

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. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 1329/08.11.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 58632/09.11.2021, depusă de către SC ... SRL cu sediul în ... având număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului ... și Cod Unic de Înregistrare, formulată împotriva procedurii de licitație deschisă online privind atribuirea contractului având ca obiect „*Achiziția de dezinfectanți în cadrul proiectului STOP COVID în cadrul Spitalelor A.S.S.M.B.*”- lot 2, organizată de către ... cu sediul în ... în calitate de autoritate contractantă, s-a solicitat:

- anularea raportului procedurii în partea sa referitoare la lotul 2, respectiv doar în ceea ce privește stabilirea ofertei SC ... SRL câștigătoare a procedurii și a tuturor actelor subsecvente,
- anularea adresei nr. 29959/02.22.2021 reprezentând comunicarea rezultatului procedurii,
- obligarea autorității contractante la reevaluarea tehnică a ofertei SC SRL.

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

Prin contestația înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 58632/09.11.2021, SC ... SRL, în calitate de operator economic participant la procedura de atribuire în cauză, critică decizia autorității contractante de declarare a ofertei SC ...SRL ca fiind câștigătoare a procedurii.

Contestatoarea menționează că potrivit raportului procedurii, după aplicarea criteriului de atribuire „raport calitate-preț”, și ca urmare a etapei finale de licitație electronică, pentru lotul 2 – Dezinfectanți mâini, Gel dezinfectant pentru mâini (TP1), mod ambalare cartuș de 500 ml, Gel dezinfectant pentru mâini, mod ambalare bidon de 5 l, conform clasamentului rezultat, SC ... SRL s-a aflat pe primul loc, iar SC ...SRL s-a clasat pe locul 2.

Contestatoarea apreciază că decizia de atribuire este greșită întrucât oferta SC ...SRL nu este conformă.

Produsul ofertat de SC ... SRL - ... nu îndeplinește specificația de timp de contact pentru eficacitatea virucidă.

Potrivit prevederii din răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr. 24358/10.09.2021, acest timp de contact trebuie să fie între 0,5 și 1 minut:

Solicitarea 2:

Vă rugăm să precizați ce timp de contact doriți pentru acțiune virucidă standardizată. Vă rugăm ca la răspunsul dvs. să aveți în vedere și prevederile caietului de sarcini standardizat OMS 1071/2017, care indică pentru această categorie de produs următoarele. Virucidă En 14476 (2.1), timp de contact între 0,5 și 1 min., reducere Ig. >1=4.0.

Răspuns: Timpul de contact acceptat pentru standardul EN 14476 este de 0,5 - 1 min.

Această modificare a prevederilor inițiale ale caietului de sarcini al lotului 2 nu a fost atacată de vreun operator economic, astfel încât aceasta, fiind definitivă, trebuie respectată de autoritatea contractantă în evaluarea ofertelor prezentate în procedura de atribuire.

Potrivit avizului nr. 2251BIO/01/12.24 emis de C.N.P.B. pentru admiterea la punerea la dispoziție pe piața a produsului, timpul de contact pentru realizarea efectului virucid este de 3 minute.

Efectuând o greșită evaluare tehnică a produsului, comisia de evaluare a încălcat prevederile art.127 din HG nr. 395/2016:

„1) În raport cu sarcinile și responsabilitățile, comisia de evaluare are, în ansamblu, următoarele atribuții:

f) verificarea conformității propunerilor tehnice ale ofertanților cu prevederile caietului de sarcini;

k) stabilirea ofertelor admisibile”.

Autoritatea contractantă depune în copie, dosarul achiziției necesar soluționării cauzei, anexat punctului de vedere nr. 59611/15.11.2021, cu privire la contestația formulată de SC ... SRL.

Autoritatea contractantă menționează că în data de 02.11.2021, în cadrul procedurii, a fost publicat raportul procedurii nr. 29954/02.11.2021, ca urmare a finalizării procesului de evaluare a ofertelor și a documentelor ce însoțesc ofertele, depuse de către toți ofertanții, fiind stabilite și declarate ofertele câștigătoare pentru fiecare lot, în cadrul lotului 2 fiind declarată câștigătoare oferta depusă de ofertantul ...SRL, comisia de evaluare constatând, după fiecare etapă de evaluare, că oferta declarată câștigătoare îndeplinește criteriile de evaluare stabilite de către autoritatea contractantă în cadrul documentației de atribuire, realizând cel mai mare punctaj ca urmare a aplicării criteriului de evaluare "cel mai bun raport calitate preț".

Referitor la aspectul invocat de către contestatar, acela că produsul ofertat de către ...SRL, respective Klintensiv Dezinfecant Gel - nu

îndeplinește specificația de timp contact, pentru eficacitate virucidă, autoritatea contractantă îl consideră nefondat în raport cu cerințele formulate în documentația de atribuire, astfel:

Conform art. 178 și art. 179 din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are dreptul de a stabili prin documentele achiziției cerințe privind capacitatea tehnică și profesională care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că operatorii economici dețin experiența necesară pentru a executa contractul la un standard de calitate corespunzător.

Plecând de la această premisă, autoritatea contractantă a impus un nivel al cerințelor minime solicitate prin documentația de atribuire, precum și documentele care probează îndeplinirea unor astfel de cerințe, limitându-se numai la cele strict necesare pentru a asigura îndeplinirea în condiții optime a acordului cadru, luând în considerare exigențele specifice impuse de valoarea, natura și complexitatea acestuia.

În conformitate cu prevederile caietului de sarcini, au fost stabilite cerințele minime necesare a fi îndeplinite pentru Lotul 2 - GEL DEZINFECTANT pentru mâini (TP1), de către ofertanții participanți la procedură, cu privire la spectrul de activitate, astfel:

Activitate antimicrobiană și standarde:

- Spectrul de activitate conform EN 14885/2015,
- Bactericidă: EN 13727, EN 1499 sau EN 1500 cu modificările și completările ulterioare,
- Levuricidă: EN 13624 cu modificările și completările ulterioare,
- Virucidă: EN 14476 cu modificările și completările ulterioare,
- Micobactericid/Tuberculocid: SR EN 14348 cu modificările și completările ulterioare.

Din analiza ofertei tehnice și a documentelor ce însoțesc oferta, depuse de către ofertantul ... SRL, respectiv:

- Aviz sanitar emis de Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru Produse Biocide, nr.2251BIO/01/12.24, cu termen de valabilitate 31.12.2021;
- Fișa caracteristici tehnice Klintensiv Gel Dezinfectant;
- Fișa cu date de Securitate Klintensiv Gel Dezinfectant;
- Buletin de analiză 0035/13.01.2021;
- Certificat de conformitate 0035/13.01.2021; comisia de evaluare a constatat că ofertantul îndeplinește criteriile minime de calificare astfel cum au fost solicitate, inclusiv cele la care contestatorul face referire în contestația depusă.

În conformitate cu Avizul sanitar emis de Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru Produse Biocide, nr. 2251 BIO/01/12.24, produsul ofertat este destinat pentru dezinfectia igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare, utilizat în domeniul medical și spații private.

În conformitate cu prevederile cap. IX - Eficacitate, produsul ofertat îndeplinește cerințele impuse de standardele stabilite de către autoritatea

contractantă, acestea reprezentând - cerințe minimale necesare a fi îndeplinite.

În conformitate cu prevederile cap.X - Indicații de utilizare, pentru a-și demonstra eficacitatea în dezinfectia igienică a mâinilor produsul trebuie folosit în forma concentrată, astfel cum a fost oferat, având un timp de acțiune 30 secunde - cerința minimală solicitată de autoritatea contractantă.

În conformitate cu fișa tehnică Klintensiv Gel Dezinfectant - ediție revizuită la data de 25.06.2021, produsul și-a demonstrat eficacitatea inclusiv în condiții de murdărie, utilizându-se ca atare, pentru dezinfectia igienică a mâinilor fiind suficient a se utiliza o cantitate de 3 ml, ce asigură menținerea umedă a mâinilor timp de 30 secunde.

În situația în care produsul oferat nu ar fi îndeplinit cerințele în vigoare impuse de cadrul legislativ pentru produsele biocide, acesta nu ar fi fost autorizat de către Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru Produse Biocide.

Prin adresa nr. 1409/19.11.2021, înregistrată la Consiliu sub nr. 60616/19.11.2021, SC UNIMEDIK IMPEX SRL formulează concluzii scrise ca urmare a studierii dosarului.

Contestatoarea reiterează faptul că motivul de neconformitate este acela că produsul KLINTENSIV GEL DEZINFECTANT nu îndeplinește specificația de timp de contact pentru eficacitatea VIRUCIDĂ, între 0,5 minut și 1 minut.

În avizul C.N.P.B. nr. 2251BIO/01/12.24, timpul de contact pentru producerea efectului VIRUCID prin testare conform standardului EN 14476 este de 2 minute.

În fișa tehnică a produsului, timpul de contact pentru producerea efectului VIRUCID prin testare conform standardului EN 14476 este tot de 2 minute.

Având în vedere acest aspect, contestatoarea apreciază că se impune obligarea autorității contractante la reevaluarea tehnică a ofertei SC KLINTENSIV SRL la lotul 2 al achiziției.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

A..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă online privind atribuirea contractului având ca obiect „Achiziția de dezinfectanți în cadrul proiectului STOP COVID în cadrul Spitalelor A.S.S.M.B.”. În acest sens a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr.

Ca urmare a comunicării rezultatului procedurii în partea dedicată lotului 2, Dezinfectant mâini, prin care i s-a adus la cunoștință că a fost declarată câștigătoare oferta depusă de ... SRL, a formulat contestație SC ... SRL, solicitând reevaluarea ofertei declarate câștigătoare, pe motiv că este neconformă.

După depunerea contestației, contestatoarea a depus dovada constituirii cauțiunii în valoare de 53.900,64 lei, prin recipisa de consemnare nr. 207626169/1/09.11.2021, emisă de CEC Bank, Sucursala Alba Iulia.

Cauțiunea constituită se va restitui contestatoarei, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitivă a hotărârii, în temeiul art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată și completată.

Pe fondul contestației, contestatoarea arată că potrivit răspunsului consolidat la solicitările de clarificări nr. 24358/10.09.2021, Solicitarea 2, documentația de atribuire a fost modificată în ceea ce privește timpul de contact pentru activitatea virucidă:

„Vă rugăm să precizați ce timp de contact doriți pentru acțiune virucidă standardizată. Vă rugăm ca la răspunsul dvs. să aveți în vedere și prevederile caietului de sarcini standardizat OMS 1071/2017, care indică pentru această categorie de produs următoarele. Virucidă En 14476 (2.1), timp de contact între 0,5 și 1 min., reducere Ig. >1=4.0.

Răspuns: Timpul de contact acceptat pentru standardul EN 14476 este de 0,5 - 1 min”.

Verificând răspunsul în cauză, Consiliul reține că acesta este corect reprodus de către contestatoare, fiind corectă și susținerea sa că această modificare a prevederilor inițiale ale caietului de sarcini al lotului 2 nu a fost atacată de vreun operator economic, astfel încât aceasta, fiind definitivă, trebuie respectată de autoritatea contractantă în evaluarea ofertelor prezentate în procedura de atribuire.

Astfel, deși Standardul EN14885/2015 prevede pentru activitatea Virucidă: EN 14476, condiții obligatorii de testare un timp de contact între 30 secunde și 2 minute, pentru faza 2 etapă 1, prin răspunsul la clarificare autoritatea contractantă a precizat condiții de testare între 0,5 - 1 min.

Cu siguranță, această modificare a documentației de atribuire, s-a produs, fiind lipsite de relevanță, în acest sens, informațiile din Avizul sanitar emis de Ministerul Sănătății, Comisia Națională pentru Produse Biocide, nr. 2251 BIO/01/12.24, invocate de autoritatea contractantă, că produsul oferat este destinat pentru dezinfectia igienică și chirurgicală a mâinilor prin frecare, utilizat în domeniul medical și spații private, că în conformitate cu prevederile cap. IX - Eficacitate, produsul oferat îndeplinește cerințele impuse de standardele stabilite de către autoritatea contractantă, acestea reprezentând - cerințe minime necesare a fi îndeplinite, iar în conformitate cu prevederile cap. X - Indicații de utilizare, pentru a-și demonstra eficacitatea în dezinfectia igienică a mâinilor produsul trebuie folosit în forma concentrată, astfel cum a fost oferat, având un timp de acțiune 30 secunde - cerința minimală solicitată în documentație.

Astfel cum rezultă din răspunsul citat, autoritatea contractantă a precizat prevederea din caietul de sarcini, respectiv că se solicită dovada

testării pentru activitatea virucidă din care să rezulte timpul de contact necesar, respectiv între 0,5 și 1 minut. Din avizul Bio prezentat, rezultă că pentru activitatea virucidă, testarea s-a realizat pe **o concentrație de 97%**, rezultând un timp de contact de 2 minute. Este adevărat că la cap. X - Indicații de utilizare, din avizul BIO nr. 2251 BIO/01/12.24, depus de ofertanta câștigătoare se menționează că **produsul nediluat**, în cantitate de 3 ml, aplicat direct pe mâini, acționează în 30 de secunde, dar această nu se referă punctual la testarea pentru activitatea virucidă, așa cum a precizat autoritatea contractantă în răspunsul la solicitarea de clarificări, neexistând o dovadă, în cap. IX - Eficacitate, a testării Virucide EN 14476 (2.1), timp de contact între 0,5 și 1 min., în cap. reducere Ig. $>1=4.0$, pentru concentrația 100%, așa cum se menționează în răspuns. Deci în aviz nu există o mențiune referitoare la testarea specifică pentru eficiența virucidă a produsului cu o concentrație de 100%.

Prin urmare, Consiliul reține că modalitatea de evaluare realizată de autoritatea contractantă încalcă răspunsul la solicitarea de clarificări, menționat mai sus, fiind necesară reevaluarea ofertei depuse de ... SRL

În consecință, luând în considerare cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu ... și va dispune anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertei ... SRL, în partea aferentă lotului 2.

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, admite contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu ... și dispune anularea rezultatului procedurii și reevaluarea ofertei ... SRL, în partea aferentă lotului 2, în termen de 15 zile de la comunicarea prezentei.

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

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

....

Redactată în 4 (patru) exemplare, conține 6 (șase) pagini.