



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) 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. 3057/23.12.2020, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., formulată de către SC ... SRL, cu sediul în municipiul ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI RO..., reprezentată legal prin director ..., împotriva raportului procedurii nr. N2/64757/18.12.2020 și a comunicării nr. N2/62393/18.12.2020, aferente lotului nr. 6, emise de către ..., cu sediul în localitatea ..., în calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii de licitație deschisă, derulată online, pe loturi, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, având ca obiect *„Dezinfectanți pentru combaterea Covid 19 și a altor boli transmisibile, acord-cadru 12 luni”*, cod CPV 24455000-8 dezinfectanți (Rev.2), (anunț de participare nr. ...), s-a solicitat obligarea autorității contractante la *„remedierea încălcării dispozițiilor legale, respectiv anularea actelor atacate, reevaluarea propunerii tehnice și a documentelor depuse de ofertantul clasat pe primul loc, continuarea procedurii de atribuire prin aplicarea în mod corespunzător a criteriului de atribuire, precum și emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii”*.

În luarea deciziei asupra cauzei de față,

Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor

reține următoarele:

Prin contestația nr. 3057/23.12.2020, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. ..., formulată de către SC ... SRL, împotriva raportului procedurii nr.

N2/64757/18.12.2020 și a comunicării nr. N2/62393/18.12.2020, aferente lotului nr. 6, emise de către ..., în calitate de autoritate contractantă în cadrul procedurii de licitație deschisă, derulată online, pe loturi, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, având ca obiect „Dezinfectanți pentru combaterea Covid 19 și a altor boli transmisibile, acord-cadru 12 luni”, s-au solicitat cele menționate în partea introductivă.

Față de cele de mai sus, contestatoarea menționează că, în opinia sa, a respectat termenul legal de contestare prevăzut la art. 8 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 98/2016, întrucât raportul procedurii N2/64757/18.12.2020 a fost publicat în SEAP în data de 18.12.2020, iar valoarea estimată a acordului-cadru este de 947.800 lei.

Referitor la fondul cauzei, contestatoarea reclamă faptul că, în mod greșit, autoritatea contractantă a declarat câștigător, pentru lotul nr. 6 „Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin pulverizare/nebulizare”, produsul oferat de SC ... SRL, deși acesta nu ar deține rapoarte de testare realizate în condiții obligatorii de curățenie și murdărire, astfel cum prevede standardul EN 14885:2015.

În ceea ce privește spectrul de activitate, petenta susține că produsul oferat de câștigător nu respectă standardul EN 14885:2015, conform căruia rapoartele de testare pentru activitatea antimicrobiană (EN 13727, EN 13697, EN 13624, EN 14348, EN 14476) se realizează în condiții obligatorii de curățenie și murdărire, fapt ce presupune că produsul este capabil să distrugă și microorganisme patogene aflate în înveliș protector de lipide, glucide sau alte proteine aderente suprafeței patogenului.

Raportat la cele expuse, susține că, pentru etapa finală de adjudecare, autoritatea contractantă trebuia să admită doar produsele conforme care îndeplinesc prevederile legale, testarea fiind considerată îndeplinită dacă se demonstrează efectul „bactericid, fungicid, micobactericid, virucid” pe tulpinile standard obligatorii de testare în condiții de curățenie și murdărire, conform cerinței din caietul de sarcini - se vor lua în considerare doar „testările în condiții de curățenie”; potrivit standardului 14885:2015, dezinfecția suprafețelor se realizează în condițiile obligatorii de curățenie și murdărire, acest aspect putând fi observat din tabelele de mai jos, unde este prezentată fiecare norma antimicrobiană:

Activitate bactericida EN 13727:

Referință EN Fază, etapă	Organisme de testare	Temp. (°C)	Timp de contact	Substanțe interferențe	Reducție (lg)
	Dezinfecția suprafeței				

EN 13727 2,1	Staphylococcus aureus ATCC 6538	între	mai mult de 5 min (pentru suprafețe ce iau contact cu pacientul sau personalul medical)	Condiții de curățenie: albumină de bovină 0,3 g/L	>5,0
	Pseudomonas aeruginosa ATCC 15442	4°C	sau mai mult de 60 min (pentru alte suprafețe)	Condiții de murdărie: albumină de bovină 3,0 g/L+ eritrocite de oaie 3ml/L	
	Enterococcus hirae ATCC 10541	30 °C			
	Condiții adiționale (toate utilizările)				
	orice organism de testare relevant			orice suprafață relevantă de interferență	

Activitate fungicidă EN 13624:

Referință EN Fază, etapă	Organisme de testare	Temp. (°C)	Timp de contact (min)	Substanțe interferențe	Reducție (lg)
Dezinfecția suprafeței					
EN 13624 2,1	Candida albicans ATCC 10231 și Aspergillus brasiliensis ATCC 16404 (fungicidă) Sau Candida albicans ATCC 10231 (levuricidă)	între 4 °C și 30 °C	nu mai mult de 5 min (pentru suprafețe ce iau contact cu pacientul sau personalul medical) sau nu mai mult de 60 min. (pentru alte suprafețe)	albumină de bovină 0,3g/L Condiții de murdărie: Albumină de bovină 3,0g/l + eritrocite de oaie 3ml/l	> 4,0

Activitate virucidă EN 14476:

Referință EN Fază, etapă	Organisme de testare	Temp. (°C)	Timp de contact (min)	Substanțe interferențe	Reducție (lg)
Dezinfecția suprafeței					
EN 14476 2,1	Poliovirus tip 1, LSc-2ab (Picornavirus) Adenovirus tip 1, tulpina Adenoid 75 ATCC VR-5 Murine Norovirus, tulpina S99 Berlin	între 4°C și 30 °C	nu mai mult de 5 min (pentru suprafețe ce iau contact cu pacientul sau personalul medical) sau nu mai mult de 60 min (pentru alte suprafețe)	Condiții de curățenie: albumină de bovine 0,3 g/l și / sau Condiții de murdărie: albumină de bovină 3,0g/l + eritrocite de oaie 3 ml/l	≥ 4,0

Activitate microbactericidă EN 14348:

Condiții obligatorii de testare					
EN 2,1	14348	activitate micobacterică Mycobacterium avium ATCC 15769 și Micobacterium terrae ATCCA 15755	20	60 min	Condiții de curățenie: albumină de bovine 0,3g/l Condiții de murdărie: albumină de bovină 3,0g/l + eritrocite de oaie 3ml/l
		sau activitate tuberculocidă: doar Micobacterium terrae ATCCA 15755			≥ 4,0
Sunt permise următoarele condiții adiționale de testare					
			Etape - 10°C	5 min, 15 min, 30 min	

Activitate bacterică/fungică EN 13697:

Referință EN Fază, etapă	Organisme de testare	Temp. (°C)	Timp de contact (min)	Substanțe interferențe	Reducție (lg)
Condiții obligatorii de testare					
EN 13697 2,2	<i>Candida albicans</i> ATCC 10231 (fungică) și <i>Aspergillus niger a</i> ATCC 16404 (fungică) Sau <i>Candida albicans</i> ATCC 0231 (levurocid)	20	15	Condiții de curățenie: albumină de bovină: 0,3 g/l Condiții de murdărie: albumină de bovină: 3,0 g/l	≥ 3,0
	Sunt permise următoarele condiții adiționale de testare				
	<i>Saccharomyces cerevisiae</i> ATCC 9763 <i>Saccharomyces cerevisiae</i> DSM 70487	4	1	1% lapte degresat reconstituit	≥ 3,0
		10	5	sau 10 g/L extract de drojdie	
		40	30	sau 10g/L sucroză	
60		sau soluții tampon cu pH 5 și pH 9 sau 5 g/L laurylsulfat			
Numele " <i>Aspergillus niger</i> ATCC 16404" a fost schimbat in „ <i>Aspergillus brasiliensis</i> ATCC 16404"					

De asemenea, SC ... SRL susține că produsul câștigător nu respectă cerința caietului de sarcini potrivit căreia „Timpul de acțiune să fie de minim 5 minute pe tot spectrul specificat în caietul de sarcini”,

acesta având un timp de acțiune de 120 minute pentru nebulizare, fapt relevat de avizul de mai jos: Indicații utilizare:

Metoda de aplicare	Concentrația soluției de lucru/ doza de aplicare	Timpul de acțiune
Prin ștergere	80%	5 minute
Prin nebulizare	80%-7ml/m ³	120 minute

În drept au fost invocate dispozițiile legale menționate în cuprinsul contestației. În probațiune, au fost depuse înscrisuri.

Atașat exemplarului original al contestației, SC ... SRL a transmis, în original, pentru lotul contestat, recipisa de consemnare nr. ..., a sumei de 6.000 lei, emisă

Prin punctul de vedere nr. N2165822/30.12.2020, înregistrat la C.N.S.C. sub nr. ..., ... a solicitat respingerea contestației formulată de SC ... SRL, ca nefondată deoarece, în opinia sa, evaluarea de către comisia de evaluare a propunerilor tehnice depuse în cadrul procedurii de atribuire s-a realizat avându-se în vedere prevederile caietului de sarcini, întocmit în raport cu necesitățile identificate și cu respectarea legislației incidente în materie de produse biocide, respectiv O.M.S. nr. 1082/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide.

Referitor la obligativitatea testării în condiții de curățenie și murdărire, organizatoarea procedurii precizează că dezinfecția terminală se efectuează după ce salonul/încăperea s-a aerisit, s-a efectuat curățenia cu detergent și dezinfecția suprafețelor cu diferiți dezinfecțanți, în funcție de clasificarea suprafețelor. Ulterior, se realizează dezinfecția terminală prin nebulizare. Susține că, din aceste considerente, în caietul de sarcini nu a prevăzut testarea în condiții de curățenie și murdărire.

În ceea ce privește timpul de acțiune, menționează că evaluarea s-a efectuat conform timpului de acțiune al standardelor indicate în caietul de sarcini, care îndeplinesc cerința specificată (timpul maxim de 5 minute solicitat pentru tot spectrul de acțiune).

Autoritatea contractantă afirmă că SC ... SRL contestă timpul de acțiune (120 de minute), corespunzător unei testări suplimentare, care nu este prevăzut în OMS nr. 1082/2016 și nici în caietul de sarcini.

În probațiune, au fost depuse, în copie certificată documente ale dosarului achiziției publice.

Din documentele depuse la dosarul cauzei și din susținerile părților, Consiliul reține următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura licitație deschisă, derulată online, pe loturi, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, având ca obiect „Dezinfectanți pentru combaterea Covid 19 și a altor boli transmisibile, acord-cadru 12 luni”,

cod CPV 24455000-8 dezinfectanți (Rev.2), prin publicarea, în S.E.A.P., a anunțului de participare nr. ..., în anexa căruia a fost publicată și documentația de atribuire.

La pct. II.2.6) din cadrul anunțului de participare mai sus menționat s-a precizat că valoarea estimată, fără T.V.A., a lotului nr. 6 „*Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin pulverizare/nebulizare*”, este de ... lei, fără TVA; la pct. II.2.5) este precizat criteriul de atribuire aplicat, respectiv „...”.

În cadrul procesului-verbal nr. 62613/03.12.2020 privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor care îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare, pag. 153 – 168, autoritatea contractantă a consemnat faptul că, pentru lotul nr. 6 - „*Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin pulverizare/nebulizare*”, au depus ofertă 2 (doi) operatori economici, SC ... SRL și SC ... SRL.

Potrivit raportului procedurii nr. N2/64757/18.12.2020, pag. 219 – 229, pentru lotul nr. 6, în urma aplicării criteriului de atribuire, pe primul loc s-a clasat oferta aparținând SC ... SRL, cu un preț de 234.000 lei fără T.V.A., în timp ce oferta aparținând SC ... SRL s-a clasat pe locul al doilea, cu un preț de 261.000 lei, fără TVA.

Nemulțumită de acest rezultat al procedurii, comunicat prin adresa nr. N2/62393/18.12.2020, pag. 231, SC ... SRL a formulat contestația analizată în prezenta cauză, solicitând cele precizate în partea introductivă.

Examinând susținerile părților, probatoriul aflat la dosarul cauzei și dispozițiile legale aplicabile, Consiliul constată următoarele:

Referitor la fondul cauzei, cu titlu generic, Consiliul apreciază că este de remarcat faptul că documentația de atribuire, alcătuită din fișa de date, caietul de sarcini (părțile tehnice), formularele necesare și modelul contractului de achiziție, la care se adaugă clarificările aferente, prin faptul că au depus ofertă, au fost acceptate de către operatorii economici participanți, drept pentru care toate prevederile acestora și-au consolidat forța obligatorie atât pentru autoritatea contractantă, cât și pentru operatorii economici participanți la procedura de atribuire; prin urmare, la acest moment, orice critică vizând cerințele caietului de sarcini este, în mod evident, tardivă.

Prin raportare la cele de mai sus, Consiliul reține că SC ... SRL critică produsul aparținând ofertei desemnate câștigătoare, depuse de către SC ... SRL, pentru lotul nr. 6 - „*Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin pulverizare/ nebulizare*” în sensul că acesta „*nu are rapoarte de testare realizate în condițiile obligatorii de curățenie și murdărire, așa cum este prevăzut în standardul european EN 14885:2015*”, respectiv că „*nu respectă cerința caietului de sarcini cu privire la timpul de acțiune – timpul de acțiune să fie de minim 5 minute pe tot spectrul specificat în caietul de sarcini*”.

Consiliul apreciază ca demne de reținut, dispozițiile art. 20 alin. (10) din H.G. **nr. 395/2016 pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea contractului de achiziție publică/acordului-cadru din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, conform cărora „caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante”.**

Prin raportare la norma juridică de mai sus, Consiliul reține că în cadrul fișei tehnice 6 - *Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin pulverizare/nebulizare* din anexa caietului de sarcini, pag. 77 - 80, autoritatea contractantă a precizat următoarele: „*Timpul de acțiune să fie de minim 5 minute pe tot spectrul specificat în caietul de sarcini; Lista standardelor din România aplicabile unității sanitare în domeniul curățării, dezinfecției este prevăzută în standardul SR EN 14885:2015 (...) Unitățile sanitare publice și private, indiferent de subordonarea acestora, sunt obligate să solicite avizul BIO (actul administrativ de punere pe piață și comercializare, emis de Comisia Națională a Produselor Biocide)*”.

De asemenea, la pct. IV.4.1) Modul de prezentare a propunerii tehnice din cadrul fișei de date a achiziției se precizează următoarele: „*Propunerea tehnică va fi redactată de preferință sub forma unui tabel de conformitate în care va fi înscris, în partea stângă, cerințele solicitate în caietul de sarcini iar, în partea dreaptă modul concret de îndeplinire a cerințelor, prezentate cât mai detaliat, care să demonstreze corespondența propunerii tehnice cu cerințele caietului de sarcini. Propunerea tehnică va fi întocmită cu respectarea strictă a cerințelor din fișa de date a achiziției și a specificațiilor din caietul de sarcini, produsele oferite trebuie să se regăsească în Registrul Național de Biocide*”.

Reiterând raționamentul din preambulul motivării aferente, Consiliul consideră că, la acest moment, cerințele de mai sus și-au consolidate forța obligatorie, față de oferta aparținând SC ... SRL, pentru lotul nr. 6, fiind incidente prevederile art. 123 alin. (1) din cadrul H.G. nr. 395/2016, care stipulează următoarele: „**Ofertantul elaborează oferta în conformitate cu prevederile documentației de atribuire (...)**”.

Procedând la analiza propunerii tehnice aparținând SC ... SRL, referitor la lotul nr. 6 - „Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin pulverizare/ nebulizare”, Consiliul reține că potrivit celor consemnate în cadrul formularului de ofertă nr. 1140/24.11.2020, pag. 242, aceasta a oferit produsul

Totodată, Consiliul reține că, pentru produsul de mai sus, SC ... SRL a prezentat și avizul nr. 3408BIO/02/12.24/ 29.09.2015, pag.

246 – 248, emis de către MINISTERUL SĂNĂTĂȚII - COMISIA NAȚIONAȘĂ PENTRU PRODUSE BIOCID, document valabil până la data de 31.12.2024.

Pentru produsul în cauză, SC ... SRL a mai prezentat și autorizația temporară nr. 65/27.07.2020, pag. 257, emisă de către MINISTERUL APĂRĂRII NAȚIONALE – INSTITUTUL NAȚIONAL DE CERCETARE-DEZVOLTARE MEDICO-MILITARĂ CANTACUZINO, document eliberat *„în urma verificării documentației dincuprinsul dosarului tehnic asupra produsului ..., în temeiul art. 24 din O.U.G. nr. 70/2020, privind reglementarea unor măsuri începând cu data de 15.05.2020 în contextul situației epidemiologice determinate de răspândirea coronavirusului SARS-CoV-2 (...)"*.

În cadrul anexei la autorizația temporară nr. 65/27.07.2020, ca urmare a studierii rapoartelor de analiză: nr. 33006/08.09.2015, nr. 26740/11.01.2011, nr. 2675/11.01.2011, nr. 26742/11.01.2011, nr.33017/14.09.2015, nr. 26943/22.02.2011, nr. 26943/22.02.2011, nr. 2011/27073/14.04.2011, nr. 2011/27072/14.04.2011, instituția emitentă a documentului în cauză a precizat că produsul respectiv respectă următoarele standarde: *„bactericid EN13727+A1, EN 13697 fungicid/levuricid EN 13697, EN 13624, EN 13704 micobactericid EN 14348, virucid EN 14476+A1"*.

Conform Ordinului privind modificarea anexei nr. 3 la Ordinul ministrului sănătății și al președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, *„spectrul de activitate conform EN 14885/2015 este următorul: Bactericidă: EN 13727; Bactericidă/Fungicidă: EN 13697; Levuricidă: EN 13624; Micobactericidă EN 14348; Virucidă: EN 14476; Sporucidă: EN 13704"*.

Din comparația dintre prevederile actului normativ mai sus invocat și concluzia la care a ajuns instituția avizatoare a produsului biocid în discuție, Consiliul constată că acesta respectă întocmai standardul EN 14885/ 2015, în sensul acoperirii întregului ansamblu de standarde anterior descris.

Relevante în cauza dedusă soluționării, sunt și prevederile art. 24 alin. (1) și (2) din O.U.G. nr. 70/2020 privind reglementarea unor măsuri, începând cu data de 15 mai 2020, în contextul situației epidemiologice determinate de răspândirea coronavirusului SARS-CoV-2, pentru prelungirea unor termene, pentru modificarea și completarea Legii nr. 227/2015 privind Codul fiscal, a Legii educației naționale nr. 1/2011, precum și a altor acte normative, conform cărora *„Centrul de cercetări științifice medico-militare, Centrul de cercetare științifică pentru apărare CBRN1) și ecologie, Agenția de Cercetare pentru Tehnică și Tehnologii Militare și Institutul Național de Cercetare-Dezvoltare Medico-Militară "Cantacuzino" sunt abilitate să avizeze/autorizeze materialele, componentele, echipamentele și*

dispozitivele medicale necesare pentru prevenirea și combaterea răspândirii, precum și pentru tratamentul infecției cu virusul SARS-CoV-2, respectiv a biocidelor; (2) Avizele/Autorizările emise de instituțiile de la alin. (1) se acordă prin excepție de la prevederile art. 49 și 50 din Hotărârea Guvernului nr. 54/2009 privind condițiile introducerii pe piață a dispozitivelor medicale, cu modificările și completările ulterioare”.

Coroborând informațiile de mai sus, Consiliu va respinge, ca nefondată, prima critică a contestatoarei, constatând că instituția desemnată prin norma juridică specială a avizat produsul biocid pentru scopul enunțat la pct. II.1.1) din cadrul anunțului de participare nr. ..., respectiv: „Dezinfectanți pentru combaterea COVID 19 și a altor boli transmisibile”.

În continuare, Consiliul va respinge tot ca nefondată și critica contestatoarei potrivit căreia produsul în cauză „nu respectă cerința caietului de sarcini cu privire la timpul de acțiune – timpul de acțiune să fie de minim 5 minute pe tot spectrul specificat în caietul de sarcini”, deoarece, ca urmare a analizei informațiilor prezentate în cadrul avizului nr. 3408BIO/02/12.24/29.09.2015, emis de către MINISTERUL SĂNĂTĂȚII - COMISIA NAȚIONAȘĂ PENTRU PRODUSE BIOCID, document valabil până la data de 31.12.2024, la pct. IX – Eficacitate, se regăsește – timp de acțiune – 5 minute, pentru „tot spectrul specificat în caietul de sarcini – activitatea bactericidă, fungicidă, micobactericidă, virucidă, sporicidă” și nu 120 minute cât afirmă contestatoarea.

Având în vedere cele de mai sus, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge, ca nefondată, contestația formulată de către SC ... SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare și poate fi atacată cu plângere în temeiul art. 29 din același act normativ.

Pentru cele constatate,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge, ca nefondată, contestația formulată de către SC ... SRL, cu sediul în municipiul ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., cu sediul în localitatea

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii, se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, în conformitate cu dispozițiile art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Președinte,

...

...

Membru,

...

...

Membru,

...

...

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