CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr.6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642 Fax. +4 021 8900745 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. 1066/12.08.2019, înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. 31569/13.08.2019, depusă de către SC ... SRL, cu sediul în ..., având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerţului ... şi Cod Unic de Înregistrare ..., formulată împotriva procedurii de licitaţie deschisă online privind atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „Dezinfectanţi” – lot. 1, 4, 11, organizată de către ... cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:
- adoptarea de remedieri privind documentaţia de atribuire aferentă specificaţiilor tehnice pentru loturile 1, 4, 11;
- suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziţie publică, până la soluţionarea prezentei contestaţii pentru loturile 1, 4, 11.

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

Prin contestaţia nr. 1066/12.08.2019, înregistrată la Consiliul Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor sub nr. 31569/13.08.2019, SC ... SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire, critică faptul că prevederile caietului de sarcini nu respectă cerinţele legale cu privire la modelul de documentaţie de atribuire standard privind achiziţia de produse biocide.

Astfel, faţă de modul de constituire a specificaţiilor tehnice pentru fiecare lot în parte din caietul de sarcini, autoritatea contractantă nu respectă prevederile Legii nr. 98/2016 cu modificările şi completările ulterioare, Ordinul 1071/2017, standardul SR EN 14885:2015.

LOT 1 - DEZINFECTANT - DETERGENT LICHID CONCENTRAT DE NIVEL MEDIU PENTRU SUPRAFEŢE

1. Referitor la cerinţa din caietul de sarcini "Conform fişei de securitate, să nu fie catalogat ca produs coroziv", contestatoarea solicită adoptarea de remedieri, în sensul că, potrivit Ordinului nr. 1071/2017, cerinţa se referă la " soluţia de lucru să nu fie corozivă".

LOT 4 - DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT LICHID, RAPID PENTRU SUPRAFEŢE CRITICE

1. Conform cerinţei din caietul de sarcini pentru activitatea antimicrobiană „Sporicida de bază: EN 14347 (inclusiv Clostridium difficile)", standardul EN 14347 nu mai face parte din SR EN 14885:2015. Pe cale de consecinţă, contestatoarea solicită eliminarea cerinţei cu privire la standardul EN 14347.

Conform Ordinului nr. 961/2016, pentru activitatea sporicidă, standardul obligatoriu este EN 13704 cu un timp de contact de 60 minute.

Faţă de aceste considerente, se solicită obligarea autorităţii contractante la adoptarea de remedieri şi înlocuirea standardului EN 14347 cu standardul menţionat în EN 14885/2015: „Sporicid: EN 13704 în condiţii murdare (2,1) timp de contact este de 60 minute".

Referinţa EN Fază, etapă	**Organisme de testare**	**Temperatură** (°C)	**Timp de contact** (min)	**Substanţe interferenţe**	**Reducţie** (lg)
	Condiţii obligatorii de testare				
EN	Spori de *Bacillus subtilis* ATCC 6633	20	60	Condiţii de curăţenie: 0,3 g/l albumină de bovine	≥3,0
13704	Sunt permise următoarele condiţii adiţionale de testare:				
2,1	Spori de *Bacillus cereus* ATCC 12826 Spori de *Closlridium sporogenes* 51 CIP 7 939	4 sau 10 sau 40 75	5 sau 15 sau 30		≥ 3,0

2. În ceea ce priveşte cerinţa referitoare la analiza comparativă, *"Analiza comparativă va avea în vedere preţul pe litru soluţie de lucru, care satisface cerinţele minimale ale caietului de sarcini"*, contestatoarea solicită obligarea autorităţii contractante la respectarea timpul de contact de 5 minute conform standardului 14885:2015, întrucât conform indicaţiilor din caietul de sarcini, dezinfectantul se utilizează pentru incubatoare, săli de operaţii, mobiliere, brancarde, tărgi, cărucioare, canapele de consultaţii şi tratament, mese de tratament, pavimente, saloane bolnavi, grupuri sanitare, deci pentru dezinfecţia suprafeţelor ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical.

De asemenea, se precizează faptul că analiza comparativă ce va avea în vedere: preţul unui litru de produs care acoperă tot spectrul de acţiune solicitat, pentru un produs sub forma lichidă se efectuează în funcţie de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m^2, cantitate specificată în Avizul BIO.

Autoritatea contractantă a solicitat în caietul de sarcini ca produsul să fie ambalat în recipiente cu capacitate maximă de 1 litru prevăzute cu pulverizator. Deci produsul va fi aplicat prin pulverizare pe suprafeţe. Conform Ordinului nr. 961 din 19.08.2016 - *Ordin pentru aprobarea Normelor tehnice privind curăţarea, dezinfecţia şi sterilizarea în unităţile sanitare publice şi private, tehnici de lucru şi interpretare pentru teslele de evaluare a eficienţei procedurii de curăţenie şi dezinfecţie, procedurilor recomandate pentru dezinfecţia mâinilor, în funcţie de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcţie de suportul care urmează să fie tratat şi a metodelor de evaluare a derulării şi eficienţei procesului de sterilizare, ANEXA 4 Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcţie de suportul care urmează să fie tratat*, pentru produsele care se aplică prin pulverizare este necesară respectarea indicaţiei :„ *) În cazul în care dezinfectantul se aplică prin pulverizare, se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m^2 sau un mc la timpii recomandaţi".

Pentru aceste considerente, contestatoarea solicită ca analiza comparativă să aibă în vedere aspectele criticate mai sus, respectiv analiza comparativă să fie făcută în funcţie de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m^2, cantitate specificată în Avizul BIO.

LOT 11 - DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT PENTRU DEZINFECŢIA CICLICĂ A AEROMICROFLOREI PRIN NEBULIZARE (SUPRAFEŢE ŞI DISPOZITIVE MEDICALE)

1. Conform cerinţei din caietul de sarcini pentru activitatea antimicrobiană „Sporicidă de baza: EN 14347 (inclusiv Clostridium difficile)”, standardul EN 14347 nu mai face parte din SR EN 14885:2015. Pe cale de consecinţă, contestatoarea solicită eliminarea cerinţei cu privire la standardul EN 14347.

Conform Ordinului nr. 961/2016 pentru activitatea sporicidă, standardul obligatoriu este EN 13704 cu un timp de contact de 60 minute.

Faţă de aceste considerente, se solicită obligarea autorităţii contractante la adoptarea de remedieri şi înlocuirea standardului EN 14347 cu standardul menţionat în EN 14885/2015: *„Sporicid: EN 13704 în condiţii murdare (2,1) timp de contact este de 60 minute”.*

Referiri ţa EN Fază, etapă	**Organisme de testare**	**Tempe ratură** CC)	**Timp de contact** (min)	**Substanţe interferenţe**	**Reducţie** (ig)
	Condiţii obligatorii de testare				
EN	Spori de *Bacillus subtilis* ATCC 6633	20	60	Condiţii de curăţenie: 0,3 g/l albumină de bovine	>3,0
13704	Sunt permise următoarele condiţii adiţionale de testare:				
2,1	Spori de *Bacillus cereus* ATCC 12826 Spori de *Clostridium sporogenes* 51 CIP7 939	4 sau 10 sau 40 75	5 sau 15 sau 30		>3,0

2. Analizând cerinţa "Dozaj - între 1-3 ml/m^3", contestatoarea consideră că este o restrângere nejustificată a concurenţei, autoritatea contractantă îngrădind participarea altor operatori economici.

Atâta vreme cât un produs este avizat de unica autoritate în măsură să avizeze produse biocide - Comisia Naţională pentru Produse Biocide şi îndeplineşte celelalte specificaţii tehnice din cuprinsul caietului de sarcini, dar care are un dozaj diferit decât cel solicitat de autoritatea contractantă, respectiv „Dozaj - între 1-3 ml/m^2", acest fapt este un criteriu selectiv, care încalcă principiul egalităţii şi al transparenţei.

Pentru aceste considerente, contestatoarea solicită obligarea autorităţii contractante la modificarea cerinţei: "Dozaj - între 1-3 ml/m^3" şi acceptarea produselor cu dozaje diferite.

Cu privire la cerinţa *"Să fie compatibil pentru a fi utilizat cu echipamentele/nebulizatoarele aflate în stocul autorităţii contractante (se va prezenta un studiu de compatibilitate)"*, contestatoarea solicită obligarea autorităţii contractante la modificarea acesteia, pentru următoarele motive:

Prin menţinerea acestei cerinţe, autoritatea contractantă restrânge în mod nejustificat concurenţa şi totodată, încălca normele legale privind achiziţiile publice -art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice - "(6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici".

Prin menţinerea acestei cerinţe, autoritatea contractantă nu este interesată de organizarea unei licitaţii, ci de excluderea celor interesaţi de participare, cu excepţia unui/unor operatori economici. Astfel că, se aduce atingere scopului de promovare a concurenţei între operatorii economici şi principiului eficienţei utilizării fondurilor publice.

Este necesară refacerea documentaţiei de atribuire criticate, cu respectarea următoarelor principii:

- nediscriminarea (prin asigurarea condiţiilor de manifestare a concurenţei reale);
- tratamentul egal (stabilirea de cerinţe şi criterii în vederea oferirii de şanse egale de a deveni contractanţi);
- transparenţa;
- proporţionalitatea (asigurarea corelaţiei între necesitatea autorităţii contractante şi cerinţele a fi îndeplinite având ca efect eliminarea cerinţelor respective).

Pe cale de consecinţă, contestatoarea solicită ca ofertantul să poată pune la dispoziţia autorităţii contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat care îndeplineşte toate cerinţele caietului de sarcini, precum şi menţionarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorităţii contractante.

De asemenea, contestatoarea solicită autorităţii contractante să accepte testări efectuate de producătorul produsului biocid ofertat şi producătorul aparatului de nebulizare privind campatibilitatea acestora.

Prin adresa nr. 6973/21.08.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 32905/23.08.2019, ... formulează punct de vedere prin care solicită respingerea contestaţiei SC ... SRL ca nefondată.

În ceea ce priveşte lotul 1 – Dezinfectant - Detergent lichid concentrat de nivel mediu pentru suprafeţe, autoritatea contractantă acceptă modificarea solicitată.

În ceea ce priveşte lotul 4 - Dezinfectant de nivel înalt lichid, rapid pentru suprafeţe critice, cu referire la activitatea antimicrobiană „sporicidă de bază : EN 14347 (Inclusiv Clostridium difficile)", ţinând cont de contextul epidemiologic actual şi a datelor statistice interne privind infecţiile cu Clostridium difficile, s-a solicitat şi îndeplinirea acestui standard.

Cu referirile la "obligarea autorităţii contractante la respectarea timpului de contact de 5 minute conform standardului 14885;2015", cerinţa respectă prevederile OMS nr. 1082/731/2016, anexa 3- criterii de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor dezinfecţia suprafeţelor critice-activitatea antimicrobiană şi standarde - spectru de activitate conform EN 14885/2015 şi a prevederilor OMS. nr. 961/19.08.2016 art. 7; anexa 1, capitolul III; anexa 4.

Cu referire la analiza comparativă „exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m^2, autoritatea contractantă precizează următoarele: la analiza comparativă a preţului se va ţine cont şi de prevederile OMS nr. 961/19.08.2016.

În ceea ce priveşte lotul 11- Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecţia ciclică a aeromicroflorei prin nebulizare (suprafeţe şi dispositive medicale), ţinând cont de contextul epidemiologie actual şi a datelor statistice interne privind infecţiile cu Clostridium difficile s-a solicitat şi îndeplinirea standardului EN 14347.

Cu referire la "dozaj între 1-3 ml/m^3", autoritatea contractantă renunţă la această solicitare.

Cu referire la cerinţa "să fie compatibil pentru a fi utilizat cu echipamentele/nebulizatoarele aflate în stocul autorităţii contractante", autoritatea contractantă precizează că are în dotare un număr de 8 bucăţi echipamente utilizate pentru nebulizarea substanţelor dezinfectante.

Prin adresa nr. 1198/27.08.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 33216/27.08.2019, SC ... SRL formulează răspuns la punct de vedere al autorităţii contractante în care reiterează cele solicitate în contestaţie.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura de licitaţie deschisă online privind atribuirea contractului de furnizare având ca obiect „Dezinfectanţi”. În acest sens a elaborat documentaţia de atribuire aferentă şi a publicat în SEAP anunţul de participare nr. ..., valoarea estimată a procedurii fiind 7.698.000 și 14.802.600 lei.

Ca urmare a publicării documentației de atribuire, a formulat contestație împotriva prevederilor acesteia SC ... SRL, criticând o serie de prevederi aferente loturilor 1, 4 și 11, solicitând remedierea documentației de atribuire.

După depunerea contestației, la solicitarea Consiliului, contestatoarea a depus dovada constituirii cauțiunii în cuantum de 5.601 lei, prin recipisa de consemnare nr. 205679841/1/21.08.2019, emisă de CEC Bank, Sucursala Ploiești.

Cauţiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 61^1 alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016.

Pe fondul contestației, contestatoarea critică cerinţa din caietul de sarcini, din cadrul lotului 1 - DEZINFECTANT - DETERGENT LICHID CONCENTRAT DE NIVEL MEDIU PENTRU SUPRAFEŢE, "Conform fişei de securitate, să nu fie catalogat ca produs coroziv". Astfel, contestatoarea solicită adoptarea de remedieri, în sensul că, potrivit Ordinului nr. 1071/2017, cerinţa se referă la "soluţia de lucru să nu fie corozivă". Autoritatea contractantă, prin punctul de vedere transmis, achiesează la solicitarea contestatoarei. Față de poziția părților, Consiliul urmează a admite contestația pentru acest punct, urmând ca autoritatea să adopte măsuri de remediere în acest sens.

În ceea ce privește critica contestatoarei referitoare la lotul 4 - DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT LICHID, RAPID PENTRU SUPRAFEŢE CRITICE, contestatoarea arată că cerinţa din caietul de sarcini prevede pentru activitatea antimicrobiană „Sporicida de bază: **EN 14347 (inclusiv Clostridium difficile)**", standardul EN 14347 nu mai face parte din SR EN 14885:2015. Pe cale de consecinţă, contestatoarea solicită eliminarea cerinţei cu privire la standardul EN 14347. Astfel, conform Ordinului nr. 961/2016, pentru activitatea sporicidă, standardul obligatoriu este EN 13704 cu un timp de contact de 60 minute, solicitând obligarea autorităţii contractante la adoptarea de remedieri şi înlocuirea standardului EN 14347 cu standardul menţionat în EN 14885/2015: „Sporicid: EN 13704 în condiţii murdare (2,1) timp de contact este de 60 minute".

În punctul de vedere, autoritatea arată, cu referire la activitatea antimicrobiană „sporicidă de bază EN 14347 (inclusiv Clostridium difficile)", că cerința a fost stabilită ţinând cont de contextul epidemiologic actual şi a datelor statistice interne privind infecţiile cu Clostridium difficile, motiv pentru care s-a solicitat şi îndeplinirea acestui standard.

Consiliul reține că necesitatea anumitor testări este stabilită de epidemiologul spitalului, în funcție de necesitățile concrete și de situația epidemiologică din spital. Astfel, potrivit notei de la finalul Ordinului 1082/731/2016 din 27 septembrie 2016 pentru aprobarea modelului de documentaţie de atribuire standard privind achiziţia de produse biocide ,,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)''.

De asemenea, potrivit art. 1 lit. b) din NORME TEHNICE privind curăţarea, dezinfecţia şi sterilizarea în unităţile sanitare publice şi private, respectiv anexa 1 a Ordinului nr. 961/2016, ,,dezinfecţie - procedura de distrugere a majorităţii microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafeţe (inclusiv tegumente), utilizându-se agenţi fizici şi/sau chimici''.

Astfel, din coroborarea normelor expuse, rezultă că în funcție de situația concretă din spital, epidemiologul poate solicita și testări suplimentare, cum se întâmplă în situația de față, respectiv testarea și pentru Clostridium difficile. Astfel, o simplă căutare pe internet pentru Clostridium difficile oferă rezultate relevante, cum ar fi, de pildă, un articol de pe site-ul Spitalului Universitar de Urgenţă Militar Central "Dr. Carol Davila", în care se menționează că ,,**Infecția cu *Clostridium difficile* cunoaște o largă răspândire în întreaga lume, inclusiv în România, cu o incidență crescută în ultimii ani ca urmare a selectării unei tulpini bacteriene hipervirulente** (ribotipul 027) cu potențial de a cauza forme severe de boală, respectiv cu rezistență crescută la antibioticele folosite în mod uzual în practica medicală (cefalosporine de generația III și IV, fluorchinolone, carbapeneme)''. Prin urmare, nici operatorii economici și nici Consiliul nu pot impune autorității contractante să ignore o situație de fapt, cu consecințe asupra sănătății pacienților, mai cu seamă că responsabilitatea aparține spitalului.Astfel, dacă de momentul apariției Ordinelor care aprobă proceduri de lucru apar infecții nosocomiale cu tulpini noi, nimic nu împiedică autoritatea contractantă să solicite și testări suplimentare, pentru respectivele tulpini, siguranța pacientului fiind cea care primează.

Astfel, potrivit art. 155 din Legea nr. 98/2016, ,,(1) Specificaţiile tehnice sunt stabilite prin documentaţia de atribuire şi de**finesc caracteristicile solicitate privind** lucrarea, serviciul sau **produsele care fac obiectul achiziţiei**.

(2) Caracteristicile prevăzute la alin. (1) pot de asemenea să vizeze procesul sau metoda specifică de execuţie a lucrărilor, fabricaţie a produselor sau prestare a serviciilor solicitate sau un proces specific pentru un alt stadiu al ciclului de viaţă al acestora, chiar dacă aceste elemente nu fac parte din conţinutul material al produselor, lucrărilor sau serviciilor care urmează să fie achiziţionate, dar **cu condiţia ca aceste caracteristici să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziţie publică/acordului- cadru şi să fie proporţionale** prin raportare la valoarea şi obiectivele acestuia.

(6) **Specificaţiile tehnice** trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi **nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate** faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.

Prin urmare, limitările legale în stabilirea specificațiilor tehnice se referă la introducerea de obstacole nejustificate pentru operatorii economici. Din moment ce necesitatea acestei testări este justificată de nevoia concretă a autorității și de situația de fapt a spitalelor din România, a impune eliminarea respectivei testări ar însemna o imixtiune nepermisă în actul medical, cu posibile consecințe asupra vieții și sănătății pacienților.

Consiliul are în vedere și argumentele expuse de Curtea de Apel București într-o speță similară, respectiv Hotărârea nr. 25/29.03.2019, fiind relevante următoarele mențiuni:

«*Consiliul a apreciat întemeiate si obiecţiile prin care este solicitata eliminarea cerinţei dovedirii efectului antimicrobian potrivit standardelor EN 12054, EN 1040 si EN 1275, standarde care nu se regăsesc in anexa nr. 3 la Ordinul ministrului sănătăţii si al preşedintelui Agenţiei Naţionale pentru Achiziţii Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentaţie de atribuire standard privind achiziţia de produse biocide. De altminteri, însăşi autoritatea admite ca testările potrivit acestor standarde au caracter de recomandare.*

Cu toate acestea, autoritatea contractantă a precizat în mod clar motivele pentru care solicită aceste specificaţii tehnice, respectiv aceste produse urmează a fi folosit şi în sectoarele cu risc maxim de infecţii nozocomiale şi datorită patoligiei existente la nivelul spitalului. (..) Necesitatea sau oportunitatea achiziţionării de produse de o anumită performanţă, precum şi caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcţie de necesităţile obiective şi priorităţile comunicate de compartimentele din cadrul autorităţii contractante (art. 2 şi art. 3 din Hotărârea Guvernului nr. 395/2016).

Impunerea caracteristicilor produselor din caietul de sarcini nu are ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurenţa între operatorii economici şi nici nu are ca efect favorizarea sau eliminarea participării la procedură de atribuire a anumitor operatori economici sau a anumitor produse (cu excepţia celor care nu corespund necesităţilor obiective ale autorităţii).

Dreptul autorităţii contractante de a achiziţiona produse cu astfel de caracteristici, performante calitativ, nu poate fi restricţionat, pe considerentul eronat al nerespectării prevederilor art. 156 din Legea nr. 98/2016, care reglementează achiziţiile publice. În aceeaşi direcţie, orice autoritate contractantă are obligaţia respectării principiului proporţionalităţii statuat în art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, înţeles ca asigurare a corelaţiei dintre necesitatea autorităţii contractante şi obiectul contractului de achiziţie publică.

Reţinând că societăţile comerciale autoare ale contestaţiilor se referă în principal la cerinţele autorităţii contractante de a achiziţiona produse cu anumite caracteristici tehnice, iar susţinerile acestora nu conduc la concluzia că cerinţele sunt restrictive, ***Curtea stabileşte că nu poate obliga autoritatea contractantă la eliminarea condiţiilor criticate****. In sens contrar s-ar limita dreptul autorităţii de a contracta produse cu caracteristicile de mai sus, care să corespundă întocmai necesităţilor sale obiective, drept prevăzut la art. 155 şi art. 156 din lege, prin acceptarea de produse cu alte caracteristici (şi care nu îndeplinesc aceste cerinţe referitoare la performanţele produselor), existând riscul de a nu asigura o intervenţie rapidă şi eficientă de dezinfecţie.* ***Nu există o prevedere legală care să oblige autorităţile să accepte produse care nu corespund necesităţilor acestora.***

Curtea constată că cerinţele criticate sunt în concordanţă cu prevederile art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, potrivit cărora specificaţiile tehnice cuprinse în caietul de sarcini urmăresc descrierea în mod obiectiv a produsului care se doreşte a fi achiziţionat, în aşa manieră încât să corespundă necesităţii autorităţii contractante. ***Doar autoritatea contractantă este cea în măsură să cunoască cu ce infecţii s-a confruntat de-a lungul timpului şi care ar fi concentraţia de alcool minim care să o conţină uri antiseptic apt să combată chiar şi infecţiile cu risc maxim.*** *La fel şi în ceea ce priveşte testarea pe tulpina Bacillus, autoritatea contractantă a solicitat această testare datorită patologiei existente la nivelul acesteia, iar faptul că această cerinţă se regăseşte în standardul EN 14885/2015 chiar şi ca opţiune, duce la concluzia ca autoritatea contractantă o poate solicita atunci când este justificată de necesităţile spitalului. (..)*

Necesitatea sau oportunitatea achiziţionării de produse de o anumită performanţă, precum şi caracteristicile impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcţie de necesităţile obiective şi priorităţile comunicate de compartimentele autorităţii contractante.

Curtea consideră că autoritatea contractantă a ţinut seama de scopul legislaţiei privind achiziţiile publice, şi anume acela de a asigura accesul cât mai multor operatori economici la procedurile de atribuire, de promovare a concurenţei între aceştia şi de garantare a tratamentului egal şi nediscriminatoriu.

Raportat la dispoziţiile legale mai sus enunţate, Curtea determină că, prin cerinţele impuse nu s-a restricţionat participarea la procedură.

La stabilirea în documentaţia de atribuire a anumitor cerinţe tehnice pentru ofertanţi, autoritatea contractantă s-a limitat doar la cele absolut necesare în vederea îndeplinirii obiectului contractului în cauză şi nu a îngrădit participarea la procedură a operatorilor economici. Oricum potrivit art. 22 din Normele tehnice din 19 august 2016 privind curăţarea, dezinfecţia şi sterilizarea în unităţile sanitare publice şi private:Criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor sunt următoarele: a) spectrul de activitate adaptat obiectivelor fixate;

Aşadar autoritatea contractantă a arătat în mod clar că doreşte produse performanta care să poată fi folosite şi în sectoarele cu risc maxim de infecţii nozocomiale şi alte infecţii grave, iar caracteristicile tehnice ale produselor cerute prin documenţia de atribuire respectă întocmai aceste prevederi legale.

Autoritatea este competentă să introducă cerinţe tehnice şi a fost preocupată ca exigenţele astfel instituite să fie îndeajuns de rezonabile încât să nu antreneze o restrângere excesivă a exerciţiului dreptului operatorilor economici de a concura la câştigarea contractului.

Separat de dispoziţiile legale amintite, care trebuie avute în vedere de autorităţile contractante, ţinând seama de normele legale în vigoare, Curtea stabileşte că cerinţele solicitate nu sunt disproporţionate.

Susţinerile/criticile aduse de contestator nu sunt în măsură să reflecte imposibilitatea operatorilor economici dea participa la procedură".

Consiliul mai reține că prevederile Normelor tehnice privind curăţarea, dezinfecţia şi sterilizarea în unităţile sanitare publice şi private, tehnicii de lucru şi interpretare pentru testele de evaluare a eficienţei procedurii de curăţenie şi dezinfecţie, procedurilor recomandate pentru dezinfecţia mâinilor, în funcţie de nivelul de risc, metodelor de aplicare a

dezinfectantelor chimice în funcţie de suportul care urmează să fie tratat şi a metodelor de evaluare a derulării şi eficienţei procesului de sterilizare aprobate prin Ordinul nr. 961/2016 nu exlud nicio testare, așa cum pretinde, de fapt, contestatoarea, că stabilește o serie de testări minime obligatorii, clostridium difficile fiind una dintre ele, în ceea ce privește dezinfecția mâinilor. Prin urmare, chiar ordinul invocat recunoaște existența acestui spor, deci nu există niciun temei a impune autorității eliminarea respectivei testări.

În ceea ce privește susținerea contestatoarei potrivit căreia standardul obligatoriu este EN 13704 cu un timp de contact de 60 minute, ceasta solicitând obligarea autorităţii contractante la adoptarea de remedieri şi înlocuirea standardului EN 14347 cu standardul menţionat în EN 14885/2015: „Sporicid: EN 13704 în condiţii murdare (2,1) timp de contact este de 60 minute”, Consiliul reține că la pct. 7 din caietul de sarcini, în partea aferentă lotului 4, este și această testare, testarea potrivit standardului EN 14347 fiind una suplimentară. Prin urmare, autoritatea contractantă a solicitat, pentru activitatea sporicidă, două testări, conform standardului 13704 și conform standardului 14347, având în vedere situația concretă din spital.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei referitoare la analiza comparativă a prețului, *"Analiza comparativă va avea în vedere preţul pe litru soluţie de lucru, care satisface cerinţele minimale ale caietului de sarcini"*, respectiv obligarea autorităţii contractante la respectarea timpul de contact de 5 minute conform standardului 14885:2015, autoritatea arată în punctul de vedere că cerinţa respectă prevederile OMS nr. 1082/731/2016, anexa 3- criterii de selecţie pentru pregătirea specificaţiilor dezinfecţia suprafeţelor critice- activitatea antimicrobiană şi standarde - spectru de activitate conform EN 14885/2015 şi a prevederilor OMS. nr. 961/19.08.2016 art. 7; anexa 1, capitolul III; anexa 4.

Consiliul reține că din moment ce criteriul de atribuire este clar, respectiv prețul cel mai scăzut, *Analiza comparativă va avea în vedere preţul* ***pe litru soluţie de lucru, care satisface cerinţele minimale ale caietului de sarcini***", este cert că, în măsura în care se solicită pentru candida albicans +aspergillus niger și pentru activitatea virucidă un timp de contact mai mic sau egal cu 5 minute, este cert că timpul de contact luat în calcul este cel de 5 minute, urmând a fi respinsă și această solicitare.

Cu referire la analiza comparativă „exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m^2”, Consiliul nu vede niciun motiv pentru care ar trebui transformat litrul de soluție de lucru, indicator uzual folosit în cadrul documentațiilor de atribuire, în mililitri pe m^2, după cum din contestație nu rezultă în ce măsură specificația tehnică o vatămă pe contestatoare sau îi restricționează participarea la procedură. Consiliul reține că o astfel de transformare ar fi de natură să restricționeze participarea la procedură, testările făcându-se, în general, pe spectrul de acțiune într-o anumită diluție, și nu cantitatea pe m^2.

În ceea ce privește criticile contestatoarei referitoare la LOT 11 - DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT PENTRU DEZINFECŢIA CICLICĂ A AEROMICROFLOREI PRIN NEBULIZARE (SUPRAFEŢE ŞI DISPOZITIVE

MEDICALE), Consiliul observă că aceasta este similară celei referitoare la lotul 4, obligarea autorităţii contractante la adoptarea de remedieri şi înlocuirea standardului EN 14347 cu standardul menţionat în EN 14885/2015: *„Sporicid: EN 13704 în condiţii murdare (2,1) timp de contact este de 60 minute”.* Prin urmare, aceleași argumente referitoare la testarea pentru Clostridium Difficile conform standardului EN 14347 sunt valabile și în cazul de față.

Cu privire la "Dozaj - între 1-3 ml/m^3", contestatoarea consideră că este o restrângere nejustificată a concurenţei, autoritatea contractantă îngrădind participarea altor operatori economici. În punctul de vedere, autoritatea arată că renunță la această cerință, motiv pentru care Consiliul va admite respectiva critică și va dispune adoptarea măsurilor de remediere.

Cu privire la cerinţa *"Să fie compatibil pentru a fi utilizat cu echipamentele/nebulizatoarele aflate în stocul autorităţii contractante (se va prezenta un studiu de compatibilitate)"*, contestatoarea susține că respectiva cerință restrânge în mod nejustificat concurenţa solicitând ca ofertantul să poată pune la dispoziţia autorităţii contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat care îndeplineşte toate cerinţele caietului de sarcini, precum şi menţionarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorităţii contractante și acceptarea de testări efectuate de producătorul produsului biocid ofertat şi producătorul aparatului de nebulizare privind campatibilitatea acestora.

Punctul de vedere exprimat de autoritate pe acest aspect, este unul insuficient detaliat, însă se înțelege că aceasta acceptă prezentarea propriilor nebulizatoare ale operatorilor. În ceea ce privește testări efectuate de producătorul produsului biocid ofertat şi producătorul aparatului de nebulizare privind campatibilitatea acestora, o astfel de specificație antrenează și participarea unui terț, posibil contracandidat, astfel că o astfel de specificație ar fi lipsită de finalitate practică.

Prin urmare, văzând poziția autorității, Consiliul va dispune admiterea respectivei critici și modificarea documentației de atribuire în sensul acordării permisiunii ofertanților de a pune la dispoziția autorității gratuit a unor nebulizatoare compatibile cu propriile substanțe, dar și prin publicarea de informații referitoare la nebulizatoarele existente în spital, astfel încât operatorii să poată stabili dacă produsul ofertat este compatibil cu nebulizatoarele aflate în stocul autorității contractante.

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 contestația formulată de SC ... SRL, în contradictoriu cu ..., după cum urmează:

-în ceea ce privește lotul 1, dispune modificarea cerinței "Conform fişei de securitate, să nu fie catalogat ca produs coroziv” în sensul că "soluţia de lucru să nu fie corozivă”;

-în ceea ce privește lotul 11, dispune înlăturarea cerinței "Dozaj - între 1-3 ml/m^3"și

- modificarea documentației de atribuire în sensul acordării permisiunii ofertanților de a pune la dispoziția autorității gratuit a unor nebulizatoare compatibile cu propriile substanțe ofertate și prin publicarea

de informații referitoare la nebulizatoarele existente în spital, astfel încât operatorii să poată stabili dacă produsul ofertat este compatibil cu nebulizatoarele aflate în stocul autorității contractante.

Măsurile dispuse vor fi aduse la îndeplinire într-un termen de maximum 15 zile de la comunicarea prezentei

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, va respinge ca nefondate restul criticilor.

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 contestația formulată de SC ... SRL, în contradictoriu cu ..., după cum urmează:

-în ceea ce privește lotul 1, dispune modificarea cerinței "Conform fişei de securitate, să nu fie catalogat ca produs coroziv” în sensul că "soluţia de lucru să nu fie corozivă”;

-în ceea ce privește lotul 11, dispune înlăturarea cerinței "Dozaj - între 1-3 ml/m^3" și

- modificarea documentației de atribuire în sensul acordării permisiunii ofertanților de a pune la dispoziția autorității gratuit a unor nebulizatoare compatibile cu propriile substanțe ofertate și prin publicarea de informații referitoare la nebulizatoarele existente în spital, astfel încât operatorii să poată stabili dacă produsul ofertat este compatibil cu nebulizatoarele aflate în stocul autorității contractante.

Măsurile dispuse vor fi aduse la îndeplinire într-un termen de maximum 15 zile de la comunicarea prezentei.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, respinge ca nefondate restul criticilor.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părţile cauzei, în conformitate cu dispoziţiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare.

PREŞEDINTE, MEMBRU, MEMBRU,
.....

Redactată în 4 (patru) exemplare, conţine 12 (douăsprezece) pagini.