilor se face cu apă şi săpun, nu cu soluţii alcoolice;

c) dezinfecţia chirurgicală a mâinilor prin spălare sau prin frecare este procedura care se realizează numai după dezinfecţia igienică a mâinilor, utilizându-se un produs antiseptic.

Art. 20. - Criteriile de utilizare şi păstrare corectă a produselor antiseptice sunt următoarele:

j) este interzisă amestecarea, precum şi utilizarea succesivă a două produse diferite;

Cum pentru dezinfecţia mâinilor se folosesc după etapa de spălare cu apă şi săpun lichid produse antiseptice de preferat pe bază de alcooli, autoritatea contractantă în mod corect este interesată ca săpunul lichid ce urmează a se achiziţiona *să fie compatibil cu dezinfectanţii pe bază de alcool.*

În consecinţă, luând în considerare cele mai sus menţionate, în temeiul art. 26 alin. (2) şi (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite în parte contestaţia formulată de SC SRL în contradictoriu cu ....

Consiliul va dispune publicarea în SEAP a unui document clarificator prin care se va modifica specificaţia tehnică *forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 2-5 litri/kg* în *recipiente cu capacitate de 1-5 litri/kg* (pentru loturile 1 şi 2), în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge ca nefondate celelalte critici din contestaţie.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) şi (5) din Legea nr. 101/2016, admite în parte contestaţia formulată de SC SRL în contradictoriu cu SPITALUL ….

Consiliul dispune publicarea în SEAP a unui document clarificator prin care se modifică specificaţia tehnică *forma de condiţionare: recipiente cu capacitate de 2-5 litri/kg* în *recipiente cu capacitate de 1-5 litri/kg* (pentru loturile 1 şi 2), în termen de 10 zile de la comunicarea prezentei decizii.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge ca nefondate celelalte critici din contestaţie.

În temeiul art. 453 alin. (2) din Codul de procedură civilă, reduce onorariul avocațial la suma de 750 lei (fiind admisă una din cele patru critici formulate), și stabilește obligația plății acestuia în sarcina autorității contractante, urmând a fi achitat contestatoarei.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părţile cauzei, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 şi poate fi atacată cu plângere, în temeiul art. 29 alin. (1) din acelaşi act normativ, în termen de 10 zile de la comunicare.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**

Redactată în patru exemplare, conţine 20 pagini.