În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. 1490/C3/1490
Data: 18.07.2022

Prin contestația nr. ATSN 166/21.06.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 31000/21.06.2022, înaintată de ..... SRL, cu sediul în ....., Bd. Basarabia nr. 256C, et. 1, camera 106, ..., înregistrată în registrul comerțului cu nr. ....., având CUI ....., reprezentată legal prin ....., administrator, formulată împotriva anulării lotului 2 al procedurii simplificate, organizată de autoritatea contractantă ....., cu sediul în ....., str. 1 Decembrie 1918 nr. 14, județul ....., în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare Materiale sanitare și dezinfectanți, inițiată cu anunțul de participare nr. SCN1104753 din 11.04.2022, s-a solicitat:

- „anularea/revocarea deciziei de anulare a procedurii, comunicată nouă prin adresa nr. 23372/14.06.2022, precum și toate actele administrative aferente ei;
- anularea rezultatul procedurii pentru lotul 2, așa cum a fost el comunicat în data de 14.06.2022 prin raportul înregistrat sub nr. 23090/10.06.2022, precum și toate comunicările subsecvente acestuia;
- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de la etapa de evaluare a propunerilor tehnice cu respectarea documentației de atribuire și a prevederilor legale;
- continuarea procedurii de atribuire prin aplicarea în mod corespunzător a criteriului de atribuire, precum și emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii, lotul 2”.

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

Prin contestația nr. ATSN 166/21.06.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 31000/21.06.2022, ... SRL atacă decizia de anulare a procedurii de atribuire a lotului 2, emisă de autoritatea contractantă ....., considerând că aceasta din urmă a invocat motive netemeinice și că a creat premise artificiale pentru anularea procedurii, încălcând dispozițiile art. 224 alin. (1) lit. k) din Legea nr. 98/2016.

Cu titlu prealabil, precizează contestatorul că în aceeași procedură a mai formulat o contestație ce a făcut obiectul dosarului nr. 1078/2022, soluționat prin Decizia CNSC nr. 1102/C3/1078/26.05.2022.

Contestatorul arată că, la lotul 2 - *Dezinfectanți*, autoritatea contractantă a solicitat pentru reperul *Dezinfectant de mâini* un produs care să îndeplinească următoarele cerințe: *Proprietăți tehnice: pentru dezinfectarea mâinilor dovedit clinic că păstrează sănătatea pielii datorită agenților de hidratare din componenta sa, concentrație de alcool min. 70%; omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni; foarte eficient în cazul infecțiilor virale, formulă cu acțiune rapidă igienizează 15 secunde; ideal pentru cazuri în care apa și săpunul nu sunt accesibile; nu necesită clătire și nu lasă reziduuri pe mâini, lasă mâinile moi și netede, menține un mediu curat, nu are culoare, nu are miros, acțiune virucidă. Ambalare: - recipiente de 1L, fiind ușor de transportat.*

Principiile generale care stau la baza normelor de protecție a sănătății populației, în contextul epidemiei cu noul coronavirus, sunt protecția individuală și protecție colectivă, iar igiena riguroasă a mâinilor este nelipsită din toate recomandările. Igiena mâinilor se realizează, în principal, prin spălarea acestora cu apă și săpun.

Acesta este un principiu general valabil și înainte de pandemie, însă ceea ce a adus nou contextul pandemic a fost necesitatea igienizării mâinilor și când apa și săpunul nu sunt accesibile sau disponibile, așa cum, de altfel, și autoritatea contractantă solicită pentru produsul pe care și-l dorește, devenind astfel imperativă utilizarea unui dezinfectant pe bază de alcool care să distrugă microorganismele patogene prin efectul său biocid.

Prin urmare, acțiunea de igienizare a mâinilor în 15 secunde, în cazul în care apa și săpunul nu sunt disponibile sau accesibile, este echivalentă cu acțiunea de dezinfectare/dezinfecție în 15 secunde.

Conform Ghidului privind regulamentul produselor biocide (Guidance on the Biocidal Products Regulation) emis de Agenția Europeană pentru Produse Chimice (ECHA), în acord cu care este aprobat și Regulamentul nr. 528/2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide în România, eficacitatea unui dezinfectant utilizat pe piața UE, indiferent de modul său de utilizare, trebuie dovedită conform metodologiei prevăzute în standardul SR EN 14885.

Astfel, conform standardului de mai sus, dezinfecția mâinilor, în funcție de scopul ei, se realizează prin 3 moduri:

1. dezinfecție igienică prin spălare;
2. dezinfecție igienică prin frecare;
3. dezinfecție chirurgicală.

Dezinfectanții pentru mâini pot fi împărțiți în produse de spălare igienică a mâinilor, produse de spălare igienică a mâinilor, produse de spălare chirurgicală a mâinilor și produse de frecare chirurgicală a mâinilor.

Produsele pentru spălarea mâinilor sunt destinate a fi utilizate cu apă, produsele pentru frecarea mâinilor sunt destinate să fie utilizate fără adaos de apă. Dezinfectanții pentru mâini pot include dezinfectarea încheieturii mâinii și a antebrațului. Produsele includ lichide, geluri, șervețele etc.

Precizează contestatorul că, prin excludere, încadrează produsul solicitat de autoritatea contractantă ca fiind unul pentru dezinfecție igienică a mâinilor prin frecare, întrucât un produs de dezinfecție prin spălare este un săpun dezinfectant, iar dezinfectantul chirurgical este destinat unităților sanitare și ariei medicale în tratamentele preoperatorii, astfel că niciunul din acestea două nu se încadrează în cerințele caietului de sarcini.

Produsul utilizat pentru tratamentul post-contaminare, care implică frecarea mâinilor fără adaos de apă, este îndreptat împotriva microorganismelor care contaminează tranzitoriu, pentru a preveni transmiterea lor, indiferent de flora cutanată rezidentă.

Produsul folosit pentru tratamentul preoperator, care presupune frecarea mâinilor fără adaos de apă, este îndreptat împotriva florei microorganismelor de pe mâini, pentru a preveni transmiterea microorganismelor în plaga chirurgicală.

Din punct de vedere al testărilor privind activitatea biocidă, produsul destinat dezinfecției igienice a mâinilor prin frecare se realizează obligatoriu prin testare bactericidă și levuricidă și, opțional, prin testare micobactericidă, virucidă și fungicidă.

Precizează contestatorul că, în oferta sa tehnică, a propus produsul Pronaum Pure, dezinfectant destinat atât dezinfecției igienice prin frecare cât și dezinfecției chirurgicale a mâinilor, care îndeplinește toate cerințele de testare biocidă, bactericidă (conform SR EN 13727 și SR EN 1500), levuricidă (conform SR EN 13624) și prezintă acțiune virucidă, la un timp de contact de 15 secunde, așa cum reiese și din avizul emis de Ministerul Sănătății.

În opinia contestatorului, autoritatea contractantă nu poate invoca lipsa de claritate a solicitărilor din caietul de sarcini, atâta timp cât există norme specifice în domeniu care reglementează punerea pe piață a acestor produse, iar cerințele au fost suficient de clare.

Față de cerințele testărilor de bază ale unui produs dezinfectant de mâini prin frecare, respectiv bactericid și levuricid, se impun standardele în domeniu, iar autoritatea contractantă a solicitat suplimentar, pentru produsul dorit acțiune virucidă și toate acestea să se realizeze într-un timp de contact de 15 secunde.

Lipsa unor specificații suplimentare, omisiuni sau orice alte detalii nesolicitate, așa cum le invocă autoritatea contractantă, apreciază contestatorul, nu pot constitui motiv de neasumare a răspunderii pentru cerințele deja publicate în documentația de atribuire întrucât se încalcă prevederile art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, chiar și în cazul necunoașterii normelor specifice în domeniu (SR EN 14885 sau Ghidul ECHA sau Regulamentul nr. 528/2016), niciunul din produsele ofertate de .....SRL (BODY PHLOSOPHY ADVANCED) sau ..... SRL (K-SEPT) nu prezintă activitate biocidă testată în 15 secunde pentru niciunul din spectrele detaliate mai sus și, de altfel, pentru niciun alt spectru de eficiență biocidă, spre deosebire de produsul ofertat de contestator, precizează acesta din urmă.

Autoritatea contractantă, în opinia contestatorului, nu poate compara între ele cele 3 oferte din punct de vedere al conformității pe timpul de acțiune impus, respectiv 15 secunde, și apoi să declare că *ofertanții au prezentat fiecare altă arie*, întrucât comparația este greșită, în aprecierea contestatorului.

Nicio acțiune biocidă prezentată de produsele concurente nu a fost testată pentru 15 secunde și, în opinia contestatorului, *comparația ofertelor este incorectă și profund discriminatorie*.

Prin urmare, concluzionează contestatorul, dacă ceilalți participanți la procedura au prezentat oferte neconforme, nu înseamnă că cerințele caietului de sarcini au fost neclare, ci din contră, în corespondență cu normele în domeniu, cerințele au fost suficient de explicite, iar decizia de anulare a procedurii, fără o evaluare tehnică corespunzătoare, este abuzivă, discriminatorie și în contradicție cu prevederile legale.

Prin adresa nr. 24926/24.06.2022, înregistrată la Consiliu cu nr. 31804/24.06.2022, autoritatea contractantă a transmis (prin e-mail) "întâmpinare" la contestație, solicitând respingerea acesteia, ca nefondată, și menținerea hotărârii de anulare a atribuirii lotului 2 al procedurii în cauză.

Cu titlu preliminar, autoritatea contractantă precizează că, în aceeași procedură, contestatorul a mai formulat o contestație ,ce a făcut obiectul dosarului nr. 1078/2022, care a fost soluționat prin Decizia CNSC nr. 1102/C3/1078 din 26.05.2022.

Prin decizia menționată mai sus, Consiliul a dispus următoarele: Admite contestația formulată (la lotul 2) de ..... SRL în contradictoriu cu ..... și anulează procesul-verbal nr. 18509/05.05.2022 privind anularea procedurii, precum și actele subsecvente lui. Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea prezentei decizii, să adopte măsuri de remediere constând în:

-anularea Raportul procedurii nr. 17017/29.04.2022, în partea ce privește declararea câștigătoare a ofertei .....SRL;

-continuarea procedurii cu ofertele admisibile/conforme sau anularea procedurii, cu respectarea normelor legale;

-comunicarea noului rezultat al procedurii de atribuire.

Precizează autoritatea contractantă că, în termenul de 15 zile, a procedat la punerea în executare a Decizia CNSC nr. 1102/C3/1078 din 26.05.2022, sens în care comisia de evaluare a reanalizat propunerile

tehnice, în raport cu cerințele minime din caietul de sarcini pe baza informațiilor prezentate în propunerea tehnică, iar rezultatul evaluării a fost consemnat în procesul verbal nr. 23809/10.06.2022.

În urma reanalizării ofertelor tehnice ale celor trei operatori economici care au depus oferte, comisia a constatat următoarele:

(1) SC ..... SRL prezintă un produs, potrivit Avizului nr. 5529BIO, cu aria de aplicare dezinfectant pentru mâini, cu activitate bactericidă - timp de acțiune 60 secunde, levuricidă - timp de acțiune 60 secunde, virucidă - timp de acțiune 60 secunde.

Produsul: Dezinfectant de mâini K- sept 1 L cu pulverizator.

Virucid (inclusiv împotriva Coronavirus EN14476 - raport analiză nr. 82025/20/R08CH).

Bactericid (omoară 99,99% din bacterii - EN1276).

Levuricid (EN1650); Fungicid (EN1650); Biocid (EN1500);

Acționează instant: factor de protecție glicerină vegetală farmaceutică: fără senzație lipicioasă, nu necesită clătire, lasă mâinile catifelate, nu usucă mâinile, parfum delicat, ideal pentru utilizare frecventă.

Utilizare: se toarnă 3 ml în palmă și se freacă palmele timp de 1 minut. Se utilizează nediluat pentru dezinfectarea mâinilor.

Conține: 75% alcool, alcool etilic denaturat (etanol), alcool izopropilic (izopropanol), apă demineralizată, glicerină și parfum.

Substanțe active etanol CAS - 64 - 17 - 5, alcool izopropilic CAS - 67 - 63 - 0 ideal pentru: firme, școli, grădinițe, primării, scări de bloc, autobuze, restaurante, fabrici, instituții publice etc.

Produs biocid conform legislației în vigoare (regulamentul UE nr528/2012).

Grupa principală 1 dezinfectante și produse biocide.

Tip de produs 1 - este un produs biocid destinat igienei umane Soluție hidroalcolică pentru dezinfecția igienică.

Domeniul de utilizare: igiena umana în domeniul agroalimentar, industrial, casnic și în colectivități.

(2) SC ..... SRL prezintă un produs, potrivit Avizului nr. 2674BIO, cu aria de utilizare dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor, cu activitate bactericidă și levuricidă - timp de acțiune 15 secunde, cu activitate bactericidă - timp de acțiune 15 secunde, fungicidă - timp de acțiune - 3 minute, virucidă - timp de acțiune 60 secunde, inactivează virusul - timp de acțiune 30 secunde.

Produsul .....Dezinfectant de mâini.

Proprietăți tehnice pentru dezinfectarea mâinilor, dovedit clinic că păstrează sănătatea pielii datorită agenților de hidratare din componenta sa, concentrație de alcool min 70%, omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni, foarte eficient în cazul infecțiilor virale; formulă cu acțiune rapidă, igienizarea in 15 secunde, ideal pentru cazuri în care apa și săpunul nu sunt accesibile, nu necesită clătire și nu lasă reziduuri pe

mâini, lasă mâinile moi și netede, menține un mediu curat, nu are culoare, nu are miros, acțiune virucidă.

Ambalarea: recipiente de 1 L, fiind ușor de transportat.

Specificații tehnice ofertate în propunerea tehnică:

Produs Biocid avizat de Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru Biocide, încadrat în Registrul Național al Produselor Biocide în categoria TP1 (aviz nr. 2674Bio/01/12.24).

Proprietăți: soluția alcoolică gata de utilizare pentru dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor. Activ împotriva bacteriilor inclusiv MRSA, microbacteriilor, fungilor, virusurilor (HBV/HIV/HCV, vaccinia, rota, noro, adeno, polimelita).

Acțiunea pe termen lung: conține dermoprotectori și agenți hidratanți. Ingrediente active: 73,4 g etanol (100%), 10 g 2 - propanol la 100 g soluție. Testat conform EN13727, EN13624, EN14348, EN14476 (virucid), EN1500. EN12791.

Avantaje: Spectru larg de acțiune și aplicare. Activ chiar și după 3 ore. Prietenos cu pielea. Protejează împotriva apei. Efect virucid în 60 secunde (EN14476). Eficient împotriva virusului adeno în 30 secunde Timp de aplicare pentru dezinfectarea mâinilor: igienică - 15 secunde; chirurgicală - 90 secunde. Mod ambalare - flacon 1L.

(3) SC .....SRL prezintă un produs, potrivit Avizului nr 5493BIO, cu aria de aplicare dezinfectant pentru mâini, cu excepția utilizării în unități sanitare, cu activitate bactericidă - timp de acțiune 30 secunde, levuricidă - timp de acțiune 60 secunde, fungicidă - timp de acțiune 30 secunde, inactivare virus - timp de acțiune 2 minute.

Produsul: Dezinfectant mâini și piele 1 L.

Proprietăți tehnice: pentru dezinfectarea mâinilor, dovedit clinic că păstrează sănătatea pielii datorită agenților de hidratare din componența sa, concentrație de alcool minim 70%, omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni; foarte eficient în cazul infecțiilor virale; formulă cu acțiune rapidă, igienizarea în 15 secunde; ideal pentru cazuri în care apa și săpunul nu sunt accesibile, nu necesită clătire și nu lasă reziduuri pe mâini, lasă mâinile moi și netede, menține un mediu curat, nu are culoare, nu are miros, acțiune virucidă Ambalarea: recipiente de 1 L, fiind ușor de transportat.

Caracteristici: Gel dezinfectant antibacterian pentru mâini 75% alcool. Body Philosophy Advanced, prezintă acțiune rapidă de igienizare în 15 secunde pentru utilizări frecvente, având proprietăți hipoalergenice.

Induce efectul de hidratare și protecție a epidermei, datorită conținutului mare de substanțe protectoare. Asigură echilibrul lipidic prevenind apariția zonelor uscate și senzația de piele crăpată după utilizări multiple într-un timp relativ scurt.

Produsul omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni fiind foarte eficient în cazul infecțiilor virale. Produsul se utilizează ca atare,

nediluat, prin frecare, fără apă și săpun (când nu sunt accesibile), nu necesită clătire, nu usucă mâinile, nu lasă reziduuri pe mâini, menține un mediu curat.

Produsul este incolor și inodor (nu are culoare și miros), având acțiune dezinfectantă bactericidă, fungicidă. levuricidă, microbactericidă, tuberculocidă și virucidă. Produsul ambalat la flacon de 1 L cu pompă de dozare, fiind ușor de transportat și utilizat Termen de valabilitate 12 luni Producător ..... Co.Ltd Importator/distribuitor SC .....SRL.

Specifică autoritatea contractantă că, analizând propunerile tehnice în raport cu avizele anexate la acestea, s-au constatat următoarele neconformități la produsul Dezinfectant de mâini și piele 1 L:

(1) SC ..... SRL prezintă un produs, potrivit Avizului nr. 5529BIO, cu aria de aplicare dezinfectant pentru mâini, cu activitate bactericidă - timp de acțiune 60 secunde, levuricidă - timp de acțiune 60 secunde, virucidă - timp de acțiune 60 secunde.

(2) SC ..... SRL prezintă un produs, potrivit Avizului nr. 2674BIO, cu aria de utilizare dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor, cu activitate bactericidă și levuricidă - timp de acțiune 15 secunde, cu activitate bactericidă - timp de acțiune 15 secunde, fungicidă - timp de acțiune - 3 minute, virucidă - timp de acțiune 60 secunde, inactivează virusul - timp de acțiune 30 secunde.

(3) SC .....SRL prezintă un produs, potrivit Avizului nr. 5493BIO, cu aria de aplicare dezinfectant pentru mâini, cu excepția utilizării în unități sanitare cu activitate bactericidă - timp de acțiune 30 secunde, levuricidă - timp de acțiune 60 secunde, fungicidă - timp de acțiune 30 secunde, inactivare virus - timp de acțiune 2 minute.

Cum, în propunerile tehnice, cei 3 ofertanți arată că acțiunea produsului de „igienizare” este de 15 secunde, în avizele și certificatele anexate propunerilor tehnice reiese că timpii de acțiune ai produsului sunt între 15-60 secunde, timpi de acțiune care variază în funcție de aria de aplicare, respectiv pentru activitatea bactericidă un timp de acțiune, pentru activitatea levuricidă alt timp de acțiune, fungicidă alt timp de acțiune, ş.a.m.d.

Având în vedere că, între ceea ce se arată în propunerile tehnice și avizele de specialitate, care relevă realitatea, sunt diferențe, iar cerințele funcționale ale produsului solicitat sunt neclare, respectiv folosirea sintagmei “igienizează” este un termen general, care lasă loc interpretărilor, s-a luat hotărârea de a anula procedura privind lotul 2 - Dezinfectanți, tocmai pentru a respecta principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

Având în vedere lipsa de claritate a solicitării din caietul de sarcini, raportat la prezentarea ofertelor și documentelor însoțitoare, precizează autoritatea contractantă, de exemplu, *am omis sa arătăm care să fie aria de aplicare a produsului, ofertanții prezentând fiecare o altă arie,*

trebuia să distingem ce activitate să aibă produsul precum și specia sau tulpinile la care se adresează produsul, ofertanții prezentând produse la care diferă eficacitatea activității bactericide, virucide etc, iar pentru a nu prejudicia nici un operator economic am luat hotărârea de anulare a procedurii, având în vedere că etapa la care a ajuns procedura, singura decizie legală, corectă și cu respectarea art.(2) din Legea nr.98/2016, urmând refacerea caietului de sarcini și republicarea anunțului.

În continuare, autoritatea contractantă enumeră omisiunile din caietul de sarcini care au determinat-o să anuleze procedura, și anume: *am omis să arătăm care să fie aria de aplicare a produsului, ofertanții prezentând fiecare o altă arie, trebuia să distingem ce activitate să aibă produsul precum și specia sau tulpinile la care se adresează produsul, ofertanții prezentând produse la care diferă eficacitatea activității bactericidă, virucidă. etc, iar pentru a nu prejudicia nici un operator economic am luat hotărârea de anulare a procedurii, având în vedere că etapa la care a ajuns procedura, singura decizie legală, corectă și cu respectarea art. (2) din Legea nr. 98/2016.*

În urma reverificării ofertelor tehnice ale operatorilor economici participanți la procedura *Materiale sanitare si dezinfectanți* - Lot 2 -*Dezinfectanți*, cum, în caietul de sarcini, cerințele funcționale ale produsului solicitat sunt neclare, respectiv folosirea sintagmei „igienizează" este un termen general, care lasă loc interpretărilor, nefiind arătată în concret aria de activitate a produsului, produsele ofertate având arii diferite de aplicare, respectiv "aria de aplicare dezinfectant pentru mâini", "aria de aplicare dezinfectant pentru mâini, cu excepția utilizării în unități sanitare", "aria de utilizare dezinfecția igienică și chirurgicală a mâinilor", timpii de acțiune ai fiecărui produs sunt în funcție de aria de activitate și activitatea bactericidă, virucidă etc.

Cum în cerințele autorității contractante, susține aceasta din urmă, *descrierea este sumară și lasă loc de interpretări în ce privește modul de ofertare a produselor, pentru asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței reale pentru orice operator economic, crearea unui cadru competitiv pentru obținerea celei mai bune valori pentru fondurile publice și respectarea principiului tratamentului egal astfel încât operatorii economici să beneficieze de șanse egale de a deveni contractanți, pentru eliminarea elementelor de natură subiectivă care pot influența deciziile în procesul de atribuire a contractelor de achiziție publică pentru ca toți participanții să dispună de aceleași șanse în pregătirea documentelor asociate procedurii în cauză, am luat hotărârea de a anula procedura privind lotul 2 - Dezinfectanți, tocmai pentru a respecta principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.*

Date fiind argumentele de mai sus apreciază autoritatea contractantă că, în mod corect, în calitatea sa de autoritate contractantă a luat decizia de anulare a procedurii, în temeiul art. 212 alin. (1) lit. c și

(2) din Legea nr. 98/2016 motiv pentru care, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr 101/2016 solicită Consiliului să respingă contestația înaintată de ..... SRL, ca nefondată.

Față de susținerile părților și de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

Autoritatea contractantă, ..., a inițiat, la 11.04.2022, o procedură simplificată, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, pe două loturi, „Materiale sanitare și dezinfectanți", prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. SCN1104753 și a documentației de atribuire.

Considerând nelegală decizia autorității contractante de a anula procedura de atribuire a lotului 2, ... SRL a înaintat contestația de față, solicitând:

- „anularea/revocarea deciziei de anulare a procedurii, comunicată nouă prin adresa nr. 23372/14.06.2022, precum și toate actele administrative aferente ei;

-anularea rezultatul procedurii pentru lotul 2, așa cum a fost el comunicat în data de 14.06.2022 prin raportul înregistrat sub nr. 23090/10.06.2022, precum și toate comunicările subsecvente acestuia;

-obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de la etapa de evaluare a propunerilor tehnice cu respectarea documentației de atribuire și a prevederilor legale;

-continuarea procedurii de atribuire prin aplicarea în mod corespunzător a criteriului de atribuire, precum și emiterea unei noi comunicări privind rezultatul procedurii, lotul 2".

Preliminar, Consiliul constată că, pentru a îndeplini obligația stabilită la art. 611 alin. (1) și (22) din Legea nr. 101/2016, contestatorul ..... SRL a înaintat recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 208147047/1, în valoare de 5.361 lei, emisă de CEC Bank Unitatea THEODOR PALLADY, la data de 22.06.2022.

În precedent, ... SRL a mai formulat o contestație, împotriva rezultatului anterior (anulare a procedurii), care a fost admisă de CNSC prin decizia nr. 1102/C3/1078/26.05.2022. Prima contestație viza, în esență, același produs Dezinfectant mâini si piele 1L, din cadrul lotului 2.

Din considerentele deciziei nr. 1102/C3/1078/26.05.2022, se reține următoarele motivări: (...) *Din procesul de evaluare a ofertelor lipsind motivele concrete de anulare a procedurii, Consiliul va infirma decizia de anulare, cuprinsă în procesul-verbal nr. 18509/05.05.2022.*

Raportat la cerințele actuale ale caietului de sarcini, existând o ofertă declarată admisibilă, autoritatea contractantă are obligația continuării procedurii de atribuire a contractului. Însă, dacă pe parcursul evaluării ofertelor devin incidente dispozițiile art. 212 din Legea nr. 98/2016, achizitorul are obligația anulării procedurii, cu prezentarea explicită a cauzelor care au condus la această decizie.

După primirea deciziei CNSC, comisia de evaluare a reluat procesul de analiză tehnică a ofertelor, privitor la produsul *Dezinfectant mâini si piele 1L,* de la lotul 2, și a considerat că este necesară anularea procedurii, motivând astfel: (...) *având în vedere lipsa de claritate a solicitării din caietul de sarcini, raportat la prezentarea ofertelor şi documentelor însoțitoare, de exemplu subscrisa, am omis să arătam care să fie aria de aplicare a produsului, ofertanții prezentând fiecare o alta arie, trebuia să distingem ce activitate să aibă produsul precum şi specia sau tulpinile la care se adresează produsul, ofertanții prezentând produse la care diferă eficacitatea activității bactericidă, virucidă, etc. iar pentru a nu prejudicia nici un operator economic am luat hotărârea de anulare a procedurii, având în vedere că etapa la care a ajuns procedura singura decizie legală, corectă şi cu respectarea art.(2) din Legea nr.98/2016, urmând refacerea caietului de sarcini şi republicarea anunțului.*

Deși decizia de anulare (așa cum se prezintă în adresa de comunicare a rezultatului procedurii) pare a face referire la toate cele 6 produse ale lotului 2, în fapt, necesitatea de completare a caietului de sarcini privește doar reperul *Dezinfectant mâini și piele 1L* (conform procesului-verbal nr. 23089/10.06.2022).

Consiliu reține a fi relevante în soluționarea cauzei următoarele informații din caietul de sarcini:

3.2 Produsele solicitate şi operațiunile cu titlu accesoriu necesar a fi realizate. 3.2.1 (...)

Dezinfectant mâini si piele 1L

Proprietăți tehnice: pentru dezinfectarea mâinilor dovedit clinic ca păstrează sănătatea pielii datorita agenților de hidratare din componenta sa, concentrație de alcool min. 70%; omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni; foarte eficient in cazul infecțiilor virale;- formula cu acțiune rapida igienizează in 15 secunde; ideal pentru cazuri in care apa si săpunul nu sunt accesibile; nu necesita clătire si nu lasă reziduuri pe mâini, lasă mâinile moi si netede, menține un mediu curat, nu are culoare, nu are miros, acțiune virucida. Ambalare: - recipiente de 1L, fiind ușor de transportat.

(...)

Toate produsele ofertate vor fi de calitatea I si cu acțiune virucida.

Specificațiile tehnice care indică un anumit producător, o anumită origine, sursă, producție, un procedeu special, o marcă de fabricație sau de comerț (brevet de invenție, o licență de fabricație) sunt menționate doar pentru identificarea cu ușurință și nu au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse. Aceste specificații vor fi considerate sau echivalent în conformitate cu prevederile art. 156 alin. 3 din Legea nr. 98/2016.

Ofertantul are obligația de a prezenta în cadrul ofertei tehnice, documentele necesare pentru demonstrarea conformității produselor

ofertate cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini. în acest sens, se vor detalia obligatoriu specificațiile tehnice, caracteristicile produselor ofertate, din care să rezulte următoarele informații: denumirea exactă a produsului, principalele caracteristici tehnice și calitative, cantitate etc. Se solicita descrierea produselor, care conține un comentariu, articol cu articol, al specificațiilor tehnice conținute în caietul de sarcini, în corespondență cu specificațiile tehnice ale produsului ofertat, conform formularului privind oferta tehnică şi fotografii ale produselor ofertate.

3.4 Documentații ce trebuie furnizate Autorității/entității contractante în legătură cu produsul:

Se va prezenta Aviz produse biocide

Consiliul ia act de faptul că, la baza anulării procedurii de atribuire, ar sta faptul că niciunul dintre ofertanții nu ar respecta specificațiile tehnice, fiecare interpretând în alt mod caietul de sarcini, pentru produsul *Dezinfectant mâini și piele 1L.*

Contestatorul reclamă faptul că produsul pe care l-a ofertat (PROMANUM PURE) răspunde necesității autorității contractante, respectiv cel de *dezinfectare a mâinilor prin frecare, ideal pentru cazuri in care apa si săpunul nu sunt accesibile.*

Analizând Avizul nr. 2674BIO al produsului ofertat de ..... SRL, Consiliul reține că Ministerul Sănătății, prin Comisia Națională pentru Produse Biocide (CNPB), a decis că produsul PROMANUM PURE poate fi plasat pe piață în România, conform prevederilor legale în România, cu două indicații de utilizare (secțiunea X):

(1) Dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare - timp de acțiune 15 secunde;

(2) Dezinfecția chirurgicală a mâinilor - timp de acțiune 60 secunde.

Așadar, CNPB, prin emiterea avizului confirmă utilizarea produsului pentru dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare, cu timp de acțiune 15 secunde.

Informațiile extrase de comisia de evaluare din avizul nr. 2674BIO, privind timpi de acțiune între 15-60 min, privesc *Dezinfecția chirurgicală a mâinilor,* pentru care CNPB confirmă *timp de acțiune 60 secunde.*

Așadar, mențiunile din procesul- procesul verbal nr. 23809/10.06.2022 (preluate în Raportul procedurii nr. 23090/10.06.2022), privitoarea la eficacitatea produsului (secțiunea IX din aviz), pentru care timpul de acțiune este mai mare de 15 secunde privește dezinfecția chirurgicală a mâinilor (*fungicidă - timp de acțiune - 3 minute virucidă - timp de acțiune 60 secunde, inactivează virusul - timp de acțiune 30 secunde*). Astfel, comisia de evaluare a interpretat eronat precizările din caietul de sarcini.

Din moment ce CNPB a permis punerea pe piață a produsului PROMANUM PURE pentru dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare, cu

timp de acțiune 15 secunde, autoritatea contractantă nu poate pretinde îndeplinirea unor cerințe neindicate în caietul de sarcini.

Cât privește acțiunea virucidă a produsului PROMANUM PURE, în avizul respectiv se regăsește eficacitatea pentru o astfel de activitate. Este lipsit de relevanță care este timpul de acțiune, în cazul activității virucide, deoarece caietul de sarcini nu a impus un asemenea timp. Este relevant faptul că produsul are activitatea în cauză, inactivând virusurile la 15 secunde și timpul de acțiune rapidă (15 secunde) necesar utilizării dezinfecției igienice a mâinilor, așa cum a solicitat autoritatea contractantă.

Contrar argumentelor arătate de achizitor pentru anularea procedurii de atribuire, Consiliul observă că, la produsul *Dezinfectant mâini și piele 1L,* specificațiile tehnice din caietul de sarcini conțin elementele pretins a fi lipsă (stabilite de comisia de evaluare):

- aria de aplicare a produsului: dezinfecția mâinilor și a pielii;
- spectru de activitate: virucidă.

Cât privește specia sau tulpinile pentru care se determină eficacitatea produsului (activitatea/metoda de testare/specia), la care se adresează produsul, cele peste 30 de secunde sunt aferente produsului de dezinfectare chirurgicală a mâinilor, nu pentru uz general-dezinfecția mâinilor prin frecare.

Astfel, din moment ce documentația de atribuire cuprinde cerințele tehnice minime considerate necesare, nu se probează că s-ar impune o completare a caietului de sarcini, în acest sens, implicit nu sunt incidente dispozițiile de la art. 212 alin. (1) lit. c) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, privitoare la anularea procedurii de anulare.

Anulările repetate ale procedurii de atribuire, infirmate de către CNSC, arată, în fapt, o încălcare, de către achizitor a prevederilor de la art. 145 din HG nr. 395/2016: *Autoritatea contractantă nu are dreptul de a amâna încheierea contractului cu scopul de a crea circumstanţe artificiale de anulare a procedurii*.

Existând o ofertă care îndeplinește aceste cerințe tehnice, respectiv cea depusă de ..... SRL, comisia de evaluare are obligația continuării procedurii de atribuire cu aceasta.

Documentația de atribuire, în forma publicată în SEAP, este obligatorie atât pentru operatorii economici, aceștia având obligația elaborării propunerii tehnice în conformitate cu toate prevederile caietului de sarcini (art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016).

Potrivit dispozițiilor din normele de aplicare a Legii nr. 98/2016, comisia de evaluare are obligația să analizeze propunerile tehnice prin raportare la toate cerințele caietului de sarcini (art. 127 alin. 1 lit. f), să stabilească ofertele admisibile (art. 127 alin. 1 lit. k) și să declare oferta câștigătoare dintre cele admisibile (art. 137 alin. 5). Dacă, după finalizarea evaluării tuturor ofertelor, în competiție rămâne o singură

ofertă admisibilă, autoritatea contractantă are obligația încheierii acordului-cadru cu aceasta.

Pentru toate cele de mai sus, văzând că anularea procedurii de atribuire nu întrunește condițiile de anulare de art. 212 alin. (1) lit. c) și alin. (2) din Legea nr. 98/2016, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația și va anula *Decizia de anulare a procedurii de atribuire*, nr. 23369/14.06.2022, Raportul procedurii nr. 23090/10.06.2022, precum și a actelor subsecvente lor (privitor la lotul 2). Totodată, Consiliul va obliga autoritatea contractantă să continue procedura de atribuire cu oferta/ofertele admisibilă/e, cu întocmirea unui nou raport al procedurii, în maxim 20 de zile de la primirea prezentei decizii.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de ..... SRL în contradictoriu cu ..... și anulează Decizia de anulare a procedurii de atribuire, nr. 23369/14.06.2022, Raportul procedurii nr. 23090/10.06.2022, precum și actele subsecvente lor (privitor la lotul 2). Obligă autoritatea contractantă să continue procedura de atribuire cu oferta/ofertele admisibilă/e, cu întocmirea unui nou raport al procedurii, în maxim 20 de zile de la primirea prezentei decizii.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, dar împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare, în conformitate cu dispozițiile art. 28 alin. (1) și art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREŞEDINTE, **MEMBRU,** **MEMBRU,**

Redactată în 4 exemplare, conține 13 pagini.