

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr....

Data:...

... contestația nr..., înregistrată la Consiliul... de Soluționare a Contestațiilor cu nr..., depusă de..., cu sediul în str.... nr...,..., CUI..., număr de înregistrare în... J1998..., reprezentată de domnul... - administrator, privind procedura de licitație deschisă... încheierea unui acord-cadru de furnizare dezinfectanți, cod CPV principal..., cu data-limită de depunere a ofertelor..., anunț de participare nr..., organizată de... de..., cu sediul în bd.... nr...,..., în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat obligarea autorității la relotizare sau, în subsidiar, la modificarea anumitor specificații tehnice, precum și suspendarea procedurii de atribuire.... încheierea nr..., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire, respingându-l, ca rămas fără obiect. Pe rol, în prezent, se află celelalte capete de cerere din contestație.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față... care operatorul economic... reclamă documentația de atribuire utilizată de autoritatea contractantă... de... în cadrul procedurii de atribuire menționată în partea introductivă, învederând în motivare că forma actuală a caietului de sarcini... respectă principiul proporționalității, restrânge în mod nejustificat concurența, printr-o lotizare formală, ce reunește produse eterogene, sunt prevăzute specificații tehnice nelegale, inadecvate și imposibil de respectat, precum standarde neaplicabile, dubla avizare, mecanisme de acțiune nedefinite, condiționări privind forma de prezentare, forma de avizare ori compoziția produselor, care limitează accesul operatorilor economici la procedură. Motivarea integrală a contestației se regăsește în fișierul „[CN1.../00011]... de....pdf.p7m”, postat de autoritate în SEAP, la..., în

cadrul documentelor asociate anunțului de participare nr..... Reproducerea în cuprinsul deciziei a ansamblului motivării... se justifică, din moment ce întreaga contestație poate fi vizualizată liber și gratuit în SEAP de către orice persoană interesată. Sintetizarea de mai sus... prejudiciază nici părțile și nici terții, din moment ce oricine are la dispoziție spre vizualizare și descărcare... intermediul SEAP, întreaga contestație. Desigur, motivarea completă va fi avută în vedere de membrii completului la adoptarea soluției.

În punctul său de vedere nr... asupra contestației, înregistrat la Consiliu cu nr..., autoritatea contractantă susține, în apărare, că stabilirea și structurarea loturilor reprezintă un drept al autorității, exercitat în funcție de necesitățile proprii. Lotizarea realizată este justificată de utilizarea comună a produselor și... restrânge concurența, iar specificațiile tehnice contestate sunt conforme legislației și reflectă cerințe reale, necesare și obiective... desfășurarea activității.... Punctul de vedere se regăsește în fișierul „...”, postat de autoritate în SEAP la..., *în cadrul documentelor asociate anunțului de participare.*

Din examinarea coroborată a materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, după verificarea din oficiu a competenței generale, materiale și teritoriale, potrivit art. 131 alin. (1) C. proc. civ., și după deliberare, Consiliul reține că... anunțul de participare nr..., publicat în... de... - SEAP la..., autoritatea contractantă... de... a inițiat o procedură de licitație deschisă online în vederea procurării de diverși dezinfectanți, grupați în trei loturi și estimați valoric la..., fără TVA... o perioadă contractuală de 36 de luni. Documentația de atribuire a fost postată pe portalul SEAP la..., alături de anunțul de invitare la competiție. Ulterior consultării acestei documentații, considerând că gruparea produselor și unele cerințe tehnice, impuse de autoritate, sunt restrictive și contravin dispozițiilor legale... a atacat-o în termenul legal la Consiliu... contestația care formează obiectul prezentei cauze, premisă a controlului administrativ-jurisdicțional.

Asupra aspectelor sesizate de petentă, Consiliul constată că, în cele... pagini ale caietului de sarcini aferent procedurii de atribuire, autoritatea contractantă a prevăzut, între altele, următoarea structură a achiziției pe care o derulează:

Lotul 1 DEZINFECTANTI...	... DE NIVEL INALT...
	... DEZINFECTANT DETERGENT CONCENTRAT...
	... CU RISC SCAZUT SI SUPRAFETELE DIN BLOC...
	... DEZINFECTANT DE NIVEL INALT... PE BAZA DE DICLOROIZOCIANURAT DE SODIU -...
	... DEZINFECTANT DE NIVEL INALT LICHID.....
	... DEZINFECTANT DE NIVEL INALT LICHID.....
	... DEZINFECTANT DE NIVEL INALT... SUPRAFETELOR PE CALE AERIANA (... NEBULIZARE) -...
	... SERVETEL IMPREGNATE CU SOLUTIE DEZINFECTANTA DE NIVEL INALT...

Lotul 2 DEZINFECTANTI...	... CONCENTRAT... (...) -...
	... DEZINFECTANT DETERGENT CONCENTRAT... (...) -...
	... DEZINFECTANT PULBERE DE NIVEL INALT... (...) -...
	... DE NIVEL INALT... (...) -...
Lotul 3 DEZINFECTANTI... MAINI	
	... CHIRURGICALA A... PE BAZA DE CLORHEXIDINA 4% -...
	... DEZINFECTANT.....
	... DEZINFECTANT... CHIRURGICALA A...

structură pe care... o apreciază ca fiind nejustificată și restrictivă, în condițiile în care... are posibilitatea de a furniza toate produsele, astfel cum au fost grupate, grupare ce... reflectă o condiționare tehnică obiectivă a produselor.

Așadar, obiectul achiziției include mai multe categorii de produse dezinfectante, cu utilizare în mediul spitalicesc, categorii ale căror valori...pășesc..., fără TVA..., nemulțumită de reunirea respectivelor categorii, a inițiat disputa aflată în prezent pe rolul forului administrativ-jurisdicțional.

Față de argumentele de ordin general expuse în cuprinsul contestației... se poate răspunde afirmativ solicitării reclamantei de redivizare a obiectului proceduri... formarea mai multor loturi decât cele actuale, cum solicită în prima pagină a contestației. Obiectul licitării grupează produse având aceeași principală destinație, care pot fi comercializate împreună de furnizorii specializați, eventual... asociere... subcontractare ori... procurare liberă de la magazinele specializate, inclusiv de pe Internet, astfel încât... se justifică fragmentarea actualelor loturi. Trebuie amintit că operatorii economici participanți la achizițiile publice sunt considerați a fi profesioniști în domeniul lor de activitate, capabili să înțeleagă ușor specificațiile elaborate de autoritatea beneficiară și să își adapteze conduita astfel încât să își alcătuiască oferta în direcția dorită de autoritate. Sunt considerați profesioniști toți cei care exploatează o întreprindere [art. 3 alin. (2) C. civ.].

Referitor la solicitarea contestatoarei de fragmentare în mai multe loturi, Consiliul reține că, în legislația privind achizițiile publice... este prevăzută expres o astfel de obligație... autoritatea contractantă. Dimpotrivă, potrivit art. 141 alin. (1) din Legea nr. 98/2016:

Art. 141. - (1) Autoritatea contractantă **are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziție... și a acordurilor-cadru și, în acest caz, de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor, cu condiția includerii acestor informații în documentele achiziției.**

(2) În sensul alin. (1), autoritatea contractantă va stabili obiectul fiecărui lot, pe baze cantitative, adaptând dimensiunea contractelor individuale astfel încât să corespundă mai bine capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate... a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului.

(3) În situația în care autoritatea contractantă... recurge la atribuirea contractului pe loturi, aceasta are obligația de a justifica decizia de a... atribui contractul pe loturi.

(4) În cazul prevăzut la alin. (1), autoritatea contractantă precizează în anunțul de participare dacă ofertele pot fi depuse... unul... mai multe sau... toate loturile.

(5) Autoritatea contractantă are dreptul, chiar și în cazul în care pot fi depuse oferte... mai multe sau... toate loturile, să limiteze numărul de loturi care pot fi atribuite aceluiași ofertant.

(6) În situația prevăzută la alin. (5), autoritatea contractantă precizează în anunțul de participare numărul maxim de loturi care pot fi atribuite unui ofertant.

(7) Autoritatea contractantă are obligația de a indica în documentele achiziției criteriile și regulile obiective și nediscriminatorii care se vor aplica... stabilirea loturilor care vor fi atribuite aceluiași ofertant, în cazul în care în urma aplicării criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare ar rezulta atribuirea către un ofertant a unui număr de loturi mai mare decât numărul maxim admis.

(8) În cazul în care aceluiași ofertant îi pot fi atribuite mai multe loturi, autoritatea contractantă are dreptul de a decide atribuirea contractului/contractelor... reunirea mai multor loturi sau a tuturor loturilor și atribuirea acestora aceluiași ofertant, dacă a precizat în anunțul de participare faptul că își rezervă dreptul de a face acest lucru și a indicat loturile sau grupurile de loturi care pot fi reunite.

(9) În cazul în care aceluiași ofertant îi pot fi atribuite mai multe loturi, autoritatea contractantă efectuează o evaluare comparativă a ofertelor... a stabili dacă ofertele depuse de către un ofertant... o anumită combinație de loturi luate în ansamblu ar primi un punctaj superior... aplicarea criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare stabiliți în documentația de atribuire... raportare la loturile respective față de punctajul total obținut de ofertele... loturile individuale în cauză luate separat.

(10) Autoritatea contractantă efectuează evaluarea comparativă prevăzută la alin. (9)... stabilirea în primul rând a punctajelor ofertelor... fiecare lot în parte... aplicarea criteriului de atribuire și a factorilor de evaluare stabiliți în documentația de atribuire și, apoi... compararea punctajului total astfel obținut cu punctajul atribuit ofertelor depuse de către un ofertant... combinația de loturi respectivă, în ansamblu.

norme din care reiese că autoritatea contractantă are *dreptul* de a recurge la atribuirea contractului pe loturi, cu condiția de a preciza acest lucru în documentația de atribuire. Așadar, autoritatea contractantă are opțiunea fie de a atribui un contract global... toate produsele, fie de a recurge la divizarea pe loturi a achiziției. În plus, nicăieri... se prevede obligația autorității de a alcătui loturile numai din produse identice ori similare, cum lasă a se înțelege contestatoarea.

... națională în domeniul achizițiilor publice, aprobată... nr...., referitor la „Dreptul sau obligația de a lotiza” se arată:

1) Statele membre pot face obligatorie atribuirea contractelor sub formă de loturi separate în temeiul anumitor condiții care urmează să fie specificate în conformitate cu dreptul intern și având în vedere dreptul....

cu opțiunea României:

Art. 46 alin. (4):...

De ce?: Deși divizarea pe loturi încurajează accesul IMM-urilor, decizia privind împărțirea sau... în loturi, iar în caz afirmativ numărul și tipurile de loturi, **ar trebui să fie lăsată la latitudinea fiecărei autorități contractante.** În acest fel, **lăsând la latitudinea autorităților contractante împărțirea în loturi, achizițiile publice care se vor face vor reflecta mai bine circumstanțele specifice fiecărei cerințe/nevoi în parte.**

Faptul că dacă autoritățile contractante...cid să împartă în loturi trebuie să justifice/explice decizia lor în documentele achiziției ar trebui să încurajeze autoritățile contractante să ia în considerare în mod activ posibilitatea de a lotiza.

Cum s-a reținut mai sus, legislația în vigoare prevede posibilitatea operatorilor economici de a se asocia sau de a avea subcontractanți în vederea participării la procedura de achiziție... în cazul în care... au capacitatea de furnizare a tuturor produselor sau... dispun de mijloacele necesare îndeplinirii contractului. Nimic... împiedică operatorul economic

contestator să se asocieze cu furnizorii sau comercianții de produse pe care... le poate comercializa el ori să subcontracteze furnizarea acestora, după cum nimic... împiedică operatorul să recurgă la comenzi de pe piața..., inclusiv online.

De altminteri, este... doar plauzibil, ci aproape sigur că orice distribuitor de materiale dezinfectante are stabilită ori prefigurată o rețea de producători în gama de produse comercializate, inclusiv producători interni.

Extrem de important și de notat în speță este că, în cele patru pagini de motivare a solicitării de reșeparare a loturilor (pct. 1 din voluminoasa contestație, care nici măcar... are paginile numerotate, tocmai... a îngreuna activitatea jurisdicțională, contrar uzanțelor de minimă decență procesuală), operatorul... se mărginește să formuleze alegații de ordin general referitoare la accesul la licitații și la deschiderea pieței... IMM-uri, însă... precizează, în concret, ce anume îl împiedică să participe la procedura de licitație pe care o contestă, care este produsul sau care sunt produsele pe care... le poate oferta și ce o împiedică să îl/le oferteze și... mai puțin important, operatorul... a depus nicio dovadă din care să rezulte restricționarea participării sale... nedivizarea obiectului achiziției având aceeași principală destinație sanitară.... alegerea atribuirii a trei acorduri-cadru separate:

- unul... opt tipuri comune de dezinfectanți... suprafețe;
- unul... patru tipuri comune de dezinfectanți...;
- unul... patru tipuri de dezinfectanți... mâini,

pe fondul absenței cu desăvârșire a vreunei argumentări și probări concrete a restricționării accesului..... se poate concluziona că autoritatea contractantă a adus o atingere substanțială principiilor de atribuire a contractelor de achiziție...u că îngreuează accesul operatorilor economici la procedură, individual sau în asociere/subcontractare. Singurul operator care a pretins o asemenea restricționare este..., neexistând înregistrate alte contestații.

Reclamanta, care nici... își expune măcar obiectul de activitate, activează în sectorul dezinfectanților... unitățile sanitare din România de zeci de ani (dovadă stând numeroasele contestații de-a lungul timpului), perioadă în care se prezumă că și-a construit o rețea de furnizori care să acopere nevoile... de..., nevoi exprimate la nivel rezonabil sub forma celor trei loturi, care, luate individual... grupează un număr exagerat de produse (8, respectiv 4).

La pct. 1 din contestație sunt înșirate numai generalități vizând accesul la procedurile de atribuire... lotizarea lor, fără niciun argument concret din care să reiasă că numita... ar avea măcar intenția de a oferta la procedura demarată de... de... și, implicit, după cum s-a reținut mai sus, fără a se indica în ce fel ar fi împiedicată să oferteze, pe care anume produs... îl poate oferta și ce o împiedică să îl oferteze... intermediul unui terț furnizor, ușor identificabil la o căutare pe Internet.

Considerațiile societății reclamante sunt exclusiv de ordin general, teoretice, fără nicio ancorare în situația proprie a reclamantei. Contestația... poate servi ca mijloc de dezbateri teoretice pe marginea legalității grupării produselor de către organizatoarea achiziției. În decizia sa civilă nr....09 din 20 octombrie....., Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, a arătat că [fosta ordonanță de... privind achizițiile publice, nr....]... instituie posibilitatea introducerii unor acțiuni... analize și dezbateri pur teoretice, fără consecințe practice asupra persoanei pretins vătămate, sau susținerea exclusiv a vătămării unui interes public (contencios obiectiv). Decizia civilă nr. 6243 din 26 iulie..., pronunțată de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, și deciziile nr.... din 10 decembrie... și nr.... din 7 iunie... ale Curții de..., Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, sunt în aceeași direcție.

Narațiuni de principiu de genul celor redată de contestatoare... pot fi luate în considerare decât în subsidiarul unor argumente valide de contestare care să privească situația concretă a reclamantei, din care să reiasă cu adevărat obstrucționarea accesului ei la competiție, însă aceste din urmă argumente... se regăsesc niciunde în cuprinsul contestației.

Afirmația „*subscrisa [...], spre exemplu, deși suntem o societate care comercializează diferite tipuri de dezinfectanți loturi unice, ne este imposibil să participăm la procedură, neavând posibilitatea obiectivă de a oferta toate produsele*” este lipsită de orice relevanță argumentativă și probatorie, câtă vreme... explică imposibilitatea participării la licitație, la care dintre loturi, care sunt produsele ce... pot fi ofertate, de ce... pot fi ele procurate de la furnizori și așa mai departe. În eventualitatea unei căi de atac, după cum se cunoaște, în lumina art. 30 alin. (2) și a art. 31 alin. (3) din Legea nr. 101/2016:

- în plângere, contestatorul... poate invoca alte motive împotriva actelor autorității contractante decât cele cuprinse în contestația adresată Consiliului;

- ... se pot depune probe noi față de cele care au fost depuse în cadrul contestației.

Este evidentă reaua-credință a numitei... în solicitarea împărțirii și mai mult a actualelor trei loturi concepute de... achizitor.

Este veridic faptul că pot exista situații în care autoritățile contractante să abuzeze de dreptul pe care li-l conferă legea, într-o asemenea măsură încât să încalce principiile care guvernează atribuirea contractelor de achiziție, cu precădere nediscriminarea, tratamentul egal și proporționalitatea. Dar, în circumstanțele concrete ale speței de față, având în vedere că achiziția este una de complexitate redusă și că produsele au aceeași destinație, iar numărul lor este redus, ceea ce face ca asocierea sau subcontractarea să... constituie o dificultate insurmontabilă... operatorii economici care... au în portofoliul lor toată gama de produse cerute de autoritate, Consiliul stabilește că autoritatea... achiziționarea împreună a produselor specifice care

compun obiectul loturilor contestate... și-a exercitat în mod abuziv dreptul pe care i-l conferă dispozițiile normative precitate.

Elocventă este și sentința civilă nr....97/F/AP... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust..., dosar nr...., din care cităm:

Contrar susținerilor de nelegalitate a deciziei contestate, Curtea constată că în cauză Consiliul a analizat și aplicat în mod corect dispozițiile legale incidente. Pornind de la prevederile art. 141 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 potrivit căreia "Autoritatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziție... și a acordurilor-cadru și, în acest caz, de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor, cu condiția includerii acestor informații în documentele achiziției.", în mod temeinic s-a apreciat că solicitarea contestatoarei de lotizare a produselor în cadrul achiziției de față... este justificată, de vreme ce... este prevăzută expres o astfel de obligație... autoritatea contractantă, care are drept de opțiune fie de a atribui un contract global... toate produsele, fie de a recurge la divizarea pe loturi a achiziției, caz în care are obligația includerii acestor informații în documentele achiziției.

[...] Astfel cum rezultă din considerentele ulterioare ale deciziei contestate, temeinic s-a reținut că o astfel de obligație legală de a constitui loturi doar din produse identice sau similare, conform susținerilor și interpretării contestatoarei... este prevăzută în legislația în vigoare, iar în cazul de față... proiectul a cărui derulare se urmărește, produsele ce formează obiectul achiziției (mobilier și materiale didactice) au o utilizare comună în domeniul pedagogic.

De altfel, așa cum rezultă din ansamblul susținerilor petentei, atât în fața Consiliului cât și la instanță, argumentele prezentate raportat la restricționarea accesului de participare la procedură... nedivizarea obiectului achiziției în acest caz, sunt susțineri generale, de ordin teoretic, fără suport probatoriu concret.

În acest context, în mod corect este reținut de către CNSC că fără un argument concret din care să reiasă că petenta avea intenția de a oferi în această procedură sau fără a se indica în ce fel este împiedicată să oferteze, care produs... îl poate oferi și ce o împiedică să îl oferteze... intermediul unui terț furnizor, susținerile societății sunt doar de ordin teoretic, fără raportare la situația proprie, situație din care... se poate concluziona că autoritatea contractantă a adus o atingere substanțială principiilor de atribuire a contractelor de achiziție...u că îngreunează accesul operatorilor economici la procedură, individual sau în asociere/subcontractare.

Raportat la critica petentei privind interpretarea eronată de către CNSC a situației că legislația achizițiilor publice prevede dreptul și... obligația operatorilor economici de a se asocia ori de a subcontracta în vederea participării în cadrul procedurii, curtea va reține că... decizie... a fost stabilită o astfel de obligație, ci rezultă în mod evident că raportarea s-a realizat în sensul unei posibilități concrete a operatorilor economici de a se asocia sau de a subcontracta în cazul... au capacitatea de a furniza toate produsele sau... dispun de mijloacele necesare îndeplinirii contractului.... urmare, concluzia trasă în cazul de față, este una corectă, relativ la obiectul achiziției care a grupat produse cu aceeași destinație didactică și utilizare în mediu pedagogic, produse care pot fi comercializate împreună de furnizori specializați, eventual... asociere sau subcontractare sau... procurare liberă, nejustificându-se solicitarea petentei de divizare a produselor în două sau trei loturi.

Pe aceeași linie se situează și decizia nr. 463 din... a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, cod ReJust 4e4..., dosar nr....:

... plângerea formulată în cauză, societatea contestatoare solicită modificarea deciziei CNSC cu consecința admiterii integrale a contestației formulate, respectiv și în ceea ce privește împărțirea lotului 3 în 10 loturi, aferente fiecărui echipament/produs, susținând că structura actuală a acestui lot... respectă cerințele prevăzute de art. 18 alin.3 din legea nr.98/2016, întrucât cuprinde produse diferite din punct de vedere funcțional și tehnic, care... sunt destinate unor utilizări identice sau similare.

Potrivit dispozițiilor art. 18 alin. (1) din Legea 98 din... în cazul în care autoritatea contractantă intenționează să achiziționeze produse similare, iar atribuirea contractelor poate fi

realizată pe loturi separate, valoarea estimată a achiziției se determină luând în considerare valoarea globală estimată a tuturor loturilor.

(3) În sensul dispozițiilor alin. (1)... produse similare se înțelege acele produse care îndeplinesc în mod cumulativ următoarele condiții:

a) sunt destinate unor utilizări identice sau similare;

b) fac parte din gama normală de produse care sunt furnizate/comercializate de către operatori economici cu activitate constantă în sectorul respectiv.

În speță, așa cum s-a arătat deja, petenta pretinde neîndeplinirea cerinței prevăzute la art.18 alin.3 litera a, atâta timp cât lotul 3 reunește următoarele produse care în accepțiunea acesteia... sunt destinate unor utilizări similare: paturi... și saltele, elevatoare, cărucioare și tărgi, fotolii... chimioterapie.

Curtea subliniază că norma legală invocată de [...] S.R.L. transpune art. 5 alin. (9) din Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice și de abrogare a Directivei 2004/18/CE, considerentul... din preambulul acesteia stabilind că, ar trebui să se clarifice faptul că, în scopul estimării pragurilor, noțiunea de produse similare ar trebui să fie înțeleasă ca produse care sunt destinate utilizărilor identice sau similare, cum ar fi livrarea unei game de produse alimentare sau de articole diferite de mobilier de birou. În mod normal, un operator economic activ în domeniul respectiv ar putea să prezinte astfel de produse ca făcând parte din gama sa normală de produse.

Așadar, interpretând sintagma "produse cu utilizare similară" în contextul achizițiilor publice, instanța reține că acestea se referă la produsele sau serviciile care pot fi utilizate în același scop sau au funcții similare, chiar dacă... sunt identice.... se evaluează produsele sau serviciile ca fiind similare, se iau în considerare mai mulți factori, printre care scopul comun, gama normală de produse sau servicii oferite de operatorii economici cu activitate constantă în domeniu și dacă pot îndeplini funcții echivalente conform legii.

Or, în condițiile în care petenta... contestă îndeplinirea condiției de la litera b, produsele cuprinse în lotul 3 făcând parte din gama normală de produse furnizate/ comerciale de către operatorii economici cu activitate constantă în sectorul respectiv, în ceea ce privește prima condiție, Curtea constată că toate produsele cuprinse în lotul 3: paturi, saltele, elevatoare, fotolii, tărgi reglabile, scaun electric fac parte dintr-o gamă de produse... cu o utilizare similară în îngrijirea bolnavilor de cancer, în raport de scopul acestora și funcțiile pe care le pot îndeplini.

Astfel cum s-a menționat în cele ce preced, produsele... cuprinse în structura unui lot... trebuie să aibă o utilizare identică, ci similară, iar cele enumerate în cuprinsul lotului 3 îndeplinesc această condiție.

Susținerile petentei în sensul că... toți operatorii economici vizați au în portofoliul curent toate aceste categorii de produse și că în acest mod autoritatea contractantă restrânge în mod nejustificat concurența sunt simple afirmații, fără suport probatoriu, în mod corect reținând Consiliul că petenta se limitează la argumente de ordin general, astfel că... se poate pretinde restricționarea concurenței în lipsa unor dovezi.

... urmare, întrucât prezenta plângere... este însoțită de probe concrete vizând restricționarea accesului la procedura de achiziție... se poate concluziona că autoritatea contractantă a adus o atingere substanțială accesului la procedura de achiziție individual sau în asociere.

Pe de altă parte, așa cum a reținut și Consiliul, pe site-ul societății petente, aceasta are în portofoliu produse care fac parte din cele 10 categorii de produse care compun lotul 3. De altfel, petenta nici... susține ideea că ar fi în imposibilitatea de a oferta toate aceste echipamente, ci doar că ar structura lotului 3 exclude operatori economici care ar putea participa la ofertarea unui singur tip de produse.

În privința efectelor altor hotărâri judecătorești invocate de societatea petentă cu titlu de precedent judiciar, Curtea precizează că, în raport cu dispozițiile art. 5 alin. 4 Cod de procedură civilă, jurisprudența unei instanțe naționale... constituie izvor de drept și... este obligatorie, cu excepția deciziilor Curții Constituționale - conform art. 147 alin. 4 din Constituția României - precum și a soluțiilor pronunțate de... de Casație și Justiție în soluționarea unui recurs în interesul legii sau în procedura reglementată de art. 5... și următoarele Cod de procedură civilă, în care instanța supremă este competentă să pronunțe o hotărâre... care să se dea rezolvare de principiu chestiunii de drept cu care a fost sesizată.

... toate aceste considerente, în baza art.34 alin.5 din Legea nr.101/2016, va respinge plângerea ca nefondată.

În considerarea celor prezentate, ținând seama de particularitățile speței, de faptul că divizarea pe loturi este un drept și... o obligație a autorității contractante, drept care... s-a demonstrat în concret de către reclamantă că i-ar afecta în vreun fel accesul la procedura concurențială, de faptul că actualele loturi... grupează un număr exagerat de produse, precum și de scopul și destinația unitare ale acestora, fără a da naștere unui precedent, Consiliul va respinge, ca vădit nefondată, critica... legată de actuala grupare a produselor.

Nefondată este și critica în privința solicitării eficacității sporicide conform EN... la lotul 1... dezinfectantul detergent concentrat pulbere de nivel înalt... suprafețe, critică ce a mai fost supusă analizei forului jurisdicțional, după cum relevă autoritatea achizițoare, fiind pronunțată decizia nr.... asupra unei contestații formulate chiar de numita....

Potrivit deciziei Consiliului (menținută ca urmare a respingerii plângerii..... 253 din... a Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, cod ReJust d957g82gd, dosar nr....):

În cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a stabilit... produsul dezinfectantului detergent de nivel înalt concentrat... suprafețe următoarele specificații tehnice:

„Să poată fi utilizat... suprafețe mari, pavimente pereți.

Având în vedere utilizarea frecventă pe suprafețe din tarkett se solicita sa se prezinte raport de testare de compatibilitate cu materialele și suprafețele din tarkett (... se accepta declarație)

Spectrul de activitate conform:

(...)

Sporicida: EN... (B. subtilis, B. cereus) - în condiții de murdărie inclusiv acțiune C. Difficile,

Sporicida: EN... (C. Difficile) - condiții de murdărie.”

Contestatorul este nemulțumit de faptul că standardul EN... are un domeniu de aplicare strict și limitat... șervețele impregnate (ready-to-use), cu acțiune mecanică, utilizat pe suprafețe neporoase... activitate sporicidă împotriva Clostridioides difficile în mediu..... este cuprins în EN...:.... și că autoritatea contractantă a solicitat deja testarea dezinfectantului potrivit standardului EN....

În justificarea impunerii testării potrivit EN..., autoritatea contractantă a menționat că acesta este un standard voluntar apărut în 2023 (ulterior standardului EN...:....), fiind solicitat în cadrul caietului de sarcini în raport de necesitățile sale proprii și de tipul de produs dorit deoarece este aplicabil unui dezinfectant... suprafețe neporoase cu acțiune mecanică iar metoda de testare este cu ajutorul unor șervețele impregnate cu soluția de lucru această metodă fiind un standard de fază 2 etapă 2 - care simulează condiții reale de utilizare în comparație cu cele de fază 2 etapă 1 - teste de suspensie.

Procedând la verificarea site-ului indicat de contestator „[https://magazin.asro.ro/Search?q=...&ics= &/= "](https://magazin.asro.ro/Search?q=...&ics= &/=) Consiliul reține următoarele:

““““

Antiseptice și dezinfectante chimice. Metodă de testare cantitativă... evaluarea activității sporicide împotriva Clostridioides difficile pe suprafețe neporoase, cu acțiune mecanică, folosind șervețele în domeniul... (testare pe 4 câmpuri). Metodă de testare și cerințe (faza 2, pasul 2)

requirements for sporicidal activity against spores of Clostridioides difficile of chemical disinfectant products that form a homogeneous, physically stable preparation when diluted with hard water - or in the case of ready-to-use products - with water. This document is applicable to products that are used in the... area for disinfecting non-porous surfaces including surfaces of... devices by wiping - regardless IFthey are covered by the 93/42/... on... Devices or not. Due to the new

methods of application of surface disinfectants like pre-impregnated wipes this document was established to cover the different application method. The document is applicable **for four method of application of products for wiping and/or mopping**: a) soaking any **non-specified** wipe or mop with product; b) spraying the product on any non-specified wipe and / or mop or a specified wipe or mop; c) impregnation of specified wipes or mops by the user with the product according to the manufacturer's recommendation; d) pre-impregnation of specified wipes or mops by the manufacturer as read”.

”””

Antiseptice și dezinfectante chimice. Încercarea cantitativă a suspensiei... evaluarea activității sporicide a dezinfectantelor chimice în domeniul.... Metodă de încercare și cerințe (faza 2, etapa 1)

This document specifies a test method and the minimum requirements for sporicidal activity of chemical disinfectant that form a homogeneous, physically stable preparation when diluted with hard water, or - in the case of ready-to-use products - with water. Products can only be tested at a concentration of 80 % or less (97 % with a modified method for special cases) as some dilution is always produced by adding the test organisms and interfering substance. This... Standard applies to products that are used in the... area in the fields of instrument disinfection by immersion, and surface disinfection by wiping, spraying, flooding or other means. This... Standard applies to areas and situations where disinfection is medically indicated. Such indications occur in patient care, for example: - in hospitals, in community... facilities and in dental institutions; - in clinics of schools, of kindergartens and of nursing homes; and may occur in the workplace and in the home. It may also include services such as laundries and kitchens supplying products directly”

Rezultă că standardul EN17126:... este un standard care definește o metodă cantitativă de testare și cerințele minime... activitatea sporidică a dezinfectantului, testat în suspensie, iar standardul EN17846: 2023 este un standard care definește o metodă cantitativă de testare a activității sporicide a dezinfectanților chimici împotriva bacteriei *Clostridioides difficile* pe suprafețe non-poroase din domeniul..., testat în condiții reale de utilizare.

Față de aceste aspecte, Consiliul urmează să respingă ca nefondate susținerile contestatorului, deoarece testele efectuate în baza standardului EN17126:... le acoperă pe cele efectuate în baza standardului EN17846: 2023, primul fiind un standard aplicabile... activitatea sporidică în general, iar cel de al doilea este un standard special... activitatea sporidică a dezinfectanților chimici împotriva bacteriei *Clostridioides difficile*, autoritatea contractantă impunând aceste testări în raport de propriile necesități.

... decizia civilă nr.... din..., amintită mai sus... a confirmat soluția organului jurisdicțional, arătând:

Referitor la solicitarea petentei de eliminare din cuprinsul caietului de sarcini a standardului EN... cu privire la Dezinfectant detergent de nivel înalt concentrat... suprafețe - produs biocid (pct. 1.d din plângere), Curtea... își poate însuși susținerile petentei în sensul că menținerea în cuprinsul caietului de sarcini a unei testări pe aceeași tulpină, conform EN... ar fi nejustificată și redundantă și că ar avea ca și consecință restrângerea concurenței pe motiv că testarea sporidică conform EN... a produselor care vor fi oferite ar acoperi inclusiv organismul de testare *Clostridium difficile*.

Astfel cum în mod corect a sesizat Consiliul, nemulțumirea petentei derivă din faptul că standardul EN... are un domeniu de aplicare strict și limitat... șervețele impregnate (ready-to-use), cu acțiune mecanică, utilizat pe suprafețe neporoase... activitate sporidică împotriva *Clostridioides difficile* în mediu..... este cuprins în EN...:..., iar autoritatea contractantă a solicitat deja testarea dezinfectantului potrivit standardului EN....

În justificarea impunerii testării potrivit EN..., autoritatea contractantă a menționat că acesta este un standard voluntar apărut în 2023 (ulterior standardului EN...:...), fiind solicitat în cadrul caietului de sarcini în raport de necesitățile sale proprii și de tipul de produs dorit deoarece este aplicabil unui dezinfectant... suprafețe neporoase cu acțiune mecanică iar metoda de testare este cu ajutorul unor șervețele impregnate cu soluția de lucru această metodă fiind un standard de fază 2 etapă 2 - care simulează condiții reale de utilizare în comparație cu cele de fază 2 etapă 1 - teste de suspensie.

În acord cu cele reținute de Consiliu, raportat la modul de descriere a standardelor..., respectiv... potrivit site-ului indicat de contestatoare și redat de Consiliu, Curtea constată, contrar susținerilor petentei, că testarea sporidică conform EN... a produselor care vor fi

oferate... acoperă testarea potrivit EN..., în condițiile în care standardul EN17126:... este un standard care definește o metodă cantitativă de testare și cerințele minime... activitatea sporidă a dezinfectantului, testat în suspensie, iar standardul EN17846: 2023 este un standard care definește o metodă cantitativă de testare a activității sporicide a dezinfectanților chimici împotriva bacteriei *Clostridioides difficile* pe suprafețe non-poroase din domeniul..., testat în condiții reale de utilizare, primul fiind un standard aplicabil... activitatea sporidă în general, iar cel de al doilea este un standard special... activitatea sporidă a dezinfectanților chimici împotriva bacteriei *Clostridioides difficile*, autoritatea contractantă impunând aceste testări în raport de propriile necesități.

În acest context, Curtea reține că petenta... a identificat vreo normă care să impună în mod exclusiv un anumit standard, oportunitatea achiziționării/stabilirea cerințelor fiind lăsată la libera apreciere a autorității contractante în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante [art. 2 alin. (3) lit. b) și art. 12 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016], în condițiile respectării prevederilor Legii nr...., în cauză nefiind dovedită nici o încălcare a dispozițiilor legale.

La pct.....a... solicită obligarea autorității contractante la eliminarea din caietul de sarcini a specificației referitoare la dubla avizare a produsului: TP2 și TP4, și menținerea doar a avizării produsului TP2, solicitare ce relevă o problemă diferită de aceea concepută de contestatoare.

Este cert că, potrivit... sănătății nr.... aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfecție efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate... dezinfecția... în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de sterilizare și controlul eficienței acestuia:

Art. 6. - (4) În unitățile sanitare, în activitățile de curățenie, dezinfecție și sterilizare, se utilizează următoarele tipuri de produse biocide:

[...]

b) tip 2 (... suprafețe... și textile);

c) tip 4 (... igiena în zonele de distribuție și preparare a alimentelor);

[...]

Cert este și că, indiferent de descrierea succintă redată de contestatoare din fișa de date... de... are dreptul să achiziționeze dezinfectanți tip 4... igiena în zonele de distribuție și preparare a alimentelor aparținând de spital.

Deopotrivă de cert este că încadrările în categoriile TP2 și TP4... se exclud, după cum a notat și..., Secția de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr.... din..., cod ReJust de8de29e3.

Apărarea autorității este găsită a fi pertinentă și concludentă de către Consiliu, reflectând o nevoie obiectivă a unității spitalicești:

Aratam ca destinația produsului (tp 2 și tp 4) este în perfect acord cu prevederile legale, astfel:

OMS 1761/... Articolul 6 (4) în unitățile sanitare, în activitățile de curățenie, dezinfecție și sterilizare, se utilizează următoarele tipuri de produse biocide: b) tip 2 (... suprafețe... și textile); c) tip 4 (... igiena în zonele de distribuție și preparare a alimentelor);

Atat din cerințele caietului de sarcini "suprafețele mari, pavimentele", "mobiliere, vasele, tacamuri" cât și din denumirea produsului "suprafețe cu risc scăzut și suprafețele din bloc..." rezulta că suportul **de tratat avut în vedere este specific atât zonei sanitare cât și zonelor de distribuție și preparare a alimentelor, zone care se ragasesc în cadrul subscrisei unității sanitare.**

Mai precizam si ca... exista vreo prevedere legala care sa interzică utilizare unor produse avizate... mai multe tipuri de produs aspect confirmat de o simpla verificare a registrului cu produse biocide care conține o mulțime de produse avizate atat TP2 cat si TP 4.

La modul în care a fost... argumentația din contestație, cerând eliminarea avizării tip 4 (TP4), practic... dorește ca... achizitor să renunțe la proprietatea și avizarea biocidului dorit... a fi utilizat în zonele de distribuție și preparare a alimentelor, deci o restrângere substanțială a ariei de utilizare, ceea ce... poate fi admis.

Contestatoarea... a solicitat obligarea... să renunțe la actualul dezinfectat dorit („hibrid” sau „nehibrid”) și să introducă în obiectul achiziției două dezinfectante distincte, motiv... care, în acord cu principiul disponibilității, care guvernează și procedura administrativ-jurisdicțională în fața Consiliului [art. 26 alin. (2) partea introductivă din legea remediilor și art. 9 alin. (2) C. proc. civ. - obiectul și limitele procesului sunt stabilite... cererile și apărările părților], cererea de eliminare a avizării TP4 va fi respinsă, ca nefondată.

Relativ la toxicitatea celulară, Consiliul își însușește vastele apărări aduse de autoritate, inclusiv jurisprudența acolo invocată:

Punctul....b din...

Contestatoarea solicita eliminarea cerințelor "mecanism de acțiune: toxicitate celulara, Sa acționeze... toxicitate celulara"

Solicitam respingerea cererii... urmatoarele motive:

În funcție de natura substanțelor chimice care intră în compoziția unui dezinfectant aceștia se împart, în funcție de modul de acțiune, în dezinfectanți care acționează... toxicitate celulară și dezinfectanți care acționează... oxidare celulară. Dezinfectanții care acționează... toxicitate celulară conțin substanțe active care bloc...ă sinteza proteică la nivel citoplasmatic, precum și proteinele responsabile de replicarea ADN-ului sau ARN-ului microorganismelor respective. Dezinfectanții care acționează... oxidare celulară conțin substanțe active care oxidează conținutul citoplasmatic inhibând sinteza proteică, dezmembrând și acizii nucleici purtători ai informațiilor genetice.

Fiecare mecanism de acțiune este specific unui anumit nivel de dezinfectie (toxicitate celulara - nivel scăzut si mediu si oxidare celulara - nivel inalt)

În acest sens subscrisa a solicitat... acest produs mecanism de acțiune... toxicitate celulara iar... dezinfectantul de nivel inalt mecanism de acțiune... oxidare celulara. Cerința... este deci una restrictiva ofertanții având posibilitatea sa ofere produse care actioneaza... oxidare celulara la produsele unde se cere astfel.

Indicarea mecanismului este o simplă informare, fără caracter restrictiv, atât timp cât în registrul național al produselor biocide există sute de produse pe bază de peroxizi si săruri cuaternare de amoniu, concurența fiind suficientă.

În orice caz cerințele din caiet trebuie sa fie adaptate nevoii autoritatii contractante si... raportate portofoliilor de produse ale operatorilor economici interesati. În plus dacă s-ar elimina cu totul posibilitatea de referire în caietul de sarcini a modului de condiționare (lichid, pulbere, tablete clorigene), mecanismului de acțiune (toxicitate celulara, oxidare celulara) si s-ar mai lua în calcul si ca un dezinfectant de nivel inalt acopera si nivelul mediu si nivelul scăzut, atunci achiziția s-ar derula în total dezacord cu necesitățile unei unitati sanitare (adaptarea procedurilor de dezinfectie la suprafețele, materialele si condițiile specifice - unele suprafețe sunt sensibile la pulberi, altele la clor, etc) si al legislației specifice (fiecare tip de procedura necesita un anumit nivel de dezinfectie) si ar exista riscul achiziționării unui singur produs... suprafețe fara sa conteze si alte caracteristici ale produselor. Cerințele trebuie adaptate astfel incat si utilizarea lor sa fie facila si utila si... se creeze confuzii în utilizare, ceea ce s-ar intampla dacă s-ar achiziționa un singur produs... toate aplicațiile.

"Autoritatea contractanta este cea care isi cunoste si isi determina cel mai bine necesitățile în vederea încheierii contractului de achiziție publica, nefiind obligata sa dovedeasca, cu ocazia întocmirii caietului de sarcini toate aspectele care justifica impunerea

unor caracteristici tehnice... a anticipa o critica a celor interesati sa participe la procedura" Curtea de... Ploiești Secția a II a civila, de contencios administrativ si fiscal in ședința nr... din....

In același sens (in care stabilirea unui mecanism de acțiune... are caracter restrictiv) s-a pronunțat și CNSC după consultarea cu.... 610/C5/... Data:...

Astfel, ni ci o dispoziție legală... permite Consiliului schimbarea necesității obiective a autorității, clar exprimată în conținutul caietului de sarcini: dezinfectant de nivel înalt... suprafețe critice, cu toxicitate redusă, pediatrie, pneumoftiziologie, bloc..., ATI, indicarea mecanismului oxidativ fiind o simplă informare, fără caracter restrictiv, atât timp cât în registrul național al produselor biocide există sute de produse pe bază de peroxizi, concurența fiind suficientă. De altfel, trimiterea la o substanță... reprezintă o restricționare nejustificată, în acest sens, practica ultimilor ani tinzând spre unificare: necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță/calitate, precum și caracteristicile tehnice impuse... acestea sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității [art. 2 din HG nr. 395/2016]. Legislația achizițiilor publice cuprinde reglementări detaliate, care pornesc de la dreptul autorității contractante de a își asigura... intermediul achiziției, propriile necesități, pe care autoritatea este suverană a le stabili și în funcție de care impune anumite specificații, independent de eventuala opoziție a operatorilor economici. Specificațiile tehnice sunt definite de Legea nr. 98/2016 ca fiind „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. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, „ caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante "... - Curtea de... Ploiești, Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, în sentința nr.... din....

Așadar, achiziționarea unui produs care are capacitatea de curățare și dezinfecție... mecanism oxidativ... este contrară OMS nr.... Drept urmare, Consiliul... poate valida susținerea contestatorului că... are intenția să restricționeze participarea la procedură a altor substanțe, ci are în vedere că necesitatea autorității este clar exprimată în ansamblul specificațiilor solicitate.

Si... DECIZIA 1896/C71593/... din... CNSC menține aceeași soluție din care rezulta ca stabilirea unui mecanism de acțiune... are caracter restrictive: "în ceea ce privește solicitarea contestatoarei..., de la pct....., din contestație, de obligare a autorității contractante la eliminarea cerinței "Să aibă acțiune... toxicitate celulară", Consiliul a reținut că... contestație s-au susținut următoarele: "Prevederile... stabilesc vreun anume mecanism chimic de realizare a EFICACITĂȚII produsului solicitat. Deci, sub aspect legal, cerința... are temei. Cerința apare și ca inutilă - un produs autorizat... realizarea dezinfecției INSTRUMENTARULUI... poate fi eliminat din procedura de atribuire... că îndeplinește scopul autorizării într- un anume mod, altul decât cel dorit de AC.

Așa încât... instituirea acestei cerințe, AC încalcă (și aici) principiile non- discriminării și tratamentului egal (art.2 (2) L.nr....), precum și pe cele ale art.16 (2) L.nr.... punctul de vedere, autoritatea contractantă a adus în acest sens următoarele precizări: "... După natura substanțelor chimice care intră în compoziția unui dezinfectant aceștia se împart, în funcție de modul de acțiune, în dezinfectanți care acționează... toxicitate celulară și dezinfectanți care acționează... oxidare celulară. Dezinfectanții care acționează... toxicitate celulară conțin substanțe active care bloc...ă sinteza proteică la nivel citoplasmatic, precum și proteinele responsabile de replicarea ADN-ului sau ARN-ului microorganismelor respective. Dezinfectanții care acționează... oxidare celulară conțin substanțe active care oxidează conținutul citoplasmatic inhibând sinteza proteică, dezmembrând și acizii nucleici purtători ai informațiilor genetice.

Fiecare mecanism de acțiune este specific unui anumit nivel de dezinfecție (toxicitate celulară - nivel scăzut și mediu și oxidare celulară - nivel înalt).

In acest sens subscrisa a solicitat... acest lot mecanism de acțiune... toxicitate celulară iar... dezinfectantul de nivel înalt loturile 5 și 8 mecanism de acțiune... oxidare celulară.

Cerința... este deci una restrictivă ofertanții având posibilitatea să ofere produse care acționează... oxidare celulară la loturile unde se cere astfel.

In același sens (în care stabilirea unui mecanism de acțiune... are caracter restrictiv) s-a pronunțat și CNSC după consultarea cu Ministerul Sănătății... Decizia nr. 610/C5/90, 92 Data:....

Astfel, nicio dispoziție legală... permite Consiliului schimbarea necesității obiective a autorității, clar exprimată în conținutul caietului de sarcini: dezinfectant de nivel înalt... suprafețe critice, cu toxicitate redusă, pediatrie, pneumoftiziologie, bloc..., ATI, indicarea mecanismului oxidativ fiind o simplă informare, far a caracter restrictiv, atât timp cât în registrul național al produselor biocide exista sute de produse pe baza de peroxizi, concurența fiind suficientă. De altfel, trimiterea la o substanță... reprezintă o restricționare nejustificată, în acest sens, practica ultimilor ani tinzând spre unificare: necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță/calitate, precum și caracteristicile tehnice impuse... acestea sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității [art. 2 din HG nr. 395/2016]. Legislația achizițiilor publice cuprinde reglementări detaliate, care pornesc de la dreptul autorității contractante de a își asigura... intermediul achiziției, propriile necesități, pe care autoritatea este suverană a le stabili și în funcție de care impune anumite specificații, independent de eventuala opoziție a operatorilor economici. Specificațiile tehnice sunt definite de Legea nr. 98/2016 ca fiind „cerințe, prescripții, caracteristici de natura tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante "...", Institutul arată că fiecare produs biocid autorizat are consemnat în aviz substanța activă, spectrul biocid, precum concentrațiile eficiente asupra microorganismelor, ceea ce permite orientarea în alegerea produsului biocid considerat cel mai potrivit situației punctuale a... / unității contractante. Totodată fișa cu date de securitate de care se ține cont în eliberarea avizului, prezintă date privind toxicitatea, mutagenitatea, toxicitatea pe reproducere carcinogenicitatea, ale produsului, ceea ce permite orientarea și alegerea produsului cel mai potrivit... specificul... și siguranței pacientului a personalului medico- sanitar de îngrijire (de ex. pediatrie, boli pulmonare etc.)

Așadar, față de cele reținute, având în vedere atât explicațiile aduse de autoritatea contractantă, cât și cele din adresa nr..... emisă de... Național..., Consiliul consideră că un produs care are capacitatea de curățare și dezinfecție... mecanism de toxicitate celulară, astfel cum s-a solicitat în caietul de sarcini... produsul de la lotul 3... este contrar OMS nr..... în același sens, Consiliul s-a pronunțat și... decizia nr. 610/C5/90, 92 din data de..., menținută de..., Secția Contencios administrativ și fiscal... decizia nr. 230/2025 din... (dosar nr....). Plângerea formulată împotriva deciziei Consiliului a fost admisă cu referire la un alt aspect, menținând celelalte dispoziții ale deciziei, printre care și cele privind aspectul în discuție.

Drept urmare, Consiliul va respinge, ca nefondată, solicitarea contestatoarei de eliminare a cerinței "Să aibă acțiune... toxicitate celulară".

Există deja cristalizată o practică a instanțelor constând în menținerea cerinței acționării... toxicitate celulară, practică pe care Consiliul este nevoit să o urmeze, instanțele asigurând controlul judecătoresc. Spre pildă, în aceeași decizie civilă nr.... din... a Curții de..., invocată mai sus, instanța a raționat:

Cu privire la solicitarea petentei de eliminare din cuprinsul caietului de sarcini a cerinței ca... Dezinfectant detergent concentrat de nivel scăzut lichid... suprafețe și... - Produs biocid din cadrul Lotului 1 să fie oferite doar produse care acționează... „toxicitate celulară” (pct. 1.c din plângere), Curtea constată că sunt neîntemeiate criticile petentei în condițiile în care documentația de atribuire stabilește, în mod clar, că dezinfectantul în discuție este de nivel scăzut, nefiind folosit... suprafețe critice, în secții de risc.

Deși petenta a susținut că potrivit prevederilor art. 18 din Anexa 1 la O.M.S. nr....: „Criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor sunt următoarele: a) spectrul de activitate adaptat obiectivelor fixate; b) timpul de acțiune; c) în funcție de secția/compartimentul din unitatea sanitară în care sunt utilizate, dezinfectantele trebuie să aibă eficiență și în prezența substanțelor interferențe: sânge, puroi, vomă, diaree, apă dură, materii organice; d) compatibilitatea cu materialele pe care se vor utiliza; e) gradul de pericolozitate (foarte toxic, toxic, nociv, coroziv, iritant, oxidant, foarte inflamabil și inflamabil)... personal și pacienți; f) să fie ușor de utilizat; g) să fie stabile în timp; h) natura suportului care urmează să fie tratat; i)

riscul de a fi inactivat de diferite substanțe sau condiții de mediu, așa cum este prevăzut în fișa tehnică a produsului”, iar mecanismul de acțiune al produselor dezinfectante (... toxicitate sau oxidare celulară)... este un criteriu legal... alegerea acestora, Curtea precizează că între dezinfectanții... toxicitate celulară și dezinfectanții... oxidare celulară există diferențe ce constau... doar în modul de acțiune chimică, ci și spectrul de activitate, timpul de acțiune, dezinfectanții... oxidare celulară având o acțiune rapidă, spectru larg, însă putând fi corozivi... metale și iritanți... țesuturile umane, în timp ce dezinfectanții... toxicitate celulară pot avea un spectru mai îngust și acțiune mai lentă, fiind mai puțin corozivi. Așadar, Curtea reține că autoritatea a respectat inclusiv criteriile reglementate de art. 18 din Anexa 1 la O.M.S. nr.... în condițiile în care documentația de atribuire stabilește, în mod clar, că dezinfectantul în discuție este de nivel scăzut, nefiind folosit... suprafețe critice, în secții de risc.

Or, cenzurarea sau modificarea performanțelor ori caracteristicilor tehnice impuse de autoritatea contractantă pot face obiectul contestației de către operatorii economici interesați în situația încălcării de către autoritate a ipotezei art. 155 alin. (6) și cea a art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice, cu modificările și completările ulterioare, ceea ce... s-a dovedit în speță. De asemenea... s-a dovedit că autoritatea contractantă... ar fi respectat principiul proporționalității statuat în art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, înțeles ca asigurare a corelației dintre necesitatea autorității contractante și obiectul contractului de achiziție...u alte principii prevăzute de actul normativ susmenționat.

Faptul că autoritatea contractantă dorește achiziționarea unor produse în funcție de necesitățile obiective și prioritățile sale... este de natură a aduce atingere textelor legale evocate, în același sens fiind și punctul de vedere al... nr.... redat de Consiliu, potrivit căruia, raportat la dreptul... de alege specificațiile tehnice în funcție de propriile necesități, Institutul a arătat că „fiecare produs biocid autorizat are consemnat în aviz substanța activă, spectrul biocid, precum concentrațiile eficiente asupra microorganismelor, ceea ce permite orientarea în alegerea produsului biocid considerat cel mai potrivit situației punctuale a... / unității contractante.

Așadar, contrar susținerilor petentei, impunerea caracteristicilor produselor... are ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici și restricționarea participării la procedură a altor substanțe, ci are în vedere necesitatea autorității care este clar exprimată în ansamblul specificațiilor solicitate.

Asupra pct.....c din contestație - obligarea autorității să accepte... doar dezinfectanți concentrați lichizi, ci și sub formă de pulbere concentrată, autoritatea este refractară și se apără invocând, în esență, că urmărește un timp de preparare redus și evitarea eventualelor reziduuri sau urme albe:

... lotul în discuție s-a impus forma lichidă întrucât timpul de preparare a soluției de lucru este semnificativ redus comparativ cu produsele solide/pulbere. Necesitatea autorității contractante este aceea de a asigura o pregătire rapidă a soluției de utilizare, fără a fi necesar un timp suplimentar... dizolvarea completă a pulberii, etapă specifică produselor solide. Această cerință răspunde unei nevoi operaționale reale, determinate de ritmul activităților desfășurate.

Menționăm că, acolo unde specificul utilizării permite un timp de preparare mai îndelungat, respectiv în cazul dezinfectantului de nivel înalt, autoritatea contractantă a solicitat în mod expres produs solid/pulbere.... urmare, opțiunea... forma lichidă în cadrul prezentului lot... este una arbitrară, ci este fundamentată pe particularitățile concrete ale utilizării fiecărui tip de produs.

Totodată, având în vedere faptul că produsul urmează a fi utilizat în bloc..., s-a avut în vedere și evitarea oricărui risc estetic sau funcțional generat de produsele solide/pulbere, care pot lăsa reziduuri sau urme albe după utilizare.

Față de absența oricăror date științifice comparative concrete, care să probeze avantajele pe care le invocă autoritatea în argumentația sa, Consiliul... o poate accepta drept validă, *eo ipso*.... se demonstrează nicăieri că ar exista diferențe semnificative de timp în privința dizolvării

și nici că pulberile, spre deosebire de lichide... sunt complet dizolvabile și că ar lăsa urme.

Dacă produsul solid (pulbere) ajunge să fie utilizat în formă lichidă, atunci... se justifică excepția pe care o introduce autoritatea, vădit contrară art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, conform căruia specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și... trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici. Contrar art. 10 alin. (1), art. 14 alin. (2) și art. 249 C. proc. civ., care impun părților să argumenteze și să susțină cu mijloace de probă cele ce afirmă în fața Consiliului... de... reușește să probeze comparativ ușurința de preparare a concentratelor lichide, în raport cu cele solide, astfel încât să impiețeze utilizarea celor din urmă în cadrul.... Acestea pot avea avantaje majore față de acelea lichide, inclusiv pe latura neinflamării, depozitării, valabilității extinse, scurgerii, până la proba contrară.

Consiliul apreciază că respectiva cerință îngrădește participarea la achiziție a operatorilor economici furnizori de produse dezinfectante care, deși... sunt în forma pretinsă și nici „ușor” sau „rapid” (termeni imprecisi și interpretabili, sursă de evaluări eronate) de condiționat, corespund utilității urmărite de autoritate.

Astfel fiind... urmează să accepte și concentrate în stare de pulbere, dizolvabile în lichid. De bună seamă că rămân valabile prevederile art. 212 alin. (1) lit. d) din Legea nr. 98/2016, autoritatea având obligația de a anula procedura de atribuire a acordului-cadru... loturile în cauză, în ipoteza în care *„Consiliul... de Soluționare a Contestațiilor sau instanța de judecată dispune modificarea/eliminarea unor specificații tehnice/cerințe din caietul de sarcini ori din alte documente emise în legătură cu procedura de atribuire astfel încât... mai poate fi atins în mod corespunzător scopul achiziției, iar autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri de remediere, fără ca acestea să afecteze principiile achizițiilor publice reglementate la art. 2 alin. (2)”*.

Forul administrativ de jurisdicție apreciază că relevante sunt caracteristicile tehnice de performanță pe care trebuie să le asigure dezinfectanții, nicidecum condiționarea lor lichidă ori solidă. Cu alte cuvinte, accentul trebuie pus pe scopul/efectul urmărit de autoritate, iar... pe mijloacele... care este atins respectivul scop/efect, care poate consta într-un anumit interval de timp... dizolvare în soluție de lucru, procentaj de dizolvare, absența reziduurilor/urmelor, sens în care... poate reformula cerința tehnică în discuție, eliminând condiționarea lichidă și adăugând, eventual, parametri tehnici obiectivi și verificabili pe care îi urmărește autoritatea, astfel încât să fie permis accesul la licitație cu produse ce respectă acești parametri, indiferent de tipul de concentrat (lichid ori solid).

Aplicarea raționamentului poate fi extins și față de dezinfectantul de la pct...., impus a fi..., întrucât... este relevantă, din perspectiva scopului urmărit de autoritate, încadrarea dezinfectantului în categoria biocidelor sau a dispozitivelor.

Evident, Consiliu... poate limita tipul produsului la..., întrucât s-ar restricționa nejustificat competiția, pe piață existând autorizate inclusiv produse dezinfectante biocide. Reciproca este deplin valabilă. Prezentarea de către ofertanți a unui document legal care le dă dreptul de a comercializa dezinfectantul, echivalent autorizației de punere pe piață în România/avizului sanitar... este de natură să prejudicieze autoritatea contractantă, ci, dimpotrivă, să impulsioneze deschiderea competiției și obținerea unor prețuri mai avantajoase. Scopul legislației în materie este de a asigura accesul cât mai multor operatori economici la procedurile de atribuire, de promovare a concurenței între aceștia și de garantare a tratamentului egal și nediscriminatoriu.

În contextul în care produsul ofertat acoperă tot spectrul de efecte dorite de autoritatea achiziitoare, discriminarea între cele autorizate ca biocide și cele notificate ca... ori autorizate atât ca biocide, cât și ca... se justifică, trebuind acceptate toate. Cu alte cuvinte, Consiliul... îi poate impune autorității să accepte dispozitivele... în locul produselor biocide ori viceversa sau produse atât biocide, cât și..., ci să permită ofertarea tuturor formelor de dezinfectanți autorizați legal... a fi puși pe piață (și corespund scopului declarat al...), după cum fiecare furnizor și-a înregistrat propriul produs și îl comercializează în mod legal pe teritoriul României.

Altfel spus, dacă un biocid este autorizat... dezinfecția aparaturii, câtă vreme autorizația/avizul BIO... este anulată/anulat, el trebuie acceptat la licitație în baza respectivei autorizări legale, deci fără a i se pretinde ofertantului dubla autorizare, ca biocid și ca.... Raționamentul este valid și... dezinfectanții... suprafețe notificați legal doar ca..., care de asemenea... trebuie dublu-autorizați... a fi admiși la licitație.

Potrivit art. 6 alin. (3) din Ordinul... sănătății nr...., la achiziția produselor biocide, încadrate ca..., utilizate de unitățile sanitare publice și private, condiția obligatorie în vederea achiziției este ca furnizorii acestora să pună la dispoziție:

a) declarație de conformitate CE în conformitate cu Directiva 93/42/CEE a Consiliului din 14 iunie... privind dispozitivele..., transpusă... nr. 54/... privind condițiile introducerii pe piață a dispozitivelor..., cu modificările ulterioare, sau declarație de conformitate UE în conformitate cu Regulamentul (UE).../745 al... și al Consiliului din 5 aprilie... privind dispozitivele..., de modificare a Directivei.../83/CE, a Regulamentului (CE) nr.... și a Regulamentului (CE) nr.... și de abrogare a Directivelor 90/385/CEE și 93/42/CEE ale Consiliului;

b) certificatul sau certificatele de conformitate emise de organismul notificat implicat în evaluarea conformității... dispozitivul..., la care se face referire în declarațiile prevăzute la lit. a);

c) recomandările producătorului cu privire la eficacitatea produsului și indicațiile de utilizare.

Normele tehnice privind curățarea, dezinfectia și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, prevăzute în anexa nr... la ordinul antementionat, prevăd textual că dezinfectia... mijloace chimice se realizează... utilizarea produselor de dezinfecție avizate/autorizate ca biocide sau notificate ca... clasa II a și II b, conform prevederilor legale în vigoare, și care se utilizează... suprafețe, obiecte, care necesită dezinfecție..., chirurgical, stomatologic, aparatură medicală..., material moale. Aceleași norme recunosc expres, la art. 9, că produsele biocide pot fi utilizate... doar... dezinfectia suprafețelor, ci și a dispozitivelor...

Cerința încadrării dezinfectantului doar ca... introduce un obstacol nejustificat... comercianții ale căror produse dezinfectante sunt autorizate ca biocide, context în care critica reclamantei urmează a fi admisă, iar... să suprima cerința „...”... dezinfectantului de la pct.....

Vizavi de excluderea din compoziția dezinfectantului a peroxidului de hidrogen, autoritatea se apără invocând o serie de generalități, de asemenea neprobate cu date științifice ori cu alte mijloace de probă. Apărările pe bază de „impresii” subiective... pot fi acceptate... eliminarea accesului la competiție a niciunei categorii de dezinfectanți, sens în care urmează a fi eliminată excluderea dezinfectanților cu peroxid de hidrogen.... de... o să prezinte date științifice și mijloace de probă determinante, dezbaterile se va purta în alte condiții.

La modul cum este redactat în prezent caietul de sarcini, interdicția de a conține peroxizi se vădește a fi discreționară și nelegală, aducând atingere prevederilor art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, conform cărora specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și... trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.

Într-adevăr, după cum a statuat și..., Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia civilă nr... din 11 decembrie..., raportat la nevoile sale, autoritatea este singura în măsură să decidă asupra acestora și asupra modalității de satisfacere a lor, însă această decizie... trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate, de natură a restrânge concurența între agenții economici, întrucât s-ar aduce atingere principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție... - nediscriminarea și tratamentul egal.

Întrucât autoritatea cumpărătoare... a prezentat niciun argument concret și relevant și, cu atât mai puțin, documente care să îi acorde dreptul de a interzice participarea furnizorilor ale căror produse dezinfectante conțin peroxizi între substanțele active și care acoperă

gama de efecte pe care le urmărește autoritatea... cerința în dezbatere autoritatea a încălcat și prescripțiile art. 2 alin. (2) lit. a) și b) din legea achizițiilor publice. Reiterăm, scopul legislației privind achizițiile publice este de promovare a concurenței între operatorii economici, inclusiv... eliminarea obstacolelor nejustificate, cum este cerința expusă în cauza de față. A fost restrâns în acest fel numărul... economici care pot participa la procedură. Din perspectiva legii privind achizițiile publice... nediscriminare se înțelege asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței reale... ca oricare operator economic, indiferent de naționalitate, să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șansa de a deveni contractant, iar... tratament egal se înțelege stabilirea și aplicarea, oricând pe parcursul procedurii de atribuire, de reguli, cerințe și criterii identice... toți operatorii economici, astfel încât aceștia să beneficieze de șanse egale de a deveni contractanți.

Neacceptarea dezinfecanților cu alte substanțe active recunoscute și avizate... utilizare în unitățile spitalicești reprezintă, în mod evident, un obstacol nejustificat, în cauza de față. În contextul în care conformitatea tehnică și calitatea dezinfecantului... este legată în mod implicit de o anumită substanță activă, Consiliul determină că autoritatea contractantă trebuie să remedieze cerința, în sensul eliminării obligației ca produsul dezinfecant să... conțină peroxizi de hidrogen. Dacă dorește anumiți parametri de calitate și neutralitate față de anumite materiale, autoritatea are la îndemână definirea lor expresă în caietul de sarcini, indiferent de substanța activă conținută de dezinfecant.

Nici solicitarea de eliminare a cerinței pH 7±... a fost acceptată de autoritate, rămânând în sarcina Consiliului să impună eliminarea ei... considerentele deja expuse, adaptate. PH-ul poate reprezenta un mijloc... atingerea unui anumit scop... un scop în sine. Dacă specialiștii... de... urmăresc atingerea scopului asigurării „compatibilității maxime cu o gamă largă de materiale”, respectivii specialiști trebuie să conceapă o cerință vizând compatibilitatea (evident, presupunând că dispun de informații tehnico-științifice obiective de cuantificare a compatibilității)... pH-ul.

În ceea ce privește cerința testării dezinfecantului de la pct.... în condiții de murdărie, potrivit EN..., Consiliul a avut prilejul să o examineze, stabilind că este legală, concluzie valabilă și în cauza de față, considerentele deciziei nr.... asupra unei contestații formulate chiar de... fiind însușite în acord cu art. 431 alin. (2) C. proc. civ.:

Referitor la criticile cu privire la solicitarea autorității contractante a condițiilor de murdărie... produsul dezinfecant de nivel înalt gata preparat... dezinfecția suprafețelor pe cale aeriană (... nebulizare) - produs biocid, Consiliul reține următoarele:

În cadrul caietului de sarcini autoritatea contractantă a menționat următoarele specificații tehnice:

„POZ..... - DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT... SUPRAFEȚELOR PE CALE AERIANA (... NEBULIZARE) -...

Spectrul de activitate conform:

Bactericida: EN... - condiții de murdărie,

Levuricida: EN... (Candida albicans) - condiții de murdărie,
Fungicida: EN... (Aspergillus brasiliensis+Candida albicans) - condiții de murdărie,
Mycobactericida: EN... (M. Terraе, M. Avium) - condiții de murdărie, Virucida: EN... (Adenovirus...) - condiții de murdărie, Sporicida: EN... (B. subtilis, C.difficile) - condiții de murdărie”.

Contestatorul solicită eliminarea specificației tehnice ca dezinfectantul să fie testat în condiții de murdărie potrivit standardului EN... deoarece această testare este una opțională și... este o cerință minimă de conformitate.

În cadrul standardului EN17...2 la Anexa C (normativ) Interfering substance - Table C.1 - Conditions for products - Conditions for products used in... area este menționată testarea opțională „Dirty conditions (bovine albumin and blood)”.

Această testare opțională în condiții de murdărie este recunoscută și de către contestator în cadrul contestației, însă acesta alege să citeze reglementarea din standardul EN14885 și... cea din standardul EN17...2, implicabilă zonei „food, industrial, domestic and institutional areas” și... zonei....

În justificarea impunerii acestei testări opționale, autoritatea contractantă precizează că este „esențială testarea în condiții de murdărie (cu încărcătură organică) deoarece procedura de dezinfecție vizează atât suprafețele expuse vizibile, care pot fi curățate temeinic în prealabil cât și suprafețele neexpuse, greu accesibile (suprafețele din spatele mobilierului, de sub mobilier, spații înguste, colțuri ascunse, micro nișe greu accesibile) care au regim special de tratare tocmai din cauza ca sunt greu accesibile, curățarea manuală neasigurând întotdeauna îndepărtarea complete a murdăriei mai ales în aceste zone. Cerința este deci o necesitate a subscrisei... reducerea la maximum a riscurilor mai ales ca acest tip de dezinfecție vizează inclusiv sălile de operație, ATI, zone cu risc septic și încărcătură organică mare, testarea produsului în condițiile cele mai defavorabile reprezentând o garanție a protecției eficiente a personalului și pacienților implicați, protecție care este în sarcina și răspunderea noastră exclusivă”.

În raport de necesitatea autorității contractante, Consiliul reține că impunerea acestei testări suplimentare este deplin justificată și... are rolul de a impune restricții, criticile urmând a fi respinse ca nefondate.

Desigur, în completarea acestor considerente anterioare ale Consiliului vin cele regăsite în decizia civilă nr.... din... a Curții de..., notată mai sus:

Cu privire la solicitarea petentei de eliminare a cerinței referitoare la testarea conform EN... în condiții de murdărie... produsul dezinfectant de nivel înalt gata preparat... dezinfecția suprafețelor pe cale aeriană (... nebulizare) - produs biocid (punctul 1.f din plângere), Curtea reține că în justificarea impunerii acestei testări opționale, autoritatea contractantă a precizat că este „esențială testarea în condiții de murdărie (cu încărcătură organică) deoarece procedura de dezinfecție vizează atât suprafețele expuse vizibile, care pot fi curățate temeinic în prealabil cât și suprafețele neexpuse, greu accesibile (suprafețele din spatele mobilierului, de sub mobilier, spații înguste, colțuri ascunse, micro nișe greu accesibile) care au regim special de tratare tocmai din cauza ca sunt greu accesibile, curățarea manuală neasigurând întotdeauna îndepărtarea complete a murdăriei mai ales în aceste zone. Cerința este deci o necesitate a subscrisei... reducerea la maximum a riscurilor mai ales ca acest tip de dezinfecție vizează inclusiv sălile de operație, ATI, zone cu risc septic și încărcătură organică mare, testarea produsului în condițiile cele mai defavorabile reprezentând o garanție a protecției eficiente a personalului și pacienților implicați, protecție care este în sarcina și răspunderea noastră exclusivă”.

Față de cele anterior expuse, Curtea consideră relevante considerentele hotărârii Curții de Justiție a... pronunțată la 25 octombrie... în cauza C-413/17, în procedura inițiată de „...” UAB cu participarea... poliklinika VŠĮ, în ale cărei considerente s-a arătat că:

„41 De asemenea, este important ca gradul de detaliere a specificațiilor tehnice să respecte principiul proporționalității, ceea ce implică în special o analiză a aspectului dacă acest grad de detaliere este necesar în vederea realizării obiectivelor urmărite.

42 În aceste condiții, trebuie arătat că principiul proporționalității se aplică în mod special în domeniul sensibil al sănătății publice. Astfel, rezultă dintr-o jurisprudență constantă a Curții că... aprecierea respectării de către un stat membru a principiului proporționalității în

acest domeniu, trebuie să se țină seama de faptul că sănătatea și viața persoanelor ocupă primul loc între bunurile și interesele protejate de... și că revine statelor membre sarcina de a decide cu privire la nivelul la care înțeleg să asigure protecția sănătății publice, precum și cu privire la modul în care acest nivel trebuie atins. Întrucât nivelul menționat poate varia de la un stat membru la altul, este necesar să se recunoască statelor membre o marjă de apreciere (... din 8 iunie..., Medisanus, C-296/15, EU: C:....: 431, punctul 82 și jurisprudența citată)."

Raportat la justificarea autorității contractante și la realitatea existentă în mediul spitalicesc, Curtea constată că autoritatea contractantă a justificat în mod real de ce este necesar ca produsele destinate dezinfecției pe cale aeriană a suprafețelor să fie testate conform EN... în condiții de murdărie, în condițiile în care protocoalele de curățenie sunt obligatorii înainte de nebulizare, neputând fi reținută susținerea petentei că solicitarea de testare în „condiții de murdărie”... un sistem care se aplică doar pe suprafețe curățate este o contradicție tehnică, impunând o sarcină tehnică ce... are corespondent în realitatea procedurilor clinice obligatorii din spitale. Astfel, contrar susținerilor petentei, raportat la dispozițiile art. 20 alin. (10) din H.G. nr. 395/2016, Curtea constată că autoritatea contractantă a urmărit descrierea produselor solicitate astfel încât să corespundă necesităților sale, respectiv a urmărit achiziționarea unor produse cu un nivel înalt calitativ, tehnic și de performanță, iar impunerea caracteristicilor produselor... are ca efect nerespectarea prevederilor legale sau introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici și nici... are ca efect favorizarea sau eliminarea participării la procedura de atribuire a anumitor operatori economici sau a anumitor produse.

Din moment ce dispunea de o soluție definitivă a instanței de control judecătoresc, insistența... în obținerea eliminării cerinței în discuție... poate fi explicată decât... reaua-credință a contestatoarei.

La lotul 2, se va elimina cerința ca dezinfectanții să fie doar..., considerentele de la pag. 19-20 de mai sus fiind deopotrivă aplicabile și compliante deciziei nr.... din..., cod ReJust 3ge969ge2, a Curții de..., Secția de contencios administrativ și fiscal, invocată de contestatoare. În definitiv, produsul dezinfectant este același și efectele lui sunt aceleași, indiferent că a fost avizat ca biocid sau că a fost notificat ca..., aspecte formale ce... influențează cu nimic proprietățile respectivului dezinfectant, acceptat legal... comercializare și utilizare în unitățile spitalicești.

Critica de la pct.....a este nefondată și respinsă, ca atare, fiind incident raționamentul Curții de..., Secția contencios administrativ și fiscal, exprimat în decizia civilă nr.... din..., cod ReJust ggd55262e, dosar nr...., în care petentă a fost aceeași...:

Referitor la punctul... din plângere... care petenta... solicită modificarea obiectului achiziției din „...”, că... considerentele expuse în Decizia nr.... din data de..., în mod corect a reținut completul investit cu soluționarea contestației din cadrul Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor faptul că, legislația achizițiilor publice... interzice autorității contractante achiziționarea unui anumit tip de detergent / dezinfectant, care să diminueze cât mai mult riscul de contaminare în mediul spitalicesc, oportunitatea achiziționării fiind lăsată la libera apreciere a acesteia, ținând cont de limitele legale.

Altfel spus, stabilirea obiectului achiziției este în sarcina și răspunderea exclusivă a autorității contractante care își cunoaște cel mai bine propriile necesități și... în sarcina ofertanților, în funcție de stocurile de produse deținute de aceștia.

... plângerea adresată instanței, societatea petentă... invocă prevederi din cuprinsul OMS 1761/... care prezintă, în mod distinct etapele de curățenie și de dezinfecție, însă, după cum în mod corect a reținut și Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor, aceste prevederi... interzic ca cele două operațiuni să se realizeze... imersia instrumentarului într-o soluție care să asigure atât curățarea cât și dezinfecția, nefiind practic interzisă achiziționarea

unui produs cu dublă destinație (detergent care prezintă și acțiune dezinfectantă, ori dezinfectant care are și acțiune de curățare).

Mai mult... este interzisă nici folosirea aceluiași produs în mai multe etape (precurățare, curățare, dezinfecție de nivel scăzut - intermediar - înalt, sterilizare), motiv... care criticile petentei sunt lipsite de suport legal.

Nefondată este și critica de la pct.....b, vizând testarea puterii de curățare, apărările autorității fiind... doar detaliate, ci și pertinente, concludente și în acord cu decizia civilă nr.... din... a Curții de... Cluj, Secția a III-a contencios administrativ și fiscal, cod ReJust g828d7232:

Cu privire la cea de-a doua critică adusă modului de întocmire a documentației cu privire la acest lot, respectiv cea referitoare la respingerea solicitării de eliminare a cerinței ca produsul oferat... acest lot: "să aibă testată puterea de curățare, să aibă putere mare de curățare și degresare", Curtea o apreciază ca neîntemeiată.

În soluționarea acestei solicitări, Consiliul a reținut faptul că autoritatea contractantă explică pertinent și concludent în cadrul documentației de atribuire ce înseamnă operațiunea de degresare, respectiv îndepărtarea petelor de grăsime de pe suprafața unor obiecte (metalice)... diverse procedee chimice - în aceste condiții instrumentarului și echipamentele murdărite excesiv cu sânge, spută, materii fecale sau alte fluide biologice trebuie supus procedurii de curățare și degresare imediat ce au fost utilizate... evitarea formării biofilmului așa cum indică art. 37 (2) din Ordinul 1761/... actualizat, biofilm care la rândul său este foarte rezistent la unele substanțe biocide, necesitând o procedură de decontaminare înainte de a fi curățat și dezinfectat, decontaminare care potrivit art. 1 din Ordinul nr.... actualizat, presupune neutralizare/îndepărtare a unor substanțe periculoase inclusiv a încărcăturii microbiene de pe un obiect sau o suprafață.

Față de cele reținute de Consiliu, petenta arată că a criticat la acest punct inclusiv specificația conform căreia produsul oferat la acest lot trebuie să aibă testată puterea de curățare, precizând că nicăieri în cuprinsul vreunui act normativ... se prevede că produsele destinate curățării ar trebui să demonstreze în vreun fel anume puterea lor de curățare, neexistând vreo modalitate obiectivă sau vreun test standardizat în această materie, sens în care formularea criticată... este doar ambiguă, ci chiar nelegală. Mai arată faptul că, capacitatea unui detergent de a curăța este dată de substanțele din compoziția acestuia - în cazul de față, de concentrația enzimatică - care trebuie să reiasă cu exactitate din fișa cu date de Securitate, în concordanță cu informațiile înscrise pe etichetă, singurul mod în care se poate demonstra componența enzimatică ce este caracteristică unui produs destinat curățării instrumentarului.

Având în vedere explicațiile furnizate de autoritatea contractantă, precum și instrumentarul asupra căruia se dorește a fi utilizat produsul aferent acestui lot, Curtea apreciază că solicitarea din documentația de atribuire corespunde cerințelor autorității contractante, aceasta fiind cea care își asumă riscul folosirii produsului achiziționat în scopul... care a fost achiziționat.... urmare precauția autorității contractante este justificată, produsul care poate răspunde nevoilor acesteia fiind necesar să aibă o putere mare de curățare și degresare.

Legat de toxicitatea celulară, pct.....c, rămân valabile cele expuse la pag. 13-17 de mai sus, critica fiind neîntemeiată.

În schimb, se admite solicitarea de eliminare din caietul de sarcini a specificației referitoare la prezența în compoziția chimică a surfactanților non-ionici și a enzimelor... produsul de la pct.... - „dezinfectant detergent concentrat de nivel mediu... (...)”, fiind preluată, mutatis mutandis, argumentația Consiliului legată de excluderea peroxizilor din compoziția dezinfectantului de la pct..... Totodată, față de asumarea autorității de a aduce măsuri de remediere, Consiliul trasează autorității sarcinile adoptării și publicării lor.

Vizavi de criticile de la pct.....a, ele sunt nefondate, autoritatea explicând plauzibil necesitatea timpilor diferiți de acțiune. Pe de altă parte... a relevat în ce constă restricționarea participării sale la licitație... actuala redactare permisivă a caietului de sarcini, ceea ce face ca pretenția sa de uniformizare a timpilor de contact să fie și lipsită de interes procesual, în componenta sa ținând de vătămare, în lumina art. 3 alin. (1) lit. f) din Legea nr. 101/2016:

f) persoană care se consideră **vătămată** - orice operator economic care îndeplinește cumulativ următoarele condiții:

(i) are sau a avut un interes în legătură cu o procedură de atribuire; și

(ii) **a suferit, suferă sau riscă să sufere un prejudiciu** ca o consecință a unui act al autorității contractante, de natură să producă efecte juridice, ori ca urmare a nesoluționării în termenul legal a unei cereri privind o procedură de atribuire.

Neexistând vătămare... există nici interes procesual.

Instrumentul legal al contestației este conceput... a înlătura o vătămare a unui drept ori într-un interes legitim propriu al contestatorului - art. 2 alin. (1) din aceeași lege -, nicidecum... a „lovi” în concurenți... a vătămă adversarii... împiedicarea accesului lor la procedura de atribuire, în caz contrar exercitarea dreptului de contestare devenind abuzivă, în sensul art. 15 C. civ.:

Art. 15 - Abuzul de drept

Niciun drept... poate fi exercitat **în scopul de a vătămă sau păgubi pe altul** ori într-un mod excesiv și nerezonabil, contrar bunei-credințe.

După cum s-a arătat mai sus, specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și... trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici - art. 155 alin. (6) din legea achizițiilor publice.

... se plânge și de impunerea stabilității soluției de lucru minimum 14 zile, cerință pe care o consideră contrară... sănătății nr..., afirmație ce... poate fi validată de Consiliu, respectivul ordin neinterzicând un interval al stabilității soluției de lucru adaptat nevoilor particulare ale... beneficiar. Critica se respinge, ca nefondată, soluție îmbrățișată și de... Mureș, Secția a II-a civilă, de contencios administrativ și fiscal, în decizia nr... din..., cod ReJust 59dd74987:

În ceea ce privește modificarea specificației de la pct. 15 în sensul că stabilitatea soluției de lucru să fie de cel puțin 24 de ore, respectiv 30 de cicluri de utilizare, conform dispozițiilor OMS nr..., Consiliul a avut în vedere că modificarea solicitată în baza... nr... are în vedere soluția de lucru în cazul dezinfectiei de nivel înalt... instrumentarul, dispozitivele și echipamentele, or, în speță, produsul este destinat suprafețelor. Totodată, s-a mai reținut că cerința de stabilitate de cel puțin 8 ore, fixată de unitatea spitalicească... îi cauzează reclamantei nicio vătămare, ea putând participa nestingherită la licitație... ofertarea unui produs cu o perioadă mai mare.

În plângere, petenta a menționat că în sprijinul cererii sale că, Consiliul pierde din vedere este faptul că produsul dezinfectant de nivel înalt... suprafețe critice solicitat în cadrul Lotului 3 urmează a fi utilizat inclusiv... dezinfecția dispozitivelor...

Curtea va menține soluția de respingere a contestației pe acest aspect, observând că potrivit normei a cărei nesocotire se invocă, art. 21 alin. 1 din Ordinul nr... „Soluția chimică utilizată... dezinfecția de nivel înalt se va folosi maximum 24 de ore sau 30 de cicluri”. După cum rezultă din textul citat, acesta reglementează durata maximă de utilizare a produsului,

cerință care... este avută în vedere de specificația criticată de la pct. 15, care are în vedere durată minimă de stabilitate a produsului.... urmare, este evident că... poate fi identificată nicio contradicție între cerința din Ordinul nr.... și specificația tehnică din caietul de sarcini.

La pct.....a din contestație... de... i-a răspuns clar contestatoarei, iar din acest răspuns se poate înțelege să standardele necesare autorității le stabilește aceasta... potențialii ofertanți, mai ales dacă... au argumente obiective în acest sens. Consiliul, în respingerea criticii, preia și reiterează spre cunoașterea contestatoarei apărarea autorității:

Contestatoare critica spectrul de acțiune și solicita modificarea acestuia... eliminarea acțiunilor virucid EN... și micobactericid EN....

Și cu aceasta ocazie contestatoarea invoca prevederile EN... (standard nesolicitat în caietul de sarcini) motiv... care va rugăm să respingeți critica.

Subscrisa a menționat spectrul de activitate solicitat fiecărui produs... trimitere expresă la standarde considerate necesare și aplicabile tipului de produs solicitat și timpilor de acțiune... spectrele respective.

Aceasta alegere a avut în vedere caracterul voluntar al standardelor și necesitățile proprii ale subscrisei.

Amintim că stabilirea spectrului de acțiune... produse... încalca prevederile OMS 1761/... în raport de tipul de produs solicitat.

Chiar în cazul în care raportarea s-ar fi făcut la EN... rezulta clar că cerințele propuse... eliminare reprezintă cerințe standard adiționale care pot fi utilizate... demonstrarea eficacității produselor... spălarea.....

Contestatoarea...monstrează deci că cerințele caietului exced cadrul legal motiv... care solicităm respingerea criticii.

Este solicitată și eliminarea testării dermatologice... dezinfectanții de la pct..... și..., solicitare pe care Consiliul o respinge, ca nefondată. Argumentul că biocidele... sunt cosmetice... poate fi validat, astfel cum reiese și din decizia civilă nr. 852 din... a Curții de... București, Secția a X-a contencios administrativ și fiscal și... achiziții publice, cod ReJust 3g4...:

O altă critica a petentei se refera la faptul că produsul oferit de Biostec... îndeplinește cerința... produce iritații la utilizări repetate, să fie specificat factorul de protecție tegumentară, cu prezentarea rapoartelor de testare privind compatibilitatea cutanată... piele normal, inclusiv cea sensibilă, emise de laboratoarele certificate, Curtea considera că fiind neîntemeiată, motivat faptul că în condițiile în care efectele constatate din punct de vedere dermatologic sunt independente de perspectiva de utilizare a produsului, de vreme ce calitățile intrinseci ale acestuia sunt aceleași și dacă este utilizat în scop cosmetic, și dacă sunt utilizate în scop antiseptic.

Curtea reține că protocolul amintit, tratează produsul testat ca fiind un biocid cu efect bactericid (inclusiv tuberculocid și micobactericid), fungicid (inclusiv levuricid) și virucid, întrucât domeniul de aplicare este dezinfecția... și chirurgicală a..., aparținând categoriei „Igiena umană”, produsul având proprietățile unui dezinfectant cu efecte bactericide, fungicide și virucide exprimate. Față de aceste considerente, Curtea va respinge critica formulată de petenta.

... achizitor și-a expus pertinent argumentele... care a impus testarea dermatologică a săpunului, ceea ce... se poate reține în privința condiționării ca dezinfectantul de la pct.... să fie oferit doar sub formă de gel, această condiționare urmând să fie eliminată de către spital.

În decizia sa nr...., asupra unei contestații aparținând..., Consiliul a statuat:

În cadrul caietului de sarcini autoritatea contractantă a stabilit următoarele specificații tehnice:

„DEZINFECTANT... CHIRURGICALA A...

Sa fie sub forma de gel hidroalcoolic... un mai bun control al consumului”

Contestatoarea arată că dorința autorității contractante de a achiziționa un produs sub formă de gel dezinfectant... are nicio bază legală, fiind impusă doar... a limita concurența.... solicită obligarea autorității contractante la admiterea la acest lot și a produselor hidroalcoolice care... se prezintă sub formă de gel.

În anexa nr.... denumită „Procedurile recomandate... dezinfecția..., în funcție de nivelul de risc” la Ordinul nr.... se prevăd la art. 3 următoarele:

„Art. 3. - Procedurile... igiena... sunt:

- a) spălare simplă cu apă și săpun;*
- b) dezinfecție igienică... spălare cu săpun dezinfectant;*
- c) dezinfecție igienică... cu soluție hidroalcoolică;*
- d) dezinfecție chirurgicală... spălare cu apă și săpun chirurgical;*
- e) dezinfecție chirurgicală... cu soluție hidroalcoolică.”*

Consiliul va admite critica, formele de prezentare vâscoase sau lichide fiind acceptate... această categorie de produse, argumentele autorității contractante fiind sumare și neconvingătoare, chiar și gelul prelingându-se de pe mâini.

Decizia Consiliului a fost confirmată... decizia civilă nr.... din... a Curții de..., antemenționată.

Elocvente sunt și deciziile Consiliului invocate de contestatoare la o pagină nenumerotată din contestație, omisiune de natură să îngreuneze orice trimitere precisă.... operațiunea de numerotare a zecilor de pagini, contestatoarea putea apela la specialiști în tehnoredactare.

Dacă autoritatea dorește „o dozare precisă și o distribuire uniformă pe întreaga suprafață a...”, atunci să impună aceste condiții, cu definirea parametrilor obiectivi și verificabili de dozare și uniformitate... să restricționeze ilegal accesul la licitație.

La pct.....a... pretinde Consiliului să dispună: „obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate impus... dezinfectanților destinați dezinfecției..., în conformitate cu prevederile... Sănătății nr.... privind nivelul chirurgical de dezinfecție. Solicitarea noastră este necesară... a asigura coerența între nivelul de dezinfecție conform OMS 1761/... și eficiența dovedită a produsului... testare pe organisme patogene cele mai rezistente și cauzatoare de infecții nosocomiale, răspunzând integral nevoii de protecție atât a pacienților și personalului....”, la care... se poate răspunde pozitiv, întrucât solicitarea... este însoțită de nicio argumentare a potențialei restricționări a accesului contestatoarei la licitație. Pretinsa incoerență... o vatămă cu nimic, până la proba contrară, quod non.

Pe de altă parte, stabilirea testărilor necesare intră în atribuțiile achizitoarei... ale potențialilor ofertanți.

În schimb, este întemeiată solicitarea de la pct.....b, de acceptare și a produselor hidroalcoolice care... sunt geluri... argumentele tratate la pag. 27 și 28 de mai sus.

În lumina celor expuse, Consiliul consideră că este necesar ca autoritatea contractantă să revizuiască anumite specificații din caietul de sarcini, astfel încât să răspundă exigențelor de legalitate și de informare corectă a operatorilor economici. Pe de altă parte, în acest fel se elimină efectul descurajator pe care îl au clauzele examinate asupra potențialilor

oferanți în a participa la licitație, respectiv se dă eficiență principiului concurenței reale (deschiderea pieței), interesul legiuitorului și al oricărei autorități contractante trebuind să fie acela ca la procedură să participe cât mai mulți operatori economici, dintre ofertele cărora să fie aleasă aceea care răspunde cel mai bine necesităților autorității.

Aceasta fiind situația faptică și de drept, reținută în urma cercetării întreprinse în prezenta cauză, în temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte și în limita considerentelor de mai sus, contestația... nr...., în contradictoriu cu... de..., și va obliga autoritatea contractantă să aducă remedierile necesare în privința documentației de atribuire, conform motivării expuse. Actul de remediere va fi adus la cunoștința operatorilor economici de către autoritatea contractantă... publicarea lui în... de..., de îndată ce va fi adoptat, înainte de data-limită de depunere a ofertelor, cu prelungirea..... mai puțin de 6 zile. Art. 1 alin. (4) din normele aprobate... nr.... statuează că autoritatea contractantă este responsabilă... modul de atribuire a contractului de achiziție.../acordului-cadru, cu respectarea tuturor dispozițiilor legale aplicabile, deci și a regulilor de elaborare a specificațiilor tehnice. Prezenta decizie... afectează drepturile și obligațiile autorității stabilite la art. 55 din normele amintite:

Art. 55. - (1) În cazul în care, după publicarea unui anunț, intervin anumite modificări față de informațiile deja existente în acesta, autoritatea contractantă are obligația de a transmite spre publicare un anunț de tip erată la anunțul inițial, care trebuie să fie publicat... mai târziu de 3 zile lucrătoare înainte de data stabilită... depunerea ofertelor sau solicitărilor de participare.

(2) În condițiile art. 153 din Lege, autoritatea contractantă are obligația de a prelungi termenul-limită de depunere a ofertelor în cazul în care modificările prevăzute la alin. (1) conduc la ajustări/completări ale documentației de atribuire care presupun timp suplimentar... reacția potențialilor oferanți, cu **excepția modificărilor semnificative care conduc la anularea procedurii de atribuire** deoarece:

a) afectează atât de mult elementele ce descriu contextul achiziției publice încât au ca efect schimbarea indicatorilor principali ce caracterizează rezultatul contractului ce urmează a fi atribuit, fapt ce afectează nivelul de competiție sau schimbă piața...;

b) conduc la modificări substanțiale a criteriilor de calificare și selecție, în sensul extinderii nivelului acestora sau introducerii unora noi, fapt ce determină restrângerea competiției sau favorizarea unor anumiți operatori economici.

(3) În situația prevăzută la alin. (1), autoritatea contractantă are obligația să revizuiască DUAE aferent procedurii de atribuire a contractului de achiziție.../ acordului-cadru în cauză.

... trebuie omis și nici exclus *de plano* art. 212 alin. (1) lit. d) din legea achizițiilor publice, potrivit căreia autoritatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire a contractului de achiziție... în cazul în care Consiliul dispune modificarea/ eliminarea unor specificații tehnice/cerințe din caietul de sarcini ori din alte documente emise în legătură cu procedura de atribuire astfel încât... mai poate fi atins în mod corespunzător scopul achiziției, iar autoritatea se află în imposibilitatea de a adopta măsuri de remediere, fără ca acestea să afecteze principiile achizițiilor publice reglementate la art. 2 alin. (2), însă incidența art. 212 alin. (1) lit. d) trebuie temeinic justificată.

Prelungirea..., interval apreciat de Consiliu suficient operatorilor economici interesați... adaptarea ofertelor în baza măsurilor de remediere care vor fi luate de autoritate.

După cum s-a punctat la pag. 7, în eventualitatea unei căi de atac, după cum se cunoaște, în lumina art. 30 alin. (2) și a art. 31 alin. (3) din Legea nr. 101/2016:

- în plângere, contestatorul... poate invoca alte motive împotriva actelor autorității contractante decât cele cuprinse în contestația adresată Consiliului;

-... se pot depune probe noi față de cele care au fost depuse în cadrul contestației.

... aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația... nr...., în contradictoriu cu... de..., pe care îl obligă ca, în termen de cel mult cincisprezece zile de la data primirii prezentei decizii, să remedieze cerințele documentației de atribuire, astfel cum rezultă din considerentele expuse. Actul de remediere va fi adus la cunoștința operatorilor economici de către autoritatea contractantă... publicarea lui în... de..., de îndată ce va fi adoptat, înainte de data-limită de depunere a ofertelor, cu prelungirea....

Respinge, ca nefondat, capătul de cerere de redivizare pe loturi.

Prezenta decizie este obligatorie... părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

... în exemplare, conține de pagini.