



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. 1452/09.10.2019, transmisă în original, prin poștă, înregistrată la Consiliu sub nr. 40691/11.10.2019, ... SRL, cu sediul în ..., în calitate de administrator, a contestat documentația de atribuire elaborată în cadrul procedurii de atribuire, prin „licitație deschisă”, într-o singură etapă, online, fără etapă finală de licitație electronică, având ca obiect „Acord cadru furnizare dezinfectanți” (loturile 2, 3, 6, 7 și 10), având cod CPV 33631600-8 (Rev.2), inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în municipiul ... și a solicitat „suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică prin licitație deschisă până la soluționarea prezentei contestații pentru loturile 2, 3, 6, 7, 10” și „adoptarea de remedieri privind documentația de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru loturile 2, 3, 6, 7, 10”.

... SRL, în calitate de operator economic interesat de procedură, cu sediul în ..., în calitate de administrator și convențional de CABINET DE AVOCAT „...”, din municipiul ..., a formulat „cerere de intervenție voluntară (accesorie) (...)” nr. 125/23.10.2019, transmisă prin mijloace electronice (e-mail) și prin poștă, în original, înregistrată la Consiliu sub nr. 42889/24.10.2019, respectiv sub nr. 43516/29.10.2019, și a solicitat „(...) admiterea contestației ... (pct. 2 și 3 lot 2) și obligarea AC la plata cheltuielilor noastre de judecată (onorariu avocat 1.000 lei), respectiv respingerea contestației ... (pct. 1 lot 10) și obligarea acestuia la plata cheltuielilor de judecată (onorariu avocat în sumă de 500 lei)”.

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

În susținere, ... SRL a precizat că față de modul de constituire a specificațiilor tehnice pentru loturile 2, 3, 6, 7 și 10, ce face parte din caietul de sarcini, autoritatea contractantă nu respectă prevederile Legii nr. 98/2016, Ordinul nr. 1071/2017 și standardul SR EN 14885:2015.

Referitor la **Lotul 2** – „Detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe și pavimente”, cu privire la cerința „Virucida - HIV, HBV, HCV”, ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la respectarea întocmai a prevederilor standardului EN 14885:2015, în sensul că acesta prevede, în mod expres, că activitatea virucidă să aibă eficacitate pe cele trei tulpini standardizate, Poliovirus tip 1, LSc-2ab (Picornavirus), Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75 ATCC VR-5, Murine Norovirus, tulpina S99 Berlin.

Astfel, ... SRL dorește obligarea autorității contractante la eliminare cerinței privind spectrul de acțiune pentru activitatea virucidă pe tulpinile HBV, HCV, HIV, acestea nefiind obligatorii și includerea eficacității pe cele trei tulpini standardizate obligatorii.

În ceea ce privește lipsa activității fungicide EN 13624 din spectrul de activitate solicitat în caietul de sarcini, ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la introducerea acesteia, respectând standardul 14885:2015, respectiv Ordinul nr. 1071/2017, precizând tulpinile obligatorii de testare Candida albicans ATCC 10231 și Aspergillus brasiliensis ATCC 16404.

Referitor la cerința privind furnizarea unui număr de trei echipamente de dozare automată a produsului dezinfectant, ... SRL a precizat următoarele aspecte: „caracteristicile” echipamentelor de dozare solicitate de către autoritatea contractantă impun soluții constructive care nu au legătură cu funcționalitatea echipamentului, singurul scop și consecința fiind acelea de a restrânge în mod nejustificat concurența și a favoriza participarea la procedură, cu excepția unui singur operator economic care deține astfel de aparate. În acest sens, ... SRL a menționat faptul că această cerință este specifică achiziției de echipamente, nu pentru achiziția de dezinfectanți așa cum este denumită și prezenta procedură contestată. Astfel, caracteristicile tehnice impuse pentru echipamentul solicitat, apar ca fiind restrictive pentru operatorii economici posibili ofertanți, acestea fiind mult prea specifice, având în vedere atât scopul acestora, cât și faptul că vor fi oferite cu titlu gratuit. Având în vedere și faptul că procedura de atribuire are ca obiect achiziția de dezinfectanți, cerințele/caracteristicile impuse pentru aceste echipamente sunt excesive și restrictive în același timp.

Totodată, ... SRL consideră că sunt încălcate principiile tratamentului egal și transparenței.

Referitor la cerința din caietul de sarcini „să nu conțină aldehyde, fenoli, acid sulfuric”, ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia, întrucât se îngrădește participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini. ... SRL consideră că respectiva cerință are ca scop favorizarea anumitor produse, încălcându-se astfel Regulamentul European nr. 528/2012, care

reglementează, din punct de vedere al toxicității pentru utilizatori, substanțele active permise în cadrul produselor biocide, acest regulament de acceptare doar a substanțelor active nepericuloase nenominalizând obligativitatea unor combinații de substanțe existente în componența unor produse biocide.

... SRL consideră că autoritatea contractantă nu are cunoștințele unui producător de dezinfectanți, pentru a putea indica exact ce compoziție dorește pentru un anumit efect al dezinfectantului. Mai exact, doar producătorii acestor dezinfectanți, în urma nenumăratelor teste de eficacitate, pot decide care tip de substanțe trebuie incluse sau nu în compoziția unui produs, astfel încât, să se obțină efectul dorit, cu atât mai mult cu cât anumite substanțe dau reacții nedorite în combinație cu alte tipuri de substanțe, iar autoritatea contractantă nu are competența de a decide care tipuri de substanțe pot fi incluse sau nu într-un singur produs. Atâta timp cât substanțele active ale unui produs sunt avizate de către Comisia Națională pentru Produse Biocide (singura autoritate în măsură să avizeze un produs), autoritatea contractantă nu poate introduce în caietul de sarcini criterii selective pentru ofertarea produselor. În acest sens, ... SRL a solicitat Consiliului să aibă în vedere Decizia sa nr. 457/C8/4769 din 22.02.2018.

În ceea ce privește cerința „să nu fie, conform fișei cu datele de securitate a produsului, cancerigen și/sau mutagen”, ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la precizarea faptului că aceasta se referă la soluția de lucru și nu la produsul concentrat.

Referitor la **Lotul 3** – „Produs dezinfectant rapid de nivel mediu pentru dispozitive medicale, suprafețe mici, aplicat prin pulverizare, gata de utilizare cu proprietate de curățare”, respectiv cu privire la cerința „Virucida (HIV, HBV, HCV)”, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la respectarea întocmai a prevederilor standardului EN 14885:2015, în sensul că acesta prevede, în mod expres, ca activitatea virucidă să aibă eficacitate pe cele trei tulpini standardizate, Poliovirus tip 1, LSc-2ab (Picornavirus), Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75 ATCC VR-5, Murine Norovirus, tulpina S99 Berlin. Față de acest aspect, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la eliminare cerinței privind spectrul de acțiune pentru activitatea virucidă pe tulpinile HBV, HCV, HIV, acestea nefiind obligatorii și includerea eficacității pe cele trei tulpini standardizate obligatorii.

Având în vedere Anexa 4 – „Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat”, din Ordinul nr. 961/2016, ... SRL a observat că autoritatea contractantă a solicitat în caietul de sarcini ca produsul să fie ambalat în recipiente cu capacitate maxim 1 litru prevăzute cu pompă pulverizatoare, respectiv produsul va fi aplicat prin pulverizare pe suprafețe.

Față de acest aspect, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la reformularea cerinței cu privire la „Analiza comparativă va avea în vedere: prețul unui litru soluție gata de utilizare, cu pompă pulverizatoare, care să asigure dezinfecția de nivel mediu (mycobactericid) în maxim 5 minute”, respectiv aceasta să fie făcută în

funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m², cantitate specificată în Avizul BIO pentru dezinfecția de nivel mediu pe întregul spectru de acțiune.

Referitor la **Lotul 6** – „Dezinfectant de nivel înalt pentru instrumentar care nu suportă autoclavarea”, respectiv în ceea ce privește spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la completarea acestuia cu respectarea standardului european EN 14885:2015, conform căruia rapoartele de testare privind activitatea antimicrobiană (EN13727, EN13697, EN13624, EN14348, EN14476, EN13704) trebuie realizate în condițiile obligatorii de murdărire, așa cum este prevăzut și în standardul european EN 14885:2015, acestea fiind condiții mult mai dure decât cele de curățenie.

În ceea ce privește condițiile de curățenie și murdărire, pentru normele antimicrobiene, ... SRL a precizat faptul că produsele se testează în condiții de curățenie și murdărire, conform standardului 14885:2015. Acest lucru nu înseamnă că produsul are efect detergent suplimentar dezinfecției dovedite prin standard, ci, că produsul este capabil să distrugă și microorganisme patogene aflate în înveliș protector de lipide, glucide sau alte proteine aderente suprafeței patogenului. Prin urmare, autoritatea contractantă trebuie să admită, pentru etapa finală de adjudecare, produsele conforme care îndeplinesc prevederile legale, adică testarea este îndeplinită dacă se demonstrează efectul „bactericid, fungicid, micobactericid, virucid” pe tulpinile standard obligatorii de testare în condiții de curățenie și murdărire.

... SRL a învederat faptul că autoritatea contractantă a precizat în caietul de sarcini că, la acest lot, se vor lua în considerare doar testările în condiții de curățenie, fapt pentru care nu se face dovada că la nivelul aeromicroflorei din incinta unității spitalicești, există doar patogeni „curați” sensibili doar la dezinfectante testate, doar în condiții de curățenie.

În concluzie, față de acest aspect, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate menționat în caietul de sarcini, respectiv adăugarea condițiilor obligatorii de murdărire, conform standardului european EN 14885:2015.

Referitor la **Lotul 7** – „Detergent-dezinfectant enzimatic pentru instrumentar, folosit înaintea sterilizării acestuia”, respectiv la cerința „Verucida (HIV; HBV; HCV)”, ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la respectarea întocmai a prevederilor standardului EN 14885:2015, în sensul că acesta prevede, în mod expres, ca activitatea virucidă să aibă eficacitate pe cele trei tulpini standardizate, Poliovirus tip 1, LSc-2ab (Picornavirus), Adenovirus tip 5, tulpina Adenoid 75 ATCC VR-5, Murine Norovirus, tulpina S99 Berlin.

Cu privire la acest aspect, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței privind spectrul de acțiune pentru activitatea virucidă pe tulpinile HBV, HCV, HIV, acestea nefiind obligatorii și includerea eficacității pe cele trei tulpini standardizate obligatorii.

În ceea ce privește **Lotul 10** – „Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală, aplicat prin nebulizare, gata de utilizare”, respectiv

la spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la completarea acestuia cu respectarea standardului EN 14885:2015, conform căruia rapoartele de testare privind activitatea antimicrobiană trebuie realizate în condițiile obligatorii de murdărire, așa cum este prevăzut și în standardul european EN 14885:2015, acestea fiind condiții mult mai dure decât cele de curățenie. Prin urmare, autoritatea contractantă trebuie să admită pentru etapa finală de adjudecare produsele conforme care îndeplinesc prevederile legale, adică testarea este îndeplinită dacă se demonstrează efectul „bactericid, fungicid, micobactericid, virucid” pe tulpinile standard obligatorii de testare în condiții de curățenie și murdărire.

De asemenea, ... SRL a învederat că autoritatea contractantă a precizat în caietul de sarcini faptul că, la acest lot, se vor lua în considerare doar testările în condiții de curățenie, fapt pentru care nu se face dovada că la nivelul aeromicroflorei din incinta unității spitalicești, există doar patogeni „curați” sensibili doar la dezinfectante testate doar în condiții de curățenie. Astfel, față de acest aspect, ... SRL dorește obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate menționat în caietul de sarcini, respectiv adăugarea condițiilor obligatorii de murdărire, conform standardului european EN 14885:2015.

Având în vedere Anexa 4 din Ordinul nr. 961/19.08.2016, ... SRL a învederat că autoritatea contractantă a solicitat în caietul de sarcini ca produsul să fie aplicat prin nebulizare, respectiv produsul să realizeze dezinfecția aerului și a suprafețelor. Astfel, în ceea ce privește acest aspect, ... SRL a concluzionat că autoritatea contractantă trebuie obligată la reformularea cerinței cu privire la „Prețul ofertat va fi obligatoriu prețul cantității maxime (care reiese dintr-un raport de testare, buletin de analiză, referat de evaluare, etc.) exprimat în mililitri/m³, necesară dezinfecției unui m³ pe tot spectrul solicitat și în timpul cel mai scurt”, respectiv aceasta să fie făcută în funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m³, cantitate specificată în Avizul BIO.

În dovedire, contestatoarea ... SRL a depus, în copie, un set de înscrisuri.

Prin adresa nr. 41030/2132 C5/14.10.2019, Consiliul a solicitat contestatoarei ... SRL să transmită la dosarul cauzei, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii și contestația, iar în copie, dovada înaintării către autoritatea contractantă a contestației.

Prin adresa nr. 1501/16.10.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 41485/16.10.2019, ... SRL a transmis, prin mijloace electronice (e-mail), Recipisa de consemnare nr. 205806503/1, în sumă de 4.885,20 RON, eliberată de CEC Bank – Sucursala Ploiești la data de 16.10.2019. Ulterior, recipisa fiind transmisă prin poștă, în original, corespondența fiind înregistrată de Consiliu sub nr. 41702/14.10.2019.

Prin adresa nr. 41751/2132 C5/17.10.2019, Consiliul a solicitat autorității contractante documentele necesare soluționării contestației.

Autoritatea contractantă a transmis, prin mijloace electronice la data de 18.10.2019, punctul de vedere nr. 20109/18.10.2019,

înregistrat la Consiliu sub nr. 41914/18.10.2019, prin care a precizat că solicitările contestatoarei sunt parțial nefondate și nejustificate și din perspectiva transparenței de care a dat dovada în întocmirea documentației tehnice dar și în disponibilitatea de a corecta, acolo unde corecțiile propuse sunt pertinente și nu afectează calitatea minimală a produsului dorit.

În ceea ce privește răspunsul la solicitarea referitoare la lotul 2 – „Detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe și pavimente”, autoritatea contractantă a invocat Ordinul Ministrului Sănătății și Președintelui ANAP nr. 1082/731/2016 și a precizat faptul că pentru produsele destinate dezinfecției suprafețelor prin acțiune mecanică au fost solicitate, în caietul de sarcini, atât testarea pe activitatea bactericidă cât și pe cea levuricidă (standarde obligatorii) precum și standarde adiționale. Astfel, dacă vreun ofertant prezintă dovada testării activității virucide conform EN 14476 pe tulpinile Poliovirus, Adenovirus, Murine Norovirus, se va considera că îndeplinește condițiile din caietul de sarcini, în consecință, caietul de sarcini rămâne neschimbat. Totodată, autoritatea contractantă a precizat că acest aspect a fost clarificat conform răspunsului la solicitarea de clarificări din partea altui ofertant, respectiv nr. 19478/11.10.2019.

În ceea ce privește activitatea fungicidă conform EN 13624, pentru produsele destinate dezinfecției suprafețelor prin acțiune mecanică, autoritatea contractantă a precizat că testarea activității fungicide este opțională, în consecință caietul de sarcini rămâne nemodificat.

În ceea ce privește furnizarea unui număr de 3 echipamente de dozare automată a produsului dezinfectant, autoritatea contractantă a comunicat următoarele:

- a optat pentru furnizarea acestor 3 echipamente pe secțiile cu risc (Neonatologie, ATI, Săli de naștere) unde frecvența operațiunilor de dezinfecție este ridicată, întrucât ele permit o dozare sigură a produsului dezinfectant astfel încât efectul să fie conform recomandărilor producătorului, iar echipamente permit, de asemenea, monitorizarea procesului de dezinfecție prin înregistrarea consumului de produs dezinfectant pe utilizator și memorarea cantităților dozate cu posibilitatea analizării acestor date și implicit la folosirea judicioasă și eficientă a dezinfectantului.

- asemenea lotului 10, s-au solicitat aparate care dozează automat substanța dezinfectantă, în funcție de volumul încăperii de dezinfectat, crescând compliancea de utilizare a produsului și utilizarea corectă a cestuia de către personalul angajat, în consecință, caietul de sarcini rămâne neschimbat.

Referitor la cerința „să nu conțină aldehide, fenoli, acid sulfuric”, autoritatea contractantă a precizat că datorită efectului puternic coroziv al acidului sulfuric și acțiunii iritante a fenolilor, compliancea în folosirea produselor care conțin aceste substanțe este foarte mică. În Ordinul Ministerului Sănătății nr. 961/2016, Anexa nr. 4 – „Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat se precizează că pentru spațiile închise se interzice utilizarea

aldehideior de orice natură, cu excepția dezinfectiei terminale în cazul bolnavilor eliminatori de BK”.

Referitor la cerința „Să nu fie, conform fișei, cu datele de securitate a produsului, cancerigen și/sau mutagen”, autoritatea contractantă a precizat că se acceptă modificarea în caietul de sarcini, cerința referindu-se la soluția de lucru.

În ceea ce privește răspunsul la solicitarea referitoare la lotul 3 – „Produs dezinfectant rapid de nivel mediu pentru dispozitive medicale, suprafețe mici, aplicat prin pulverizare, gata de utilizare cu proprietăți de curățare”, autoritatea contractantă a invocat Ordinul Ministrului Sănătății și Președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1082/731/2016 și a precizat faptul că pentru produsele destinate dezinfectiei suprafețelor fără acțiune mecanică au fost solicitate, în caietul de sarcini, atât testarea pe activitatea bactericidă (EN 13727), levuricidă (EN 13624), bactericidă/levuricidă (EN 13697), adică standarde obligatorii, precum și standarde adiționale.

De asemenea, cu privire la acest aspect, autoritatea contractantă a menționat faptul că, dacă vreun ofertant prezintă dovada testării activității virucide conform EN 14476 pe tulpinile Poliovirus, Adenovirus, Murine Norovirus, se va considera că îndeplinește condițiile privind spectrul verucid, prin urmare caietul de sarcini rămâne neschimbat.

În ceea ce privește cerința din caietul de sarcini „Analiza comparativă va avea în vedere: Prețul unui litru soluție gata de utilizare, cu pompa pulverizatoare, care să asigure dezinfectia de nivel mediu (mycobactericid) în maxim 5 minute”, autoritatea contractantă a precizat că aceasta a fost modificată conform răspunsului la solicitarea de clarificări din partea altui ofertant, în data de 07.10.2019, astfel „Analiza comparativă va avea în vedere: Prețul pe cantitatea de produs gata de utilizare, cu pompa pulverizatoare, necesară dezinfectiei unui m² și care asigura dezinfectia de nivel mediu (mycobactericid) în maxim 5 minute”.

În aceste condiții autoritatea contractantă a învederat faptul că a acceptat modificarea caietului de sarcini prin răspunsul la clarificări nr. 19044/07.10.2019.

În ceea ce privește răspunsul la solicitarea referitoare la lotul 6 – „Dezinfectant de nivel înalt pentru instrumentar care nu suportă autoclavarea”, respectiv referitor la spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini prin care se solicită teste în condiții de curățenie, autoritatea contractantă a invocat art. 23 alin. (1) și art. 32 din Ordinul Ministerului Sănătății nr. 961/2016 și a precizat faptul că soluția dezinfectantă de nivel înalt este folosită pentru instrumentar curățat și dezinfectat, din acest motiv solicitându-se teste în condiții de curățenie. Astfel, dacă se prezintă și teste la condiții de murdărie, este evident că sunt îndeplinite condițiile din caietul de sarcini, ele fiind acceptate.

În ceea ce privește precizarea ofertantului că „nu se face dovada că la nivelul aeromicroflorei din incinta unității spitalicești, există doar patogeni curați sensibili doar la dezinfectante testate doar în condiții de curățenie”, autoritatea contractantă a subliniat faptul că lotul 6 nu se referă la „dezinfectia aeromicroflorei”, ci la dezinfectia de nivel înalt

pentru instrumentar care nu suportă autoclavarea. În concluzie, față de acest aspect, autoritatea contractantă a solicitat respingerea solicitării contestatoarei și menținerea cerinței minimale inițiale din caietul de sarcini.

În ceea ce privește răspunsul la solicitarea referitoare la lotul 7 – „Detergent - dezinfectant enzimatic pentru instrumentar, folosit înaintea sterilizării acestuia”, autoritatea contractantă a invocat Ordinul Ministrului Sănătății și Președintelui ANAP nr. 1082/731/2016 și a precizat faptul că pentru produsele destinate dezinfecției instrumentarului, au fost solicitate, în caietul de sarcini, atât testarea pe activitatea bactericidă cât și pe cea levuricidă (standarde obligatorii), precum și standarde adiționale, astfel, dacă vreun ofertant prezintă dovada testării activității virucide, conform EN 14476, pe tulpinile Poliovirus, Adenovirus, Murine Norovirus, se va considera că îndeplinește condițiile impuse, astfel încât, caietul de sarcini rămâne neschimbat.

Totodată, autoritatea contractantă a învederat faptul că acest aspect a fost clarificat conform răspunsului la solicitarea de clarificări din partea altui ofertant în data de 11.10.2019. În aceste condiții autoritatea contractantă a acceptat modificarea caietului de sarcini prin răspunsul la clarificări nr. 19478/11.10.2019.

În ceea ce privește răspunsul la solicitarea referitoare la lotul 10 – „Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală, aplicat prin nebulizare, gata de utilizare”, autoritatea contractantă a precizat faptul că, întrucât dezinfecția terminală a suprafețelor se face fără acțiune mecanică pe suprafață, pentru realizarea unei dezinfecții de nivel înalt, acea suprafață trebuie curățată și dezinfectată în prealabil, din acest motiv s-au solicitat, teste în condiții de curățenie. Astfel, dacă se prezintă și teste în condiții de murdărie, este evident că sunt îndeplinite condițiile caietului de sarcini, ele fiind acceptate.

În ceea ce privește cerința din caietul de sarcini „Analiza comparativă va avea în vedere prețul cantității maxime, care reiese dintr-un raport de testare, buletin de analiză, referat de evaluare., etc., exprimat în mililitri/m³ necesară dezinfecției unui m³ pe tot spectrul solicitat și în timpul cel mai scurt”, autoritatea contractantă consideră că în acest fel se respectă indicația din Ordinul Ministerului Sănătății nr. 961/2016, Anexa nr. 4: „În cazul în care dezinfectantul se aplică prin pulverizare se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m² sau un m³ la timpii recomandați”.

În concluzie, autoritatea contractantă a solicitat respingerea solicitărilor contestatoarei, conform argumentației prezentate și să accepte propunerile de corecție la documentația tehnică considerate de instituția sa, în măsură să nu afecteze calitatea produselor solicitate.

Totodată, autoritatea contractantă a solicitat încuviințarea derulării acestei proceduri dată fiind importanța acestor produse în activitatea curentă pentru autoritatea contractantă și necesitatea de a oferi pacienților un act medical în condiții de siguranță.

Ulterior, autoritatea contractantă a transmis, prin poștă, punctul de vedere nr. 20109/18.10.2019, în original, înregistrat de Consiliu sub nr. 42042/21.10.2019, împreună cu o copie a dosarului achiziției.

La data de 21.10.2019, Consiliul a înregistrat sub nr. 42128, corespondența transmisă, prin mijloace electronice (e-mail), de autoritatea contractantă, reprezentând un *print-screen* din SEAP din care reiese faptul că la data de 21.10.2019 a publicat măsuri de remediere.

Având în vedere cele precizate de autoritatea contractantă în punctul de vedere nr. 20109/18.10.2019, cu privire la măsurile de remediere adoptate, prin adresa nr. 42181/2132 C5/21.10.2019, Consiliul a solicitat ... SRL să transmită susținerile sale.

... SRL a răspuns prin adresa nr. 1519/21.10.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 42163/21.10.2019, formulând un răspuns la punctul de vedere al autorității contractante, în cadrul căruia a solicitat următoarele:

În ceea ce privește lotul 2, referitor la cerința din caietul de sarcini „Să nu conțină aldehide, fenoli, acid sulfuric”, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la eliminarea acestora, întrucât îngreunează participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini. ... SRL consideră că cerința are ca scop favorizarea anumitor produse, încălcându-se astfel Regulamentul European 528/2012, care reglementează, din punct de vedere al toxicității pentru utilizatori, substanțele active permise în cadrul produselor biocide, acest regulament de acceptare doar a substanțelor active nepericuloase nenominalizând obligativitatea unor combinații de substanțe existente în componența unor produse biocide.

... SRL consideră că autoritatea contractantă nu are cunoștințele unui producător de dezinfectanți, pentru a putea indica exact ce compoziție dorește pentru un anumit efect al dezinfectantului. Mai exact, doar producătorii acestor dezinfectanți, în urma nenumăratelor teste de eficacitate, pot decide care tip de substanțe trebuie incluse sau nu în compoziția unui produs, astfel încât să se obțină efectul dorit, cu atât mai mult cu cât anumite substanțe dau reacții nedorite în combinație cu alte tipuri de substanțe, iar autoritatea contractantă nu are competența de a decide care tipuri de substanțe pot fi incluse sau nu într-un singur produs.

Atâta timp cât substanțele active ale unui produs sunt avizate de către Comisia Națională pentru Produse Biocide (singura autoritate în măsură să avizeze un produs), autoritatea contractantă nu poate introduce în caietul de sarcini criterii selective pentru ofertarea produselor. Față de acest aspect, ... SRL a invocat jurisprudența CNSC.

De asemenea, în ceea ce privește lotul 2, referitor la cerința privind furnizarea unui număr de trei echipamente de dozare automată a produsului dezinfectant, ... SRL a precizat următoarele:

„Caracteristicile” echipamentelor de dozare solicitate de către autoritatea contractantă impun soluții constructive care nu au legătură cu funcționalitatea echipamentului, singurul scop și consecință fiind

acelea de a restrânge în mod nejustificat concurența și a favoriza participarea la procedură, cu excepția unui singur operator economic care deține astfel de aparate.

... SRL a menționat faptul că această cerință este specifică achiziției de echipamente, nu pentru achiziția de dezinfectanți așa cum este denumită și prezenta procedură.

Astfel, caracteristicile tehnice impuse pentru echipamentul solicitat, apar ca fiind restrictive pentru operatorii economici posibili ofertanți, acestea fiind mult prea specifice, având în vedere atât scopul acestora, cât și faptul că vor fi oferite cu titlu gratuit. Având în vedere și faptul că procedura de atribuire are ca obiect achiziția de dezinfectanți, cerințele/caracteristicile impuse pentru aceste echipamente sunt excesive și restrictive în același timp.

De asemenea, ... SRL consideră că este încălcat și principiul transparenței, întrucât simpla publicare în SEAP a procedurii atrage după sine excluderea celor interesați de participare, cu excepția unui operator economic. Astfel, față de aceste considerente, societatea sa dorește adoptarea de remedieri conform celor menționate.

În ceea ce privește activitatea fungică (lot 2), ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la respectarea activităților antimicrobiene conform Ordinului nr. 1071/2017, care, la secțiunea „Dezinfecția suprafețelor semicritice”, subpunctul „Activitate antimicrobiană și standarde”, prevede, în mod expres, spectrele de activitate conform EN 14885:2015, astfel încât dorește adoptarea de remedieri conform celor menționate.

În ceea ce privește lotul 3, respectiv activitatea fungică, ... SRL a precizat că dorește obligarea autorității contractante la respectarea activităților antimicrobiene conform Ordinului nr. 1071/2017, respectiv adoptarea unor măsuri de remediere.

În ceea ce privește lotul 6, respectiv la spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la completarea acestuia cu respectarea standardului european EN 14885:2015, conform căruia rapoartele de testare privind activitatea antimicrobiană (EN 13727, EN 13697, EN 13624, EN 14348, EN 14476, EN 13704) trebuie realizate în condițiile obligatorii de murdărire, așa cum este prevăzut și în standardul european EN 14885:2015, acestea fiind condiții mult mai dure decât cele de curățenie.

În ceea ce privește condițiile de curățenie și murdărire, pentru normele antimicrobiene, ... SRL a precizat faptul că produsele se testează în condiții de curățenie și murdărire, conform standardului 14885:2015. Acest lucru presupune faptul că produsul este capabil să distrugă și microorganisme patogene aflate în înveliș protector de lipide, glucide sau alte proteine aderente suprafeței patogenului.

Prin urmare, autoritatea contractantă trebuie să admită pentru etapa finală de adjudecare produsele conforme care îndeplinesc prevederile legale, adică testarea este îndeplinită dacă se demonstrează efectul „bactericid, fungicid, micobactericid, virucid” pe tulpinile standard obligatorii de testare în condiții de curățenie și murdărire.

... SRL a învederat că autoritatea contractantă a precizat în caietul de sarcini faptul că la acest lot 6, se vor lua în considerare doar testările în condiții de curățenie, însă nu face dovada că la nivelul instrumentarului medical din incinta unității spitalicești, există doar patogeni „curați” sensibili doar la dezinfectante testate doar în condiții de curățenie.

Prin urmare, ... SRL solicită obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate menționat în caietul de sarcini, respectiv adăugarea condițiilor obligatorii de murdărire, conform standardului european EN 14885:2015.

În ceea ce privește lotul 10, respectiv la spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini, ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la completarea acestuia cu respectarea standardului european EN 14885:2015, conform căruia rapoartele de testare privind activitatea antimicrobiană trebuie realizate în condițiile obligatorii de murdărire, așa cum este prevăzut și în standardul european EN 14885:2015, acestea fiind condiții mult mai dure decât cele de curățenie, reiterând susținerile prezentate la lotul 6 în legătură cu această cerință.

Prin urmare, ... SRL dorește obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate menționat în caietul de sarcini, respectiv adăugarea condițiilor obligatorii de murdărire, conform standardului european EN 14885:2015.

În vederea respectării principiului contradictorialității, stipulat de art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, adresa nr. 42181/2132 C5/21.10.2019 a fost comunicată de ... SRL, către autoritatea contractantă.

La data de 21.10.2019, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere nr. 20109/18.10.2019, împreună cu dovada transmiterii acestuia către ... SRL.

... SRL, în calitate de operator economic interesat de procedură, a formulat „cerere de intervenție voluntară (accesorie) (...)” nr. 125/23.10.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 42889/24.10.2019, prin care a precizat faptul că intervenția sa este în interesul contestatoarei ... SRL pentru admiterea criticilor sale nr. 2 și nr. 3 privind specificațiile tehnice ale lotului 2, respectiv în interesul autorității contractante pentru respingerea criticii nr. 1 privind specificațiile tehnice ale lotului 10.

Complementar argumentării contestatoarei, ... SRL a invocat art. 1 lit. f) din Anexa nr. 1 a OMS nr. 961/2016, care stabilește definiția dezinfecției de nivel mediu, impunând și efectul fungicid al dezinfecției.

De asemenea, ... SRL consideră justificată cererea ... SRL de înlăturare a obligației ofertanților de a furniza, cu titlu gratuit, un număr de 3 echipamente de dozare automată a produsului dezinfectant, cerere cu caracter restrictiv al competiției, favorizând unicul operator economic capabil să furnizeze echipamentul, respectiv ECOLAB SRL, operator economic care a încercat în numeroase rânduri să impună asemenea clauze în documentația altor proceduri de atribuire.

Cu privire la acest aspect, ... SRL a invocat jurisprudența CNSC.

Autoarea cererii de intervenție a subliniat că cererea autorității contractante este inutilă, în raport de obligația ofertanților stabilită prin caietul de sarcini al lotului în discuție, de a furniza sisteme de dozare manuală a dezinfectantului („Forma de prezentare: recipient cu capacitate de maxim 7 litri/kg + sistem manual de dozare”).

În ceea ce privește lotul 10, ... SRL a precizat că, în opinia sa, este neîntemeiată cererea contestatoarei de obligare a autorității contractante de a impune ofertanților testarea în condiții de murdărie pentru dovedirea activității antimicrobiene solicitate de autoritatea contractantă prin caietul de sarcini, respectiv „avizul/ autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările în condiții de curățenie, conform EN 14885/2015:

- Bactericidă: EN 13727
- Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans)
- Bactericidă 13697
- Fungicidă: EN 13697
- Fungicidă: EN 13624 (Aspergillus brasiliensis+Candida albicans)
- Mycobactericidă: EN 14348
- Virucidă: EN 14476
- Sporucidă: EN 13704”.

... SRL observă că ... invocă în sprijinul solicitării prevederile standardului EN 14885:2015, fără însă a reda textele din acest standard ce-i fundamentează cererea. De altfel, nu există obligativitatea respectării normelor EN 14885:2015, pe care ... SRL ar dori să le extindă la sfere de dezinfecție pe care nu le reglementează aceasta norma tehnică, norme care nici nu sunt clar indicate de contestatoare.

Față de acest aspect, ... SRL a invocat jurisprudența CNSC.

În ultima parte a cererii de intervenție, ... SRL a precizat faptul că, în ipoteza în care cererea sa va fi admisă, atât în principiu, cât și pe fondul său, chiar dacă este formulată atât în interesul autorității contractante, pentru situația lotului 10, cât și al contestatoarei, pentru situația lotului 2, partea care a căzut în pretenții, respectiv ... SRL, trebuie obligată la plata cheltuielilor de judecată efectuate de ... SRL pentru apărarea documentației de atribuire a achiziției, respectiv pentru modificarea acesteia.

În finalul cererii de intervenție, ... SRL a solicitat admiterea contestației ... (pct. 2 și 3 lot 2) și obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, onorariu avocat 1.000 lei, respectiv respingerea contestației ... SRL (pct. 1 lot 10) și obligarea acesteia la plata cheltuielilor de judecată (onorariu avocat în suma de 500 lei).

Prin adresa neînregistrată și nedată la emitentă, înregistrată la Consiliu sub nr. 43252/28.10.2019, a fost depusă la dosar, în original, împuternicirea avocațială a reprezentantului convențional al ... SRL.

Prin adresele nr. 43058/2132 C5/25.10.2019 și nr. 43059/2132 C5/25.10.2019, Consiliul a solicitat contestatoarei și autorității contractante susțineri cu privire la cererea de intervenție formulată de ... SRL.

Prin adresa nr. 1564/28.10.2019, înregistrată al Consiliu sub nr. 43134/28.10.2019, ... SRL, referitor la solicitările sale aferente lotului 10, a menționat faptul că prevederile standardului 14885:2015, în ceea ce privește dezinfecția suprafețelor, se realizează în condițiile obligatorii de curățenie și murdărire.

... SRL a precizat că achiziționarea dezinfecțanților de nivel înalt pentru aeromicroflora prin nebulizare este o constantă a procedurilor de atribuire dezinfecțanți, scopul acestei nebulizări a produsului fiind tot dezinfecția suprafețelor.

Autoarea contestației a menționat faptul că în orientările furnizate în Ghidul ECHA, dezinfecția aerului realizată cu un produs de tip TP2, presupune dezinfecția suprafețelor pe cale aeriană, față de care se precizează la pag. 72, următoarele cerințe:

- atunci când este cazul, se realizează un test cantitativ de suspensie (faza 2, etapa 1);

- studiu semi-camp, cum ar fi standardul european bazat pe NFT 72-281 pentru dezinfecție utilizând aplicare aeriană (faza 2, etapa 2);

Pentru susținerea acestor considerente, ... SRL a reprodus din răspunsul formulat de Comisia Națională pentru Produse Biocide cu privire la adresa transmisă de către un operator economic cu privire la testarea unui produs utilizat pentru dezinfecția aeromicroflorei:

„Dezinfecțanții pulverizați sau vaporizați în aer (de exemplu: dezinfecția camerei prin biocidul vaporizat) sunt în general pentru dezinfecțarea suprafețelor și nu pentru aerul în sine. (Ghid ECHA, pag. 66)

Drept urmare, ținta finală a dezinfecției o reprezintă suprafața, iar dezinfecția suprafeței se realizează prin dezinfecția aeromicroflorei depuse (pe suprafață). Dezinfecția camerei presupune dezinfecția suprafețelor pe cale aeriană prin vaporizare/nebulizare/sprayere, ceea ce implică prezentarea testelor de suprafață, așa cum sunt menționate în standardul SR EN 14885”.

În finalul susținerilor sale ... SRL a solicitat obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate menționat în caietul de sarcini, respectiv adăugarea condițiilor obligatorii de murdărire, conform standardului european EN 14885:2015.

Până la data emiterii prezentei decizii, autoritatea contractantă nu a răspuns solicitării Consiliului privind transmiterea susținerilor referitoare la cererea de intervenție, însă a confirmat primirea corespondenței Consiliului, prin remiterea acesteia având numărul de înregistrare 20637/28.10.2019.

În vederea respectării principiului contradictorialității, stipulat de art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, adresa nr. 1519/21.10.2019, a fost comunicată de ... SRL, către autoritatea contractantă, conform corespondenței transmisă de contestatoare, prin mijloace electronice (e-mail), înregistrată la Consiliu sub nr. 44466/04.11.2019.

Prin adresa nr. 44893/2132 C5/06.11.2019, Consiliul a informat părțile cu privire la prelungirea, cu 10 zile, a termenului de soluționare a

conestației formulată de ... SRL, în conformitate cu prevederile art. 24 alin. (2) din Legea nr. 101/2016.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire, prin „licitație deschisă”, într-o singură etapă, online, fără etapă finală de licitație electronică, având ca obiect „Acord cadru furnizare dezinfectanți”, cod CPV 33631600-8 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1015411/30.09.2019, stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor la 29.10.2019 ora 15⁰⁰, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată cuprinsă între 2.761.880 și 3.596.520 RON, fără TVA.

Procedura de atribuire a fost divizată în 10 loturi, prezenta contestație vizând următoarele loturi:

- 2 – „Detergent - dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe și pavimente”, având o valoare estimată cuprinsă între 725.760 și 915.840 RON, fără TVA, iar valoarea celui mai mare contract subsecvent pe acest lot de 114.480 RON, fără TVA;

- 3 – „Produs dezinfectant rapid de nivel mediu pentru dispozitive medicale, suprafețe mici, aplicat prin pulverizare, gata de utilizare cu proprietăți de curățare”, având o valoare estimată cuprinsă între 443.520 și 554.400 RON, fără TVA, iar valoarea celui mai mare contract subsecvent pe acest lot de 69.300 RON, fără TVA;

- 6 – „Dezinfectant de nivel înalt pentru instrumentar care nu suportă autoclavarea”, având o valoare estimată cuprinsă între 72.000 și 120.000 RON, fără TVA, iar valoarea celui mai mare contract subsecvent pe acest lot de 15.000 RON, fără TVA;

- 7 – „Detergent – dezinfectant enzimatic pentru instrumentar, folosit înaintea sterilizării acestuia”, având o valoare estimată cuprinsă între 155.520 și 198.720 RON, fără TVA, iar valoarea celui mai mare contract subsecvent pe acest lot de 24.840,00 fără TVA;

- 10 – „Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală, aplicat prin nebulizare, gata de utilizare”, având o valoare estimată cuprinsă între 122.880 și 165.120 RON, fără TVA, iar valoarea celui mai mare contract subsecvent pe acest lot de 20.640 RON, fără TVA.

Autoarea contestației a prezentat Consiliului dovada respectării dispozițiilor art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, respectiv Recipisa de consemnare nr. 205806503/1, în sumă de 4.885,20 RON, eliberată de CEC Bank – Sucursala Ploiești la data de 16.10.2019.

Recipisa de consemnare a cauțiunii se va restitui în condițiile stipulate de art. 1064 din Codul de procedură civilă: *[„(1) Cauțiunea depusă se va restitui, la cerere, după soluționarea prin hotărâre definitivă a procesului în legătură cu care s-a stabilit cauțiunea, respectiv după încetarea efectelor măsurii pentru care aceasta s-a depus. (2) Cauțiunea se restituie celui care a depus-o în măsura în care asupra acesteia cel îndreptățit nu a formulat cerere pentru plata despăgubirii convenite până la împlinirea unui termen de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii sau, după caz, de la data încetării*

efectelor măsurii, prevăzute la alin. (1). Cu toate acestea, cauțiunea se restituie de îndată dacă partea interesată declară în mod expres că nu urmărește obligarea celui care a depus-o la despăgubiri pentru prejudiciile cauzate prin încuviințarea măsurii pentru care aceasta s-a depus”], coroborate cu dispozițiile art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare [„(5) Cauțiunea depusă se restituie, la cerere, după soluționarea prin hotărâre definitivă a plângerii, respectiv după încetarea efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului. (6) Cauțiunea se restituie celui care a depus-o, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii sau, după caz, de la data încetării efectelor suspendării procedurii de atribuire și/sau a executării contractului. (7) Consiliul sau instanța, după caz, se pronunță asupra cererii de restituire a cauțiunii cu citarea părților, printr-o încheiere supusă numai recursului la instanța ierarhic superioară. Recursul este suspensiv de executare”].

Prin Încheierea nr. 1607/C5/2132 din 21.10.2019, Consiliul a dispus:

„Admite cererea de suspendare a procedurii de atribuire formulată de ... SRL, în contradictoriu cu autoritatea contractantă ... și dispune suspendarea procedurii de atribuire în ceea ce privește loturile 2, 3, 6, 7 și 10.

Împotriva prezentei încheieri se poate formula plângere în termen de 5 zile de la comunicare.”

La dosarul nr. 2132/2017, ... SRL a depus cererea de intervenție nr. 125/23.10.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. 42889/24.10.2019, intitulată «cerere de intervenție voluntară (accesorie) în sprijinul contestatoarei „...” și, respectiv, al AC», prin care a solicitat admiterea criticilor nr. 2 și nr. 3 ale contestatoarei privind specificațiile tehnice ale lotului 2 și respingerea criticii nr. 1 a contestatoarei privind specificațiile tehnice ale lotului 10.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 care stipulează că „Până la soluționarea contestației de către Consiliu, operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, respectiv, după caz, operatorii economici participanți la procedura de atribuire, pot formula, cu înștiințarea părților cauzei, cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr. 134/2010 privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a faptului că s-a formulat contestație. În cazul prevăzut la art. 6 alin. (7), termenul de 10 zile se calculează de la data comunicării faptului că s-a formulat contestație” și având în vedere faptul că la data de 18.10.2019, autoritatea contractantă a publicat în SEAP contestația formulată de ... SRL care formează obiectul prezentului dosar, Consiliul constată că cererea de intervenție este formulată în cadrul termenului legal.

În ceea ce privește susținerile intervenientei ... SRL, cu privire la admiterea criticilor nr. 2 și nr. 3 ale contestatoarei, referitoare la specificațiile tehnice ale lotului 2, Consiliul apreciază că acestea sunt inadmisibile pe calea intervenției (nefiind analizate), având în vedere că

îmbracă forma unei veritabile contestații, pentru care ... SRL ar fi trebuit să plătească cauțiune, în conformitate cu dispozițiile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, astfel încât, vor fi respinse ca atare.

Referitor la susținerile intervenientei ... SRL, cu privire la respingerea criticii nr. 1 a contestatoarei, referitoare la specificațiile tehnice ale lotului 10, având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Codul de procedură civilă, Consiliul apreciază că o astfel de cerere de intervenție voluntară accesorie în favoarea autorității contractante poate fi admisă în principiu și, pe cale de consecință, o va admite, susținerile intervenientei urmând a fi analizate în raport cu critica nr. 1 a contestatoarei privind specificațiile tehnice ale lotului 10.

Pe fondul cauzei, Consiliul constată că prezenta contestație vizează documentația de atribuire, publicată de autoritatea contractantă, în SEAP, odată cu anunțul de participare, respectiv la data de 30.09.2019.

Nemulțumită de anumite cerințe tehnice din caietul de sarcini, ... S.R.L. a investit Consiliul cu soluționarea contestației de față, solicitând remedierea caietului de sarcini (loturile 2, 3, 6, 7 și 10), conform criticilor din cuprinsul contestației.

Analizând criticile formulate de contestator, Consiliul constată că acestea vizează documentația de atribuire, respectiv anumite cerințe tehnice din caietul de sarcini aferent acestor loturi. Consiliul urmează a proceda la soluționarea contestației analizând modul în care autoritatea contractantă a elaborat documentația de atribuire aferentă, sub aspectele criticate în contestație, cu luarea în considerare a legislației în vigoare în domeniul achizițiilor publice și a argumentelor transmise de către părți.

În legătură cu o parte din criticile formulate de ... SRL, autoritatea contractantă a publicat, în SEAP, prin adresa nr. 20191/21.10.2019, o serie de măsuri de remediere.

Referitor la criticile transmise autorității contractante și existente în contestație, Consiliul reține următoarele:

Din conținutul contestației rezultă că aceasta vizează următoarele aspecte tehnice prevăzute în caietul de sarcini:

„LOTUL 2: DETERGENT - DEZINFECTANT DE NIVEL MEDIU PENTRU SUPRAFEȚE ȘI PAVIMENTE

Specificații tehnice minime

Pentru biocide: (...)

- *avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/ eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările conform EN 14885/2015: (...)*

- *Virucidă (VHB, VHC, HIV, Rotavirus)*

Pentru produsele asimilate ca dispozitive medicale

- *Demonstrarea eficienței pe spectrul solicitat la produsele biocide, prin prezentarea testelor complete conform EN 14885/2015, traduse autorizat în limba română (...)*

- *Virucidă (VHB, VHC, HIV, Rotavirus)“.*

Cu privire la cerința „Virucida HIV, HBV, HCV”, contestatorul consideră că autoritatea contractantă trebuie să respecte prevederile standardului EN 14885:2015, care prevede că activitatea virucidă are eficacitate pe cele trei tulpini standardizate: Poliovirus tip 1, LSc-2ab (Picornavirus), Adenovirus tip 1, tulpina Adenoid 75 ATCC VR-5, Murine Norovirus, tulpina S99 Berlin (conform EN 14476). Ca urmare, acesta solicită, pe de o parte, eliminarea cerinței privind spectrul de acțiune pentru activitatea virucidă pe tulpinile HBV, HCV, HIV, acestea nefiind obligatorii, și, pe de altă parte, includerea eficacității pe cele trei tulpini standardizate obligatorii.

Consiliul consideră neîntemeiată solicitarea contestatorului din următoarele considerente:

Conform Ordinului Ministrului Sănătății și Președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1082/731/2016, lista standardelor din România, aplicabile în unitățile sanitare în domeniul curățării, dezinfecției este prevăzută în standardul SR EN 14885 din 2015. În acest ordin se mai precizează:

„standarde conform SR EN 14885/2015:

- *obligatorii: bactericidă și levuricidă (destinată suprafețelor din arii noncritice, respectiv săli așteptare, pavimente spații comune, grupuri sanitare etc.);*

- *adiționale (destinată suprafețelor, instrumentarului și tegumentelor din săli de intervenții chirurgicale, săli de pansamente, secții de terapie intensivă, neonatologie etc.)”*

Având în vedere cele de mai sus, autoritatea contractantă, pentru produsele destinate dezinfecției suprafețelor prin acțiune mecanică, a solicitat în caietul de sarcini, atât testarea pe activitatea bactericidă, cât și pe cea levuricidă (standarde obligatorii), precum și standarde adiționale.

În speță, impunerea de către autoritatea contractantă a activității virucide pe tulpinile HBV, HCV, HIV, reprezintă nevoia acesteia.

Potrivit art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016, specificațiile tehnice reprezintă „cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante”, iar potrivit art. 155 alin. (1) din același act normativ „Specificațiile tehnice sunt stabilite prin documentația de atribuire și definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziției”.

Caietul de sarcini conține, potrivit art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, „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”.

De altfel, autoritatea contractantă acceptă, prin punctul de vedere și prin măsurile de remediere publicate în SEAP la data de 21.10.2019, solicitarea contestatorului, în cadrul acestora precizând:

„Dacă vreun ofertant prezintă dovada testării activității virucide conform EN 14476 pe tulpinile Poliovirus, Adenovirus, Murine Norovirus, se va considera că acesta îndeplinește condițiile din caietul de sarcini (spectrul virucid).”

De fapt, acest aspect fusese clarificat prin răspunsul la solicitarea de clarificări, din partea altui ofertant, nr. 19478 din 11.10.2019, în care apare precizarea de mai sus.

A doua critică a contestatorului se referă la faptul că lipsește activitatea fungică EN 13624 din spectrul de activitate solicitat în caietul de sarcini, considerând că se impune introducerea acesteia, respectând astfel standardul 14885:2015, respectiv Ordinul nr. 1071/2017, prin precizarea tulpinilor obligatorii de testare *Candida albicans* ATCC 10231 și *Aspergillus brasiliensis* ATCC 16404.

Consiliul consideră neîntemeiată solicitarea contestatorului, din următoarele considerente:

În analiza acestei critici, Consiliul reține că prin documentația de atribuire autoritatea contractantă a inserat respectarea deopotrivă a următoarelor dispoziții:

- SR EN 14885:2015 – Antiseptice și dezinfectante chimice;
- Ordinul nr. 1082/731/2016 emis de ministrul sănătății aprobă modelul de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide;
- Ordinul nr. 1071/16413/2017 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.

Ordinul nr. 961/2016 stipulează în art. 7 alin. (1) următoarele: „Produsele biocide tip 1 și 2 (antiseptice și dezinfectante chimice) utilizate în unitățile sanitare trebuie să prezinte efect **bactericid, fungicid**, micobactericid, virucid și sporicid, **în funcție de scopul utilizării**”.

Ordinul nr. **1082/731/2016** emis de ministrul sănătății aprobă **modelul** de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, iar în Anexa nr. 3 (Dosarul tehnic pentru achiziția de dezinfectante) a acestui ordin, astfel cum a fost modificată prin Ordinul 1071/16413/2017 se menționează în cadrul Notei următoarele:

*„Aceste criterii au caracter de **recomandare** menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecție adecvate situației specifice a unităților sanitare, în conformitate cu Planul de supraveghere a infecțiilor nosocomiale (circulația germenilor, etiologia infecțiilor nosocomiale etc.) și se aplică în funcție de nivelul de dezinfecție necesar suprafețelor din unitățile sanitare critice sau noncritice și nivelul de dezinfecție indicat acestora:*

- dezinfecție de nivel scăzut, intermediar sau înalt în conformitate cu recomandările Ordinului ministrului sănătății nr. 961/2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, tehnicii de lucru și interpretare pentru testele de evaluare a eficienței procedurii de curățenie și

dezinfecție, procedurilor recomandate pentru dezinfecția mâinilor, în funcție de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat și a metodelor de evaluare a derulării și eficienței procesului de sterilizare, cu modificările ulterioare

- standarde conform SR EN 14885/2015:

- obligatorii: bactericidă și levuricidă (destinată suprafețelor din arii noncritice, respectiv săli așteptare, pavimente spații comune, grupuri sanitare etc.);
- adiționale (destinată suprafețelor, instrumentarului și tegumentelor din săli de intervenții chirurgicale, săli de pansamente, secții de terapie intensivă, neonatologie etc.).

În consecință, Consiliul constată că Anexa nr. 3 a Ordinului nr. **1082/731/2016, modificată de** Ordinul 1071/16413/2017, are caracter de recomandare.

Analizând prevederile Caietului de sarcini, în secțiunea aferentă lotului 2, Consiliul reține următoarele:

„Specificatii tehnice minime

Pentru biocide: (...)

- avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările conform EN 14885/2015:

- Bactericidă: EN 13727 - condiții de murdărie
- Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) - condiții de murdărie
- Micobactericid: EN 14348 - condiții de murdărie
- Virucidă (VHB, VHC, HIV, Rotavirus)

Pentru produsele asimilate ca dispozitive medicale (...)

- Demonstrarea eficienței pe spectrul solicitat la produsele biocide, prin prezentarea testelor complete conform EN 14885/2015, traduse autorizat în limba română

- Bactericidă: EN 13727 - condiții de murdărie
- Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) - condiții de murdărie
- Micobactericid: EN 14348 - condiții de murdărie
- Virucidă (VHB, VHC, HIV, Rotavirus)."

Pe de altă parte, SR EN 14885:2015 conține la pag. 22, în cadrul Tabelului 1b – zona medicală – condiții de testare și cerințe a metodelor standard de testare a se folosi pentru activitatea **fungicidă** și levurocidă a produselor, „Dezinfecția suprafeței”, referința la EN 13624 și la organismele de testare *Candida albicans* ATCC 10231 și *Aspergillus brasiliensis* (fungicidă) **sau** *Candida albicans* ATCC 10231 (**levurocidă**), standardul oferind posibilitatea autorității contractante **de a alege între activitatea fungicidă și levuricidă**.

Anexa nr. 3 a Ordinului nr. 1082/731/2016 (Dosarul tehnic pentru achiziția de dezinfectante), astfel cum a fost modificată prin Ordinul nr. 1071/16413/2017, prevede la Dezinfecția suprafețelor semicritice următoarele:

„Activitate antimicrobiană și standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

• **Bactericidă:** EN 13727 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 5,0$

• **Bactericidă/Fungicidă:** EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere lg. $\geq 4,0$

• **Levuricidă:** EN 13624 (*Candida albicans*) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 4,0$

• **Fungicidă/Levuricidă:** EN 13624 (*Candida albicans* + *Aspergillus brasiliensis*) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 4,0$

• Micobactericidă EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere lg. $\geq 4,0$

• Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 4,0$, dând, de asemenea, autorității contractante, posibilitatea de a alege între activitatea fungicidă și levuricidă.

În speță, așa cum Consiliul a arătat deja, și SR EN 14885:2015 oferă posibilitatea autorității contractante de a alege între activitatea fungicidă și levuricidă (autoritatea contractantă optând pentru activitatea levuricidă), iar în ceea ce privește lipsa activității fungicidă, Consiliul reține ca fiind relevantă justificarea autorității contractante referitoare la faptul că *„testarea activității fungicide este opțională”*.

Astfel, Consiliul constată că spectrul de activitate solicitat de autoritatea contractantă pentru acest lot, adică fără activitatea fungicidă, respectă nevoile sale și este conform cu SR EN 14885:2015, Anexa nr. 3 a Ordinului nr. 1082/731/2016, modificată prin Ordinul nr. 1071/16413/2017 și dispozițiile Ordinului ministrului sănătății nr. 961/2016 - art. 7 alin. (1), al cărui conținut a fost reprodus anterior, motiv pentru care și această critică va fi respinsă.

Referitor la critica privind echipamentele de dozare (a treia critică), Consiliul o consideră neîntemeiată, din următoarele considerente:

Prin caietul de sarcini, autoritatea contractantă a solicitat:

„Furnizarea unui număr de 3 echipamente de dozare automată a produsului dezinfectant:

- *să permită dozarea substanței lichide și solide*
- *forma finală furnizată – soluție apoasă la concentrația dorită (amestec apă+produs)*
- *posibilitatea utilizării echipamentului de către mai mulți utilizatori, identificați separat de către aparat*
- *memorarea consumului de produs dezinfectant pe utilizator*
- *memorarea cantităților dozate cu posibilitatea analizei acestor date la nevoie (utilizator, cantități/utilizator, concentrație).”*

Contestatorul consideră că echipamentele de dozare restrâng, în mod nejustificat, concurența, și favorizează participarea la procedură a

unui singur operator economic, care deține astfel de aparate, fără a aduce vreo dovadă în acest sens. Afirmațiile nu sunt dovedite, nefiind susținute de niciun mijloc de probă. Potrivit dispozițiilor art. 249 Cpc „*Cel ce face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile prevăzute de lege*”, această regulă fiind exprimată și prin adagiul „*actori incubit onus probandi*” (reclamantului îi incumbă sarcina probei).

Consiliul va lua în considerare, în soluționarea contestației, argumentele aduse de autoritatea contractantă în punctul său de vedere, respectiv:

„am optat pentru furnizarea acestor 3 echipamente pe sectiile cu risc (Neonatalogie, ATI, Sali de naștere) unde frecventa operațiunilor de dezinfectie este ridicata, intrucat ele permit o dozare sigura a produsului dezinfectant astfel încât efectul acestuia sa fie conform recomandarilor producătorului; aceste echipamente permit, de asemenea, monitorizarea procesului de dezinfectie prin înregistrarea consumului de produs dezinfectant pe utilizator si memorarea cantitatilor dozate cu posibilitatea analizarii acestor date si implicit la folosirea judicioasa si eficienta a dezinfectantului.”

Potrivit art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016, specificațiile tehnice reprezintă „cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante”, iar potrivit art. 155 alin. (1) din același act normativ „Specificatiile tehnice sunt stabilite prin documentația de atribuire și definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziției”.

Caietul de sarcini conține, potrivit art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, „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”.

Aceste prevederi legale dovedesc faptul că autoritatea contractantă este singura în măsură să-și stabilească propriile necesități, deci să aprecieze relevanța unei specificații tehnice sau avantajele impunerii anumitor specificații, în speță, având incidență și principiul asumării răspunderii stipulat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016, conform căruia autoritatea contractantă este responsabilă pentru deciziile și acțiunile realizate în procesul de achiziție, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a nevoilor sale reprezentând o folosire inefficientă a fondurilor.

Consiliul apreciază că necesitatea sau oportunitatea achiziționării de anumite produse precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante [art. 2 și art. 3 din Hotărârea Guvernului nr. 395/2016].

Consiliul nu poate obliga autoritatea contractantă la eliminarea echipamentelor de dozare, în sens contrar s-ar limita dreptul autorității de a contracta produse care să corespundă întocmai necesităților sale obiective, drept prevăzut la art. 155 și art. 156 din Legea nr. 98/2016. Prin acceptarea de produse cu alte caracteristici există riscul de a fi afectat actul medical. Nu există nicio prevedere legală care să oblige autoritățile să accepte produse care nu corespund necesităților acestora.

Având în vedere aspectele mai sus reținute, Consiliul consideră că autoritatea contractantă nu a restricționat participarea operatorilor economici, critica fiind neîntemeiată.

Referitor la cerința din caietul de sarcini „Sa nu conțină aldehyde, fenoli, acid sulfuric” (a patra critică), Consiliul constată că ofertantul contestator solicită eliminarea acesteia întrucât îngreunează participarea la procedură a anumitor operatori economici.

În analiza acestei critici, Consiliul va avea în vedere următoarele dispoziții legale:

- art. 22 din Normele tehnice privind curățarea, dezinfectia și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, aprobate prin Ordinul nr. 961/2016 al Ministrului Sănătății, potrivit căruia:

„Criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor sunt următoarele:

a) spectrul de activitate adaptat obiectivelor fixate;

b) timpul de acțiune;

c) în funcție de secția din unitatea sanitară în care sunt utilizate, dezinfectantele trebuie să aibă eficiență și în prezența substanțelor interferente: sânge, puroi, vomă, diaree, apă dură, materii organice;

d) să aibă remanență cât mai mare pe suprafețe;

e) să fie compatibile cu materialele pe care se vor utiliza;

f) gradul de periculozitate (foarte toxic, toxic, nociv, coroziv, iritant, oxidant, foarte inflamabil și inflamabil) pentru personal și pacienți;

g) să fie ușor de utilizat;

h) să fie stabile în timp;

i) natura suportului care urmează să fie tratat;

j) riscul de a fi inactivat de diferite substanțe sau condiții de mediu, așa cum este prevăzut în fișa tehnică produsului;

k) să fie biodegradabile în acord cu cerințele de mediu”;

- art. 3 lit. a) și c) din Regulament nr. 528/2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide al Parlamentul European și Consiliul Uniunii Europene

„a) «produs biocid» înseamnă:

- orice substanță sau amestec, în forma în care este furnizată utilizatorului, care este compus din, conține sau generează una sau mai multe substanțe active, având scopul de a distruge, de a împiedica, de a face inofensive organismele dăunătoare, de a preveni acțiunea acestora sau de a exercita un efect de control asupra acestora în orice alt mod decât prin simpla acțiune fizică sau mecanică;

- orice substanță sau amestec, compuse din substanțe sau amestecuri care nu intră sub incidența celor prevăzute la prima liniuță, a

căror utilizare are scopul de a distruge, de a împiedica sau de a face inofensive organismele dăunătoare, de a preveni acțiunea acestora sau de a exercita un efect de control asupra acestora în orice alt mod decât prin simpla acțiune fizică sau mecanică.

(c) «substanță activă» înseamnă o substanță sau un microorganism care exercită o acțiune asupra sau împotriva organismelor dăunătoare”.

„(...) Produs biocid este eligibil dacă sunt îndeplinite următoarele condiții: a) toate substanțele active conținute de produsul biocid figurează în anexa I și satisfac orice restricție specificată în respectiva anexă”.

- Lista substanțelor active autorizate, publicată pe site-ul Agenției Europene pentru Produse Chimice („ECHA”);

- Regulamentul (CE) nr. 1907/2006 al Parlamentului European și al Consiliului privind înregistrarea, evaluarea, autorizarea și restricționarea substanțelor chimice (REACH) (...) - art. 3 pct. 1-2 – „prin «substanță» se înțelege un element chimic și compușii acestuia în stare naturală sau obținuți prin orice proces de producție, inclusiv orice aditiv necesar pentru păstrarea stabilității și orice impuritate care derivă din procesul utilizat, cu excepția oricărui solvent care poate fi separat fără a influența stabilitatea substanței sau fără a-i schimba compoziția; prin «preparat» se înțelege amestecuri sau soluții de două sau mai multe substanțe (componenți)”.

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul apreciază că impunerea de către autoritatea contractantă a unor anumite substanțe active este echivalentă cu impunerea unui anumit produs biocid (substanță activă sau preparat conținând una sau mai multe substanțe active), fiind încălcate astfel dispozițiile art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, și cele ale art. 22 din Normelor tehnice privind curățarea, dezinfectia și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, aprobate prin Ordinul nr. 961/2016 al Ministrului Sănătății, nefiind permis ca autoritatea contractantă să facă în cuprinsul Caietului de sarcini referiri la compoziția produsului, întrucât aceasta ar echivala cu eliminarea din competiție, în mod nejustificat, a unor produse cu caracteristici echivalente, egal acceptate într-o procedură competitivă, conform art. 156 alin. (4) din Legea nr. 98/2016.

Impunerea de către autoritatea contractantă a unor anumite substanțe active apare ca excesivă, cu rol de restricționare nejustificată a participării la procedura de atribuire în cauză, contrar principiilor care stau la baza achizițiilor publice stipulate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, îndeosebi cel al tratamentului egal și al nediscriminării. Având în vedere destinația dezinfectanților și acțiunea lor, solicitările autorității contractante în ceea ce privește substanța activă apar ca irelevante, nejustificate și nelegale, având ca rezultat final doar restricționarea nejustificată a participării operatorilor economici interesați, echivalând cu impunerea unui anumit produs biocid, deși utilizarea substanțelor active pentru acestea este specific reglementată.

În consecință, se constată astfel că autoritatea contractantă încalcă prevederile art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, impunând produse dintr-o anumită producție sau procedeu special, impunere care are ca efect „favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse”.

Constatând că impunerea unei anumite substanțe active în conținutul produselor ce urmează a se achiziționa este contrară dispozițiilor legale în vigoare în materia achizițiilor publice, respectiv art. 155 alin. (6) și art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 care stipulează că: *„(6) Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici” și „Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse”*, Consiliul apreciază ca fiind întemeiată această critică a contestatoarei fiind necesar ca autoritatea contractantă să elimine cerința referitoare la prezența substanței active în componența produselor ce urmează a fi achiziționate.

Astfel fiind, cerința în discuție va fi eliminată din cadrul caietului de sarcini.

În ceea ce privește cerința „Să nu fie, conform fișei cu datele de securitate a produsului, cancerigen și/sau mutagen” (a cincea critică) contestatorul a solicitat ca aceasta să se refere la soluția de lucru, nu la produsul concentrat.

Autoritatea contractantă a considerat întemeiate aprecierile contestatorului și a adoptat măsuri de remediere în sensul că a acceptat modificarea în caietul de sarcini, precizând că *„se acceptă modificarea în caietul de sarcini, cerința referindu-se la soluția de lucru”*, modificare postată și în SEAP.

Având în vedere aspectele mai sus reținute, Consiliul consideră că, în mod corect, autoritatea contractantă, pentru a asigura respectarea prevederilor legale în vigoare privind achizițiile publice, a principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2) lit. a) - f) din Legea nr. 98/2016, a procedat la adoptarea măsurii de remediere antementionată și publicarea acesteia în SEAP.

Pe cale de consecință, Consiliul constată că prin publicarea modificării în SEAP, critica a rămas fără obiect.

Lotul 3: PRODUS DEZINFECTANT RAPID DE NIVEL MEDIU PENTRU DISPOZITIVE MEDICALE, SUPRAFETE MICI, APLICAT PRIN PULVERIZARE, GATA DE UTILIZARE CU PROPRIETATI DE CURATARE

Prin caietul de sarcini, autoritatea contractantă a prevăzut:

„Specificatii tehnice minime

Pentru biocide: (...)

- *avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările conform EN 14885/2015: (...)*

- Virucidă (VHB, VHC, HIV,)

Pentru produsele asimilate ca dispozitive medicale

- *Demonstrarea eficienței pe spectrul solicitat la produsele biocide, prin prezentarea testelor complete conform EN 14885/2015, traduse autorizat în limba română (...)*

- Virucidă (VHB, VHC, HIV,)”.

Cu privire la eliminarea cerinței „Virucida (HIV, HBV, HCV)”, Consiliul o va respinge ca nefondată, în speță fiind relevante argumentele prezentate la lotul 2 (pag. 17).

Referitor la critica autoarei contestației privind analiza comparativă, Consiliul reține că în ceea ce privește cerința din caietul de sarcini „Analiza comparativă va avea în vedere: Prețul unui litru soluție gata de utilizare, cu pompa pulverizatoare, care să asigure dezinfectia de nivel mediu (mycobactericid) în maxim 5 minute”, aceasta a fost modificată conform răspunsului la solicitarea de clarificări din partea altui ofertant, în data de 07.10.2019, astfel „Analiza comparativă va avea în vedere: Prețul pe cantitatea de produs gata de utilizare, cu pompa pulverizatoare, necesară dezinfectiei unui m² și care asigură dezinfectia de nivel mediu (mycobactericid) în maxim 5 minute”, așa cum a cerut contestatorul.

În aceste condiții autoritatea contractantă a acceptat modificarea caietului de sarcini prin răspunsul la clarificări nr. 19044 din data de 07.10.2019, deci critica a rămas fără obiect.

Criticile noi, formulate prin „Răspuns la punctul de vedere”, privind activitatea fungică, se resping ca inadmisibile, conform prevederilor art. 21 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, respectiv:

”Este inadmisibilă prezentarea unor noi motive de contestare și/sau formularea unor noi capete de cerere pe calea concluziilor scrise sau orale ori a precizărilor la contestație ulterior termenului legal de formulare a acesteia.”

LOTUL 6: DEZINFECTANT DE NIVEL INALT PENTRU INSTRUMENTAR CARE NU SUPOARTA AUTOCLAVAREA

Prin caietul de sarcini, autoritatea contractantă a solicitat:

„**Pentru biocide:** (...)

avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările în condiții de curățenie, conform EN 14885/2015 (...)

Pentru produsele asimilate ca dispozitive medicale (...)

Demonstrarea eficienței pe spectrul solicitat la produsele biocide, prin prezentarea testelor complete în condiții de curățenie conform EN 14885/2015.”

Contestatorul solicită ca testarea privind spectrul de activitate să se facă și în condiții de murdărire, așa cum prevede standardul SR EN 14885/2015.

Potrivit SR EN 14885/2015, obligatoriu de respectat de către autoritatea contractantă, la dezinfecția suprafeței (pagina 22), se prevede:

„Condiții de curățenie

albumină de bovină 0,3g/L

Condiții de murdărie

albumină de bovină 0,3g/L+

eritrocite de oaie 3ml/L.”

Deși autoritatea contractantă a precizat în punctul de vedere:

„Dacă se prezintă și teste în condiții de murdărie, este evident că sunt îndeplinite condițiile din caietul de sarcini, ele fiind acceptate”, Consiliul consideră că autoritatea contractantă trebuie să respecte prevederile standardului SR EN 14885/2015. Ca urmare, autoritatea contractantă trebuie să modifice caietul de sarcini și să menționeze ambele condiții de testare (curățenie și murdărie) pentru a nu se înțelege că este suficientă respectarea doar a uneia dintre ele, critica privind acest aspect fiind întemeiată.

LOTUL 7: DETERGENT – DEZINFECTANT ENZIMATIC PENTRU INSTRUMENTAR, FOLOSIT ÎNAINTEA STERILIZĂRII ACESTUIA

Prin caietul de sarcini, autoritatea contractantă a prevăzut:

„Specificații tehnice minime

Pentru biocide: (...)

- *avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările în condiții de murdărie, conform EN 14885/2015: (...)*

- Virucidă (VHB, VHC, HIV,)

Pentru produsele asimilate ca dispozitive medicale

- *Demonstrarea eficienței pe spectrul solicitat la produsele biocide, prin prezentarea testelor complete în condiții de murdărie conform EN 14885/2015, traduse autorizat în limba română: (...)*

- Virucidă (VHB, VHC, HIV,)”.

Cu privire la eliminarea cerinței „Virucida (HIV, HBV, HCV)”, Consiliul o va respinge ca nefondată, în speță fiind relevante argumentele prezentate la lotul 2 (pag. 17-18).

LOTUL 10: DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT PENTRU DEZINFECȚIA TERMINALA, APLICAT PRIN NEBULIZARE, GATA DE UTILIZARE

Prin caietul de sarcini, autoritatea contractantă a stabilit următoarele:

„Pentru biocide: (...)

avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide din care să reiasă testările în condiții de curățenie, conform EN 14885/2015 (...)

Pentru produsele asimilate ca dispozitive medicale (...)

Demonstrarea eficienței pe spectrul solicitat la produsele biocide, prin prezentarea testelor complete în condiții de curățenie conform EN 14885/2015.”

Cu privire la critica privind testările în condiții de curățenie și murdărie, cerință criticată și în cadrul lotului 6, Consiliul constată că

aceasta este întemeiată, în speță, fiind relevante argumentele prezentate la lotul 6 (pag. 26).

Pe cale de consecință, solicitarea intervenientului de a nu se introduce condiția de murdărire, va fi respinsă.

A doua critică se referă la următoarea cerință din caietul de sarcini: *„Prețul ofertat va fi obligatoriu (condiție eliminatorie): (...)*

- prețul cantității maxime (care reiese dintr-un raport de testare, buletin de analiză referat de evaluare, etc.) exprimată în mililitri/m³ necesară dezinfecției unui m³ (pe spectrul solicitat, în timpul cel mai scurt).”

Contestatorul solicită reformularea cerinței, respectiv *„aceasta să fie făcută în funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m³”*.

În analiza criticii, Consiliul reține prevederile Ordinului Ministerului Sănătății nr. 961/2016, Anexa nr. 4, potrivit căroră: *„În cazul în care dezinfectantul se aplică prin pulverizare se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m² sau un m³ la timpii recomandați”*.

Constatând că ambele formulări respectă Ordinul Ministerului Sănătății nr. 961/2016, precum și faptul că prin concluzii scrise, nu se mai reia critica, Consiliul va respinge, ca nefondată, această critică.

Referirile intervenientului la jurisprudența Consiliului, nu pot fi reținute motivat, pe de o parte, de faptul că fiecare speță în parte are specificul său și un anumit probatoriu administrat în cauză de părți, iar pe de altă parte, de faptul că, în dreptul românesc, precedentul judiciar nu constituie izvor de drept.

Prin urmare, în raport de cele reținute, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Va obliga autoritatea contractantă, ca, în termen de 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să remedieze documentația de atribuire corespunzător criticilor admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură, să stabilească o nouă dată limită pentru primirea ofertelor.

Pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul va respinge restul criticilor contestatoarei.

Pe cale de consecință, va respinge cererea de intervenție formulată de ... SRL, inclusiv solicitările de obligare a autorității contractante/a contestatoarei la plata cheltuielilor de judecată.

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

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Obligă autoritatea contractantă, ca, în termen de 10 zile lucrătoare de la primirea deciziei Consiliului, să remedieze documentația de atribuire corespunzător criticilor admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură, să stabilească o nouă dată limită pentru primirea ofertelor.

Pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul va respinge restul criticilor contestatoarei.

Respinge cererea de intervenție formulată de ... SRL, inclusiv solicitările de obligare a autorității contractante/a contestatoarei la plata cheltuielilor de judecată.

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

PREȘEDINTE COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

...

MEMBRU COMPLET

Redactat în 5 exemplare originale, conține 28 pagini.