CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR

C.N.S.C.

Str. Stavropoleos nr. 6, Sector 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642; +4 021 8900745, www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 12 alin. (1) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestația nr. 898/12.07.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 27381/16.07.2019, formulată de către ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CIF ..., atribut fiscal RO, reprezentată legal de ..., împotriva răspunsului nr. 11131/10.07.2019 la solicitarea de clarificări nr. 805/14.06.2019, răspuns emis de către ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului cadru de achiziție publică de furnizare, având ca obiect *„Antiseptice și dezinfectanți”* – Lot 7 contestat, se solicită adoptarea de remedieri împotriva răspunsului autorității contractante nr. 11131/08.07.2019 la solicitarea de clarificări nr. 805/14.06.2019 privind documentația de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru Lotul 7, precum și suspendarea procedurii de atribuire a acordului cadru pentru Lotul 7 până la soluționarea contestației.

Asupra capătului de cerere privind suspendarea procedurii de atribuire a acordului cadru pentru Lotul 7 până la soluționarea contestației, Consiliul s-a pronunțat prin Încheiere.

Procedura de soluționare în fața Consiliului s-a desfășurat în scris.

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
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, prin care ... critică răspunsul autorității contractante nr. 11131/08.07.2019 la solicitarea de clarificări nr. 805/14.06.2019 privind documentația de

atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru Lotul 7, solicitând cele evocate în preambulul prezentei decizii.

Contestatorul precizează că, în fapt, cu ocazia descărcării din SICAP, în data de 08.07.2019, a răspunsului la solicitarea de clarificări, ce face parte integrantă din procedură, a constatat unele aspecte care nu respectă normele legale în vigoare (Legea nr. 98/2016 cu modificările şi completările ulterioare, Ordinul nr. 1071/2017 şi standardul EN 14885:2015), astfel:

... consideră că prevederile documentaţiei de atribuire a cărei refacere o solicită sunt nelegal întocmite, având în vedere faptul că aceasta conţine un „caiet de sarcini" care nu respectă cerinţele legale cu privire la modelul de documentaţie de atribuire standard privind achiziţia de produse biocide și învederează că specificaţiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurenţa între operatorii economici.

Se arată că, faţă de modul de constituire a specificaţiilor tehnice pentru lotul 7, ce face parte din caietul de sarcini, autoritatea contractantă nu respectă prevederile Legii nr. 98/2016 cu modificările şi completările ulterioare, Ordinului 1071/2017 și standardului SR EN 14885:2015.

Contestatorul precizează că, analizând specificaţiile tehnice pentru lotul 7, a constatat următoarele:

LOT 7. „Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafeţe și echipamente medicale pe bază de peroxid de hidrogen".

Cu privire la cerinţa „Dezinfectantul să fie soluţie gata de utilizare, ambalat în flacoane de 1 litru compatibile cu aparatele tip Nocosray/ Nocomax", contestatorul solicită obligarea autorității contractante la modificarea acesteia, pentru următoarele motive:

Prin menţinerea acestei cerinţe, autoritatea contractantă restrânge în mod nejustificat concurența şi totodată, încalcă normele legale privind achiziţiile publice, respectiv art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice.

Contestatorul invocă prevederile art. 38 alin. (1) din O.U.G. nr. 34/2006 cu modificările ulterioare și solicită obligarea autorității contractante la modificarea acestei cerinţe, respectiv să nu fie menționată marca aparatelor de nebulizare („aparate tip Nocospray/Nocomax").

Se precizează că, prin menţinerea acestei cerinţe, autoritatea contractantă nu este interesată de organizarea unei licitaţii, ci de excluderea celor interesaţi de participare, cu excepţia unui/unor operatori economici, astfel că se aduce atingere scopului de promovare a concurenţei între operatorii economici şi principiului eficienţei utilizării fondurilor publice. Prin urmare, nerefacerea documentaţiei de atribuire criticate ar putea fi considerată o încălcare a principiilor care stau la baza atribuirii contractelor de achiziţie publică, asa cum sunt ele descrise în art. 2 alin. (2) din Legea 98/2016.

Cu privire la răspunsul formulat de autoritatea contractantă în ceea ce priveşte programul de instruire al personalului care manipulează aparatele de nebulizare ce vor fi puse la dispoziţia autorității contractante, contestatorul menţionează că aparatele furnizate de ... sunt uşor de manevrat și instruirea personalului nu implică un program amplu, acesta fiind realizat de către un reprezentant al societății.

Pe cale de consecinţă, contestatorul solicită ca ofertantul să poată pune la dispoziţia autorității contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat, care îndeplinesc toate cerinţele caietului de sarcini, precum și menţionarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorității contractante.

Urmare celor antemenționate, contestatorul solicită solicită admiterea contestaţiei astfel cum a fost formulată.

În drept, contestatorul invocă dispoziţiile Legii nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare, ale Legii nr. 101/2016, Ordinului nr. 1071/2017, Ordinului nr. 961/2016 și standardului EN 14885:2015.

Prin adresa nr. 11812/23.07.2019, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 28508/23.07.2019, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la contestație în care consideră că specificaţiile tehnice din caietul de sarcini respectă prevederile Legii nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare.

Autoritatea contractantă învederează că intenția sa este de a achiziţiona substanța biocidă pentru dispozitivele pe care deja le deţine în proprietate și nu schimbarea dispozitivelor pentru achiziţia biocidului și invocă prevederile art. 3 al Legii nr. 98/2016 litera rr) referitoare la specificaţii tehnice.

... menționează că deține mai multe dispozitive de nebulizare a produsului biocid pe care dorește să-l achiziționeze în stare lichidă, soluţie gata de utilizare, produs biocid pentru care există mai mulți ofertanți pe piața din România.

Autoritatea contractantă consideră că principiile care stau la baza atribuirii contractelor, așa cum sunt descrise în art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, sunt pe deplin respectate.

Se precizează că, în ceea ce priveşte programul de instruire al personalului care manipulează aparatele de nebulizare, nu este clar cum va reuşi ofertantul, fără un program amplu de instruire și cu un singur reprezentant, să instruiască personalul ce lucrează în 3 ture într-un spital cu peste 900 de paturi, de așa manieră încât să nu creeze colapsuri în procedurile de dezinfecție curentă și de tip terminal.

Autoritatea contractantă subliniază că, la licitația anterioară, pentru lotul de biocid pe care-l contestă, ... a prezentat ca mostră un flacon de un litru cu dispenser de pulverizare și nu un dispozitiv electric de nebulizare care să satisfacă necesitățile autorității contractante, fapt ce denota o necunoaştere a noţiunii de nebulizare.

Urmare celor antemenționate, autoritatea contractantă consideră neîndreptățită și chiar forțată contestația depusă de ... și lasă la aprecierea Cosiliului Național de Soluționare a Contestațiilor soluţionarea acesteia.

Prin adresa nr. 979/26.07.2019, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 29359/29.07.2019, ... a transmis *„Răspuns la punctul de vedere/întâmpinare”*, în care precizează următoarele:

Referitor la afirmația autorității contractante potrivit căreia există mai mulți ofertanți pe piața din România care dețin substanța biocidă, ambalată la flacon de 1 litru și compatibilă cu aparatele tip Nocospray/Nocomax, contestatorul precizează că există un singur ofertant pe piața din România care îndeplinește această condiție și menționează că dorește să vândă produsul biocid autorității contractante, iar aparatele de nebulizare compatibile cu produsul ofertat se vor da în custodie.

... invocă principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică și subliniază că acestea nu sunt respectate întrucât există un singur importator pe piața din România care poate oferta produsul biocid compatibil cu aparatele tip Nocospray/Nocomax, totodată fiind încălcat și principiul tratamentului egal întrucât autoritatea contractantă restrânge în mod nejustificat concurența, încălcând prevederile art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Contestatorul consideră că este încălcat și principiul transparenței întrucât simpla publicare în SEAP a procedurii în sine atrage excluderea celor interesați de participare, cu excepția unui operator economic.

În ceea ce privește programul de instruire al personalului care manipulează aparatele de nebulizare ce vor fi puse la dispoziția autorității contractante, contestatorul menționează că aparatele pe care le furnizează sunt ușor de manevrat, iar reprezentantul societății poate face față la instruirea personalului fără a crea colapsuri în procedura de dezinfecție.

Referitor la prezentarea de către ..., în cadrul licitației anterioare, a unei mostre de produs biocid ambalată la flacon de 1 litru prevăzut cu dispenser de pulverizare, contestatorul învederează că nu a prezentat un aparat de nebulizare întrucât nu a fost solicitat acest lucru, însă dispenserul se poate detașa, iar flaconul se poate monta la aparatul de nebulizare.

Urmare celor antemenționate, contestatorul solicită să poată pune la dispoziția autorității contactante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat care îndeplinesc toate cerințele caietului de sarcini.

Contestatorul solicită obligarea autorității contractante la modificarea aspectelor menționate mai sus, cu respectarea normelor legale.

În drept, ... invocă dispozițiile Legii nr. 98/2016, Legii nr. 101/2016, Ordinului nr. 1071/2017 și SR EN 14885:2015.

Din înscrisurile aflate la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarea situație de fapt:

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o procedură de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului cadru de

achiziție publică de furnizare, având ca obiect *„Antiseptice și dezinfectanți”*, cod CPV 33631600-8 – Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), prin publicarea în S.I.C.A.P. a anunțului de participare nr. .... Se are în vedere că achizitoarea a lotizat obiectul acordului-cadru în 7 loturi. Contestația formulată de ... vizează Lotul nr. 7 - *Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe și echipamente medicale pe bază de peroxid de hidrogen.*

Potrivit anunțului de participare și documentației de atribuire, criteriul de atribuire este *„prețul cel mai scăzut”,* valoarea estimată a acordului cadru de furnizare este între 2.409.600 lei și 2.839.200 lei, fără TVA, iar valoarea estimată a *Lotului 7 contestat* este între 312.000 lei și 384.000 lei, fără TVA.

Deoarece Consiliul s-a pronunţat asupra capătului de cerere privind suspendarea procedurii de atribuire până la soluţionarea contestaţiei formulate de ..., prin Încheierea nr. ... prin care a respins ca rămasă fără obiect cererea de suspendare a procedurii de atribuire pentru Lotul nr. 7, prin prezenta urmează a fi soluţionate capetele de cerere cu privire la fondul cauzei.

În conformitate cu dispoziţiile art. 15 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, procedura de soluţionare a contestaţiilor se desfăşoară cu respectarea principiilor legalităţii, celerităţii, contradictorialităţii, asigurării dreptului la apărare, imparțialității și independenței activității administrativ-jurisdicționale. Pe cale de consecinţă, Consiliul va lua în considerare apărările şi argumentele aduse de petenţi formulate şi înregistrate la Consiliu până la data emiterii prezentei decizii.

Analizând criticile formulate de ..., Consiliul constată că acestea vizează aspecte legate de adoptarea de către autoritatea contractantă a unor măsuri de remedieri impotriva acesteia nr. 11131/08.07.2019 la solicitarea de clarificări nr. 805/14.06.2019 privind documentaţia de atribuire aferenta specificaţiilor tehnice pentru Lotul nr. 7. Astfel nemulțumirea autoarei contestației constă în faptul că, referitor la cerinţa *„Dezinfectantul să fie soluţie gata de utilizare, ambalat în flacoane de 1 litru compatibile cu aparatele tip Nocospray/Nocomax”,* solicită obligarea autorității contractante la modificarea acesteia, motivat de faptul *că prin menţinerea acestei cerinţe, autoritatea contractantă restrânge în mod nejustificat concurența şi totodată, încalcă normele legale privind achiziţiile publice art. 155 al. 6 din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice – „(6) Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.”*

S-a adăugat că se solicită obligarea autorității contractante la modificarea acestei cerinţe, fără a preciza marca aparatelor de nebulizare, cum este menționată in cerinţa *„aparate tip Nocospray/Nocomax”* pentru considerentele mai sus amintite.

În replică la cele reclamate, autoritatea contractantă menționează că obiectul contractului de furnizare constă în achiziţionarea soluţiei biocide

pentru dispozitivele pe care le deține. S-a adăugat că *autoritatea contractantă deține mai multe dispozitive de nebulizare a produsului biocid care se dorește a fi achiziționat, în stare lichidă, soluţie gata de utilizare, produs biocid pentru care există mai mulți ofertanți pe piața din România.*

Așadar, problema care se impune a fi dezlegată de Consiliu constă în stabilirea caracterului restrictiv/nerestrictiv al cerinței reclamate sub aspectele contestate.

Înainte de a proceda la analiza pe fond a aspectelor sesizate de societatea contestatoare, Consiliul găseşte utilă expunerea câtorva elemente din cadrul documentaţiei de atribuire, menite să înlesnească înţelegerea ei, cât şi să îi circumstanţieze soluţionarea.

Obiectul supus procedurii de atribuire constă în achiziție antiseptice și dezinfectanți, iar Lotul 7 constă în achiziția de dezinfectant de nivel înalt pentru suprafeţe și echipamente medicale pe bază de peroxid de hidrogen.

Potrivit mențiunilor din cadrul caietului de sarcini, având în vedere faptul că ... este un spital universitar de urgență aflat în București, care asigură asistență medicală de specialitate, preventivă, curativă, de urgență, de recuperare, de îngrijiri în caz de graviditate și maternitate, precum și a copiilor și nou-născuților și desfășoară o activitate de cercetare și învățământ, necesitatea asigurării cu dezinfectanți în funcție de numărul de pacienți și diversitatea cazuisticii medicale justifică alegerea încheierii unui acord-cadru pe o perioadă de 24 de luni.

În cadrul fiecărui lot, achizitoarea a menționat specificațiile tehnice solicitate, în cazul Lotului nr. 7 fiind menționate următoarele:

„LOT 7: Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafeţe şi echipamente medicale pe bază de peroxid de hidrogen.

1. Produsul trebuie să deţină aviz eliberat în baza Ordinului ministrului sănătăţii, al ministrului mediului şi pădurilor şi al preşedintelui Autorităţii Naţionale Sanitare Veterinare şi pentru Siguranţa Alimentelor nr. 10/368/11/2010 privind aprobarea procedurii de avizare a produselor biocide care sunt plasate pe piaţă pe teritoriul României, cu modificările şi completările ulterioare, în termen de valabilitate, sau o formă de autorizaţie de punere pe piaţă eliberată conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European şi al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziţie pe piaţă şi utilizarea produselor biocide, emise de Comisia Naţională pentru Produse Biocide. 2.

Fişa tehnică a produsului originală şi/sau tradusă în limba română, cu următoarele informaţii:

- denumirea comercială;
- tipul de produs biocid, conform anexei V la Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European şi al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziţie pe piaţă şi utilizarea produselor biocide, cu amendamentele ulterioare;
- domeniul de utilizare corespunzător tipului de produs biocid, indicaţiile de utilizare, concentraţia şi timpul de contact pentru fiecare utilizare (timpul de contact pentru utilizare să fie susţinut de concluzia raportului de testare);
- forma de condiţionare (de exemplu: concentrat lichid, granule, aerosoli, pulbere), modul de ambalare şi cantităţile exprimate în unităţi metrice;
- compoziţia chimică: identitatea fiecărei substanţe active (denumirea, nr. CAS, nr. CE) şi concentraţia în unităţi metrice.

3. Certificat de calitate şi conformitate al produsului (la solicitare să se prezinte buletine de analiză fizico-chimice ale produsului).

4. Condiţii tehnice de asigurare a calităţii

Fiecare produs va fi însoţit de un certificat de analiză/raport de analize fizico-chimice corespunzător lotului din care face parte. Acesta trebuie să conţină un minim de informaţii cum ar fi:

- denumirea produsului;
- numărul lotului din care face parte;
- rezultatele unor analize fizico-chimice (aspect, miros, pH, densitate, solubilitate în apă etc.) care trebuie să fie conforme cu datele din Fişa tehnică cu date de securitate;
- determinarea concentraţiei/cantităţii de substanţe active care trebuie să corespundă cu datele din Declaraţia privind substanţele active din produs dată de producător;
- data de expirare a lotului.

5. Indicaţii privind condiţiile de păstrare, depozitare şi de eliminare finală

6. Categorii de utilizatori: domeniul medical - conform cu avizul

7. Indicaţii privind periculozitatea şi măsuri de prim ajutor

Fişa cu date de securitate a produsului, întocmită conform art. 31 din Regulamentul (CE) nr. 1.907/2006 al Parlamentului European şi al Consiliului din 18 decembrie 2006 privind înregistrarea, evaluarea, autorizarea şi restricţionarea substanţelor chimice (REACH), de înfiinţare a Agenţiei Europene pentru Produse Chimice, de modificare a Directivei Comisiei 1999/45/CE şi de abrogare a Regulamentului (CEE) nr. 793/93 al Consiliului şi a Regulamentului (CE) nr. 1.488/94 al Comisiei, precum şi a Directivei nr. 76/769/CEE a Consiliului şi a directivelor 91/155/CEE, 93/67/CEE, 93/105/CEE şi 2000/21/CE ale Comisiei, cu amendamentele ulterioare, în limba română, şi copie după fişa cu date de securitate a producătorului

8. Eticheta, cu text în limba română, care să cuprindă următoarele informaţii:

- denumirea produsului;
- numărul sau denumirea lotului de fabricaţie şi data expirării în condiţii normale de depozitare;
- forma de condiţionare, cum ar fi: concentrat lichid, gel, granule, pulbere, tablete, aerosol pulverizabil şi altele;
- utilizările pentru care produsul biocid este avizat/autorizat, cum ar fi: dezinfecţie (pentru igiena umană, instrumentar, suprafeţe);
- indicaţiile de folosire şi dozaj pentru fiecare utilizare, conform condiţiilor prevăzute în aviz/autorizaţie, exprimate în unităţi metrice;
- detalii privind efectele adverse directe sau indirecte pentru sănătate şi mediu care pot apărea şi instrucţiuni de prim ajutor, acolo unde este cazul;
- instrucţiuni pentru eliminarea în siguranţă a produsului biocid şi a ambalajului său, inclusiv o interdicţie de refolosire a ambalajului pentru produsele biocide destinate şi publicului larg;
- perioada de timp necesară pentru efectul biocid, intervalul care trebuie respectat între utilizările produsului biocid sau între prima aplicare şi, acolo unde este cazul, informaţii privind: următoarea aplicare pe materialul tratat ori primul acces al oamenilor în zone în care s-a folosit produsul biocid;
- indicaţii cu privire la metodele şi măsurile de decontaminare şi perioada de aerisire necesară pentru zonele tratate;
- detalii cu privire la curăţarea corespunzătoare a echipamentelor; măsurile de precauţie pe perioada utilizării, depozitării şi transportului, de exemplu îmbrăcămintea şi echipamentele de protecţie ale personalului, măsuri de protecţie împotriva incendiilor, acoperirea mobilierului, îndepărtarea alimentelor şi hranei;
- categoriile de utilizatori pentru care produsul biocid este restricţionat;
- informaţiile asupra oricărui risc specific pentru mediu, în special pentru protejarea organismelor care nu sunt vizate şi pentru evitarea contaminării apei.

Substanţa activă

9. Conform cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1.062/2014 al Comisiei din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanţelor active existente, continute de produsele biocide, menţionat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European şi al Consiliului.

Documentele se prezintă traduse în limba română.

Lista standardelor din România aplicabile în unităţile sanitare în domeniul curăţării, dezinfecţiei este prevăzută în standardul SR EN 14885 din 2015, cu completările şi modificările ulterioare. Unităţile sanitare publice şi private, indiferent de subordonarea acestora, sunt obligate să solicite avizul BIO (actul administrativ de punere pe piaţă şi comercializare, emis de Comisia Naţională a Produselor Biocide).

În conformitate cu obiectivele de dezinfecţie şi cerinţele impuse în anumite sectoare, nivelurile de dezinfecţie sunt clasificate astfel: dezinfecţie de nivel scăzut, mediu sau înalt, care direcţionează spectrul de acţiune al produsului. Acest nivel de dezinfecţie este în funcţie de caracterul critic al materialului care urmează să fie dezinfectat.

10. Forma de condiţionare a dezinfectanţilor sa fie lichidă, gata de utilizare şi se vor alege astfel încât să fie compatibili cu materialul suprafeţelor şi instrumentarului ce urmează a fi dezinfectat.

11. Dezinfecţia în unităţile sanitare, în conformitate cu Ordinul ministrului sănătăţii nr. 961/2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curăţarea, dezinfecţia şi sterilizarea în unităţile sanitare publice şi private, tehnicii de lucru şi interpretare pentru testele de evaluare a eficienţei procedurii de curăţenie şi dezinfecţie, procedurilor recomandate pentru dezinfecţia mâinilor, în funcţie de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcţie de suportul care urmează să fie tratat şi a metodelor de evaluare a derulării şi eficienţei procesului de sterilizare, cu modificările ulterioare, se poate clasifica în funcţie de nivelul corespunzător suprafeţelor critice, semicritice şi noncritice sau de instrumentarul medical unde se aplică produsele biocide sau dispozitivele medicale. Dezinfecţia suprafeţelor critice:

Indicaţii: dezinfectarea suprafeţelor şi echipamentelor medicale

Substanţe active: să fie în conformitate cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1.062/2014 al Comisiei din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanţelor active existente, conţinute de produsele biocide, menţionat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European şi al Consiliului, corespunzătoare tipului de produs avizat Activitate antimicrobiană şi standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

- Bactericidă: EN 13727
- Bactericidă/fungicidă: EN 13697
- Levuricidă: EN 13624
- Fungicidă: EN 13624
- Micobactericidă: EN 14348
- Virucidă: EN 14476

12. Produsul să nu decoloreze suprafeţele, să nu albească, să nu păteze, să nu necesite clătire.

13. Să poată fi utilizat pe orice categorie de material (covor pvc tip tarkett, inox, plastic, sticlă, etc).

14. Să fie eficient în prezenţa substanţelor interferenţe, materie organică.

15. Conform fişei de securitate, produsul să nu fie catalogat ca produs coroziv.

16. Să fie cu toxicitate redusă si soluţia gata de utilizare.

17. Soluţia de lucru să nu prezinte acţiune iritantă asupra pielii, căilor respiratorii, mucoasei oculare şi bucale, să nu necesite utilizarea în încăperi cu ventilaţie specială.

18. Perioada de garanţie a produsului să fie de 18 luni din momentul livrării.

19. Dezinfectantul sa fie soluţie gata de utilizare, ambalat in flacoane de 1 litru compatibile cu aparatele tip NOCOSPRAY/NOCOMAX;

Analiza comparativă va avea în vedere cantitatea minimă de produs necesară dezinfecției unui metru cub de volum, în cel mai scurt timp."

Se are în vedere că Răspunsul formulat de autoritatea contractantă la solicitarea de clarificare adresată nr. 11131/10. 07.2019, act contestat de ... a precizat următoarele:

„ÎNTREBAREA 3:

LOT 7 - Dezinfectant de nivel inalt pentru suprafeţe si echipamente pe baza de peroxid de hidrogen

(...)

4. Cu privire la cerinţa "Dezinfectantul ambalat in flacoane de 1 litru compatibile cu aparatele tip Nocospay/Nocomax", solicităm modificarea acesteia, pentru următoarele motive:

Prin menţinerea acestei cerinţe restrângeţi la mod neiustificat coucurenta si totodată, încălcaţi normele legale privind achiziţiile PMblice (art. 155 al. 6 din Legea nr. 98/2016 privind achiziţiile publice - "(6)

Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective intre operatorii economici."

Menţinând această cerinţă, autoritatea contractantă nu este interesată de organizarea unei licitaţii, ci de excluderea celor interesaţi de participare, cu excepţia unui/unor operatori economici. Se aduce atingere scopului de promovare a concurenţei între operatorii economici şi principiului eficienţei utilizării fondurilor publice.

Este necesară refacerea documentaţiei de atribuire criticate, cu respectarea următoarelor principii;

- nediscriminarea (prin asigurarea condiţiilor de manifestare a concurenţei reale);

- tratamentul egal (stabilirea de cerinţe şi criterii în vederea oferirii de şanse egale de a deveni contractanţi);

- transparenţa;

- proporţionalitatea (asigurarea corelaţiei între necesitatea autorităţii contractante şi cerinţele a fi îndeplinite având ca efect eliminarea cerinţelor respective).

Pe cale de consecinţa, solicitam ca ofertantul sa poata pune ta dispoziţia autoritatii contractante aparatul de nebulizare compatibil cu produsul ofertat care îndeplineşte toate cerinţele caietului de sarcini

Avându-se în vedere cele de mai sus, vă solicităm să procedaţi la adoptarea măsurilor de remediere care se impun.

În drept, ne întemeiem prezenta pe disp. Ord. 1071/2017 şi a standardului EN 14885:2015.

<u>RĂSPUNS 3:</u>

LOT 7 - Dezinfectant de nivel inalt pentru suprafeţe si echipamente pe baza de peroxid de hidrogen

(...)

4. Întrucât unitatea noastra deţine in proprietate mai multe aparate de tip NOCOSPRAY/NOCOMAX si avand in vedere faptul ca pe piaţa exista mai mulţi distribuitori de substanta compatibila cu aparatele noastre si condiţionata la flacoane de l litru, consideram solicitarea noastra ca fiind nediscriminatorie, transparenta (dovada fiind publicarea ei in SEAP) si perfect adaptata necesitaţilor noastre. Punerea la dispoziţia noastra a unui aparat de nebulizare nu satisface necesitatile unei unitati sanitare de capaciatea ..., iar schimbarea aparatelor de nebulizare ar trebui sa fie precedata de un program amplu de instruire a personalului care manipuleaza respectivele aparatele, fapt care ne-ar crea un disconfort suplimentar nejustificat ce ar trebui repetat la fiecare licitatie, in funcţie de firma castigatoare. Este ca si cum am schimba aparatele/dispozitivelor ori de cate ori dorim achiziţionarea "consumabilelor".

Consiliul are în vedere următoarele dispoziții legale incidente în speță:

<u>Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice</u>:

- Art. 3, alin. (1) lit. rr): *„Specificaţiile tehnice – cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesităţii autorităţii contractante.”*

- Art. 50: *”(1) Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.*

- *(2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenţei în cazul în care achiziţia ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiţi operatori economici”;*

- Art. 155, alin (6): *Specificaţiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.*

- Art. 156, alin (1)*: „Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel naţional, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificaţiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalităţi:*

a) prin raportare la cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale, inclusiv caracteristici de mediu, cu condiţia ca parametrii să fie suficient de precişi pentru a permite ofertanţilor să determine obiectul contractului şi autorităţile contractante să atribuie contractul;

b) prin trimitere la specificaţii tehnice şi, ca ordine de prioritate, la standarde naţionale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificaţii tehnice comune, standarde internaţionale, alte sisteme de referinţă tehnice instituite de către organismele de standardizare europene sau, în lipsa oricărora dintre acestea, la standarde naţionale, la agremente tehnice naţionale sau specificaţii tehnice naţionale referitoare la proiectarea, calcularea şi execuţia lucrărilor şi la utilizarea produselor; fiecare trimitere este însoţită de menţiunea „sau echivalent”;

c) prin raportare la cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale, potrivit lit. a), şi prin trimitere la specificaţiile tehnice prevăzute la lit. b) ca modalitate de a prezuma conformitatea cu respectivele cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale;

d) prin trimitere la specificaţiile tehnice prevăzute la lit. b) pentru unele caracteristici şi prin raportare la cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale prevăzute la lit. a) pentru alte caracteristici.

(2) *Cu excepţia cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificaţiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic şi nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producţie specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse”;*

- practica statornică a Consiliului este în sensul că necesitatea sau oportunitatea achiziţionării de produse care să reflecte o anumită performanţă, precum şi specificațiile tehnice fixate pentru aceasta, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcţie de necesităţile obiective şi priorităţile comunicate de compartimentele din cadrul entităţii contractante [art. 2 alin. (3) lit. b) și alin. (5) lit. a) din H.G. nr. 395/2006];

- astfel, Consiliul va reţine, în soluţionare că entitatea contractantă are dreptul de a stabili specificaţiile tehnice cu respectarea dispoziţiilor art. 3, alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016 potrivit cărora *„Specificaţiile tehnice - cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesităţii entităţii contractante";*

- de asemenea vor fi reţinute ca relevante în soluţionare şi prevederile din H.G. nr. 395/2016, respectiv: art. 2 alin. (3): *În aplicarea prezentelor norme metodologice, entitatea contractantă, prin compartimentul intern specializat în domeniul achiziţiilor sectoriale, are următoarele atribuţii principale:*

a) întreprinde demersurile necesare pentru înregistrarea/ reînnoirea/recuperarea înregistrării entităţii contractante în SEAP sau recuperarea certificatului digital, dacă este cazul;

b) elaborează şi, după caz, actualizează, pe baza necesităţilor transmise de celelalte compartimente ale entităţii contractante, strategia de contractare şi programul anual al achiziţiilor sectoriale;

(...)

(4) Celelalte compartimente ale entităţii contractante au obligaţia de a sprijini activitatea compartimentului intern specializat în domeniul achiziţiilor sectoriale, în funcţie de specificul şi complexitatea obiectului achiziţiei.

(5) În sensul alin. (4), sprijinirea activităţii compartimentului intern specializat în domeniul achiziţiilor publice se realizează, fără a se limita la acestea, după cum urmează:

a) transmiterea referatelor de necesitate care cuprind necesităţile de produse, servicii şi lucrări, valoarea estimată a acestora, precum şi informaţiile de care dispun, potrivit competenţelor, necesare pentru elaborarea strategiei de contractare a respectivelor contracte/acorduri-cadru;

b) transmiterea, dacă este cazul, a specificaţiilor tehnice aşa cum sunt acestea prevăzute la art. 155 din Lege;

(…)";

art. 12 alin. (3): *"(3) Atunci când stabileşte programul anual al achiziţiilor publice, autoritatea contractantă are obligaţia, de a ţine cont de:*

a) necesităţile obiective de produse, servicii şi lucrări;

b) gradul de prioritate a necesităţilor prevăzute la lit. a);

(…)”

art. 20 alin. (10): *„Caietul de sarcini conţine, în mod obligatoriu, specificaţii tehnice care reprezintă cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, în aşa manieră încât să corespundă necesităţii autorității contractante”;*

- cenzurarea sau modificarea performanţelor ori caracteristicilor tehnice impuse de autoritate pot face obiectul contestării de către operatorii economici interesaţi în situaţia încălcării de către entitate a ipotezei art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 - specificaţiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate nejustificare față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici - şi cea a art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 -

Art. 156. - (1) Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel naţional, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificaţiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalităţi:

a) prin raportare la cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale, inclusiv caracteristici de mediu, cu condiţia ca parametrii să fie suficient de precişi pentru a permite ofertanţilor să determine obiectul contractului şi autorităţile contractante să atribuie contractul;

b) prin trimitere la specificaţii tehnice şi, ca ordine de prioritate, la standarde naţionale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificaţii tehnice comune, standarde internaţionale, alte sisteme de referinţă tehnice instituite de către organismele de standardizare europene sau, în lipsa oricărora dintre acestea, la standarde naţionale, la agremente tehnice naţionale sau specificaţii tehnice naţionale referitoare la proiectarea, calcularea şi execuţia lucrărilor şi la utilizarea produselor; fiecare trimitere este însoţită de menţiunea "sau echivalent";

c) prin raportare la cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale, potrivit lit. a), şi prin trimitere la specificaţiile tehnice prevăzute la lit. b) ca modalitate de a prezuma conformitatea cu respectivele cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale;

d) prin trimitere la specificaţiile tehnice prevăzute la lit. b) pentru unele caracteristici şi prin raportare la cerinţe de performanţă sau cerinţe funcţionale prevăzute la lit. a) pentru alte caracteristici.

(2) Cu excepţia cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificaţiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic şi nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producţie specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse.

(3) Prin excepţie de la prevederile alin. (2), stabilirea specificaţiilor tehnice prin precizarea elementelor prevăzute la alin. (2) este permisă în

*situaţii excepţionale, în cazul în care nu este posibilă o descriere suficient de precisă şi de inteligibilă a obiectului contractului în conformitate cu dispoziţiile alin. (1); în aceste situaţii, precizarea elementelor prevăzute la alin. (2) este însoţită de cuvintele „**sau echivalent”.***

Din economia textelor legale mai sus invocate se desprind următoarele aspecte: în cadrul caietului de sarcini, autoritatea contractantă trebuie să își materializeze nevoile, raportat la specificul activităţii sale şi la faptul că doreşte achiziţionarea unui *dezinfectant de nivel inalt pentru suprafeţe si echipamente pe baza de peroxid de hidrogen*, pe măsura exigenţelor şi nevoilor sale, respectiv a unei unitati sanitare de capacitatea ..., spital cu peste 900 de paturi, spital universitar de urgență aflat în București, care asigură asistență medicală de specialitate, preventivă, curativă, de urgență, de recuperare, de îngrijiri în caz de gravitate și maternitate precum și a copiilor și nou-născuților și unde se desfășoară o activitate de cercetare și învățământ.

Cu alte cuvinte, autoritatea contractantă trebuie să identifice în mod obiectiv în ce constă necesitatea sa, vizavi de achiziționarea dezinfectanului cu performanțele stabilite expres în cadrul caietului de sarcini și să stabilească în cadrul caietului de sarcini specificațiile tehnice, astfel încât acestea să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.

În acest context, Consiliul apreciază că autoritatea contractantă este singura în măsură să cunoască în mod exact necesităţile sale obiective, orice achiziţie care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a acestora reprezentând o folosire ineficientă a fondurilor publice, fiind relevante mențiunile achizitoarei sub acest aspect, respectiv *„Punerea la dispoziţia noastra a unui aparat de nebulizare nu satisface necesitatile unei unitati sanitare de capaciatea ..., iar schimbarea aparatelor de nebulizare ar trebui sa fie precedata de un program amplu de instruire a personalului care manipuleaza respectivele aparatele, fapt care ne-ar crea un disconfort suplimentar nejustificat ce ar trebui repetat la fiecare licitatie, in funcţie de firma castigatoare. Este ca si cum am schimba aparatele/dispozitivelor ori de cate ori dorim achiziţionarea "consumabilelor".*

Ca un aspect general se are în vedere că autoarea contestației nu a venit cu probe, în sensul celor reclamate. În acest sens, se are în vedere faptul că în cadrul concluziilor scrise contestatoare menționează că *există un singur ofertant pe piață din Romania care îndeplinește această condiție,* însă nu aduce nicio probă în acest sens, prin identificarea și atașarea unor dovezi care să demonstreze cele menționate la nivel declarativ.

Autoarea contestației nu a învederat Consiliului nici un argument/ considerent tehnic sau medical, care să justifice acceptarea modificării specificației tehnice în sensul solicitat de aceasta, lipsa sa de diligență în a demonstra că, într-adevăr, ne aflăm în fața unor cerințe restrictive are

drept consecință aprecierea potrivit căreia criticile aduse sunt nefondate, nefiind demonstrat caracterul restrictiv al acestora.

Este adevărat că, așa cum a fost mai sus reținut, specificaţiile tehnice reprezintă cerinţe, prescripţii, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, în aşa manieră încât să corespundă necesităţii autorităţii contractante, însă, în egală măsură, acestea trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurenţa între operatorii economici.

Or, în condiţiile în care autoarea contestației justifică solicitarea modificărilor raportându-se la echipamentele pe care dorește să le oferteze, profită doar acestuia, astfel că, impunerea, de către operatorii economici, a schimbării în fapt a obiectului achiziției care reprezintă furnizare antiseptice și dezinfectanți, strict prin raportare la echipamentele pe care urmăresc să le oferteze operatorii nu e o bună practică, întrucât specificaţiile tehnice ale acestora trebuie să fie atât permisive pentru participarea la licitaţie a operatorilor economici, cât si adaptate unor cerinţe specifice, în conformitate cu nevoile autorităţii contractante, care, în cazul de faţă, fiind un spital. Achizitoarea a explicat faptul că deţine în proprietate mai multe aparate de tip NOCOSPRAY/NOCOMAX și că prin prezenta procedură se dorește achiziționarea substanței compatibilă cu aparatele pe care le deține.

Se are în vedere faptul că autoritatea contractantă a utilizat sintagma *„aparate tip NOCOSPRAY/NOCOMAX"* pentru indicarea în fapt a tehnologiei/conceptului *NOCOSPRAY/NOCOMAX* astfel cum rezultă din site-urile de specialitate: este o tehnologie completa de dezinfecție de nivel înalt, fără utilizarea de substante chimice nocive prin utilizarea aparatelor electice de nebulizare.

Însă prin raportare la prevederile art. 156 alin. (2) și (3) din Legea nr. 98/2016, Consiliul constată faptul că achizitoarea a indicat un anumit procedeu, respectiv „tip” care caracterizează produsele ce urmează a fi achiziționate, aspect justificat de obiectul contractului, sens în care sintagma amintită trebuia însoțită de mențiunea *„sau echivalent”,* mai cu seama că chiar autoritatea contractantă a menționat în cadrul caietului de sarcini, la finalul capitolului 4.1.1. dedicat produselor solicitate următoarele:

„Se interzice indicarea în Caietul de sarcini a unor specificaţii tehnice care desemnează produse de o anumită origine/fabricaţie sau procedee speciale, în cazul în care introducerea acestor specificaţii tehnice are ca efect favorizarea, respectiv eliminarea, unuia sau mai multor ofertanţi.

Se interzice indicarea unei mărci de fabrică sau de comcrţ, a unui brevet de invenţie, a unei licenţe de fabricaţie sau a unei anume origini ori producţii. Prin excepţie se admite o astfel de indicaţie, dar numai însoţită de menţiunea „sau echivalent" şi numai în situaţia în care

Autoritatea/entitatea contractantă nu are posibilitatea de a stabili în Caietul de sarcini specificaţii tehnice suficient de precise şi inteligibile pentru toate părţile interesate.

Acolo unde este menționat în caietul de sarcini produse de o anumită origine, sursă, producţie, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerţ, un brevet de invenție, o licenţă de fabricaţie, se citeşte „sau echivalent". Aceste specificaţii tehnice care indică o anumită origine, sursă, producţie, un procedeu special, o marcă de fabrică sau de comerţ, un brevet de invenție, o licenţă de fabricaţie, sunt menționate doar pentru identificarea cu uşurinţă a tipului de produs și NU au ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau a anumitor produse." (sublinierea aparține autorității contractante).

În raport de cele mai sus reținute, Consiliul obligă autoritatea contractantă la completarea mențiunii *„aparate tip Nocospray/Nocomax*" astfel: *„aparate tip Nocospray/Nocomax sau echivalent".*

Din examinarea dosarului achiziției publice, Consiliul reține că achizitoarea a elaborat specificațiile tehnice pentru produsele care urmează a fi achiziționate având la baza oferte de la o serie de dstribuitori/producări, printre care pentru Lotul nr. 7 - *Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe și echipamente medicale pe bază de peroxid de hidrogen,* se identifică: ..., ..., ..., ...

Cu privire la petitul din contestație conform căreia ... solicită ca ofertantul să poata pune la dispoziţia autoritatii contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat care indeplineste toate cerinţele caietului de sarcini, precum si menţionarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorității contractante, Consiliul constată netemeinicia acestuia, întrucât așa cum a fost mai sus reținut, obiectul contractului de achiziție în cauză, repectiv Lotul nr. 7 presupune achiziţionarea unui *dezinfectant de nivel inalt pentru suprafeţe si echipamente pe baza de peroxid de hidrogen*, pe măsura exigenţelor şi nevoilor sale, nefiind indicate și achiziționarea de nebulizatoare, motivat de faptul că achizitoarea a specificat în cadrul Răspunsului nr. 11131/10. 07.2019 faptul că deține in proprietate mai multe aparate de tip NOCOSPRAY/NOCOMAX.

Sub un alt aspect se reține și incidența tardivității reclamării specificației tehnice în cauză. În stabilirea acestei finalități Consiliul are în vedere faptul că dacă aprecia că cerința reclamată este nelegală, ... avea datoria să o reclame în termen legal, începând cu momentul aflării ei din documentația de atribuire. Termenul nu curge de la aflarea Răspunsului nr. 11131/10.07.2019, la solicitarea de clarificări nr. 805/14.06.2019, ci chiar de la data postării documentației. Însă, după cum a fost subliniat mai sus, presupusa vătămare a societății provine din Răspunsul nr. 11131/ 10.07.2019, act asupra legalității și temeiniciei căruia urmează a se pronunța organul administrativ-jurisdicțional.

Totodată, în soluționare, Consiliul are în vedere dispozițiile art. 160 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016, coroborate cu cele analoge ale art. 103 alin. (1) și (2) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016 care prescriu că orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire, iar autoritatea contractantă are obligația de a răspunde în mod clar și complet, cât mai repede posibil, la orice solicitare de clarificări sau informații suplimentare.

Prezintă importanță și faptul că legislația în materia achizițiilor publice nu prevede obligația autorității contractante de a modifica documentația de atribuire după voința operatorului economic/operatorilor economici care a/au adresat întrebările de clarificare a documentației de atribuire. Opțiunea modificării cerințelor impuse operatorilor economici reprezintă un drept al autorității, iar nu o obligație, iar Consiliul nu poate sancționa autoritatea contractantă pentru exercitarea dreptului său de a nu aduce modificări cerințelor din documentație. Singura obligație legală a autorității contractante este aceea de a răspunde în termen, în mod clar, complet și fără ambiguități la solicitarea de clarificări, obligație de care achizitoarea s-a achitat, explicând rațiunea alegerii cerinței reclamate și nemodificând-o.

Aşadar, raportat la normele art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 şi la cele ale art. 248 C. proc. civ., este incidentă tardivitatea reclamării cerinţelor din documentaţia de atribuire. Termenul ar ajunge să fie golit de orice fel de efect și, în acest fel, deturnat obiectul legii, dacă sub acoperirea unei adrese de clarificări adresată de un alt operator economic, s-ar putea ulterior solicita modificarea documentației de atribuire.

Referitor la programul de instruire al personalului care manipulează aparatele de nebulizare, adus în discuție inițial de către achiiztoare și ulterior de contestatoare, Consiliul are în vedere că potrivit celor menționate în cadrul caietului de sarcini, la pct. 4.2.3.2. -”*Instruirea personalului pentru utilizare”* s-a menționat că *”Nu este cazul”,* rezultând așadar că acestea nu fac obiectul achiziției în cauză, astfel că susținerile părților în referire la acestea nu vor fi reținute ca fiind relevante în soluționare, fiind străine de obiectul contractului supus procedurii de atribuire în cauză.

Nici solicitarea adresată de contestatoare în referire la menţionarea numărului de aparate de nebulizare necesare autoritatii contractante nu este întemeiată, prin raportarea la obiectul supus procedurii de atribuire în cauză, respectiv Lotul nr. 7 presupune achiziţionarea unui *dezinfectant de nivel inalt pentru suprafeţe si echipamente pe baza de peroxid de hidrogen*, astfel precizarea numărului de nebulizare necesare autoritatii contractante nu îi este necesar ofertantului în elaborarea ofertei la prezenta procedură.

Luând act de ansamblul considerentelor expuse, Consiliul are în vedere că, dată fiind importanța contractului de furnizare, durata contractuală și rezultate așteptate de la derularea proiectului, autoritatea

contractantă a depus diligențele necesare întocmirii unei documentații care să țină seama de toate aspectele pe care le implică contractul, luând în considerare specificul acestuia, astfel încât să poată fi asigurată derularea contractului.

Așa cum a fost mai sus reținut, achizitoarea a subliniat că în cadrul ..., în cadrul căruia activitatea desfășurată este pe măsura exigenţelor şi nevoilor sale, respectiv a unei unitati sanitare de capacitatea ..., spital cu peste 900 de paturi, spital universitar de urgență aflat în București, care asigură asistență medicală de specialitate, preventivă, curativă, de urgență, de recuperare, de îngrijiri în caz de gravitate și maternitate precum și a copiilor și nou-născuților și unde se desfășoară activitate de cercetare și învățământ.

În aceste condiții pentru toate considerentele expuse anterior, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite în parte contestaţia formulată de către ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., impunându-se remedierea documentației de atribuire în referire la completarea cerinței reclamate, respectiv completarea mențiunii *"aparate tip NOCOSPRAY/NOCOMAX"* astfel: *„aparate tip NOCOSPRAY/NOCOMAX **sau echivalent",*** în vederea informării tuturor operatorilor economici interesaţi, în termen de cel mult 10 zile de la data primirii prezentei decizii, în acord cu cele reținute în motivare.

Măsura de remediere vizavi de completarea cerinței reclamate va fi adusă la cunoștința operatorilor economici, prin publicarea lor în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, de îndată ce va fi adoptată, înainte de data-limită de depunere a ofertelor, cu prelungirea în mod corespunzător a perioadei de depunere a ofertelor.

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016 respinge ca nefondate celelalte critici formulate de ..., respectiv ofertantul să poată pune la dispoziţia autoritatii contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat care indeplineste toate cerinţele caietului de sarcini, precum si precizarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorității contractante.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite în parte contestația formulată de către ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., impunându-se remedierea documentației de atribuire în referire la completarea cerinței reclamate, respectiv

completarea mențiunii *”aparate tip NOCOSPRAY/NOCOMAX”* astfel: *„aparate tip NOCOSRAY/ NOCOMAX* ***sau echivalent”,*** în vederea informării tuturor operatorilor economici interesaţi, în termen de cel mult 10 zile de la data primirii prezentei decizii, în acord cu cele reținute în motivare.

Măsura de remediere vizavi de completarea cerinței reclamate va fi adusă la cunoștința operatorilor economici, prin publicarea lor în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, de îndată ce va fi adoptată, înainte de data-limită de depunere a ofertelor, cu prelungirea în mod corespunzător a perioadei de depunere a ofertelor.

Respinge ca nefondate celelalte critici formulate de ..., respectiv ofertantul să poată pune la dispoziţia autoritatii contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul ofertat care indeplineste toate cerinţele caietului de sarcini, precum si precizarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorității contractante.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

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

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**