

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 înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 59330/30.10.2023, înaintată de SC ... SRL, cu sediul în comuna ..., împotriva documentației de atribuire, elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „*Servicii de colectare, transport, procesare și eliminare finală deșeurilor medicale periculoase, deșeurilor chimice (rezultate din activitatea lab. analize medicale, alte deșeuri considerate chimice)*”, cod CPV 90524400-0, s-a solicitat:

- *modificarea cerinței din fișa de date a achiziției de la pct.II.1.3.a) Capacitatea tehnică și profesională privind deținerea autorizației sanitare de funcționare pentru echipamentele de decontaminare termică și incinerare;*

- *modificarea mențiunii din fișa de date a achiziției de la pct.II.3 Ajustarea prețului contractului privind interdicția aplicării mecanismului de ajustare a prețului;*

- *eliminarea din fișa de date a achiziției a cerinței de la pct.III.1.3, Cerința 5 privind deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase.*

CONSILIUL NAȚIONAL 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, prin care SC ... SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire în cauză, critică o serie de cerințe ale fișei de date, parte a documentației de atribuire, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

În fapt, contestatoarea susține că în cuprinsul fișei de date a achiziției și al caietului de sarcini sunt evidențiate cerințe care contravin

reglementărilor aplicabile și cerințe care restrâng considerabil accesul operatorilor economici la procedura de atribuire.

1. Deținerea autorizației sanitare de funcționare pentru echipamentele de decontaminare:

Conform mențiunilor de la pct.III.1.3.a) Capacitatea tehnică și profesională din fișa de date, *ofertanții trebuie să prezinte autorizație sanitară de funcționare pentru echipamentul utilizat la decontaminarea termică/incinerare, emisă de Direcția de Sănătate Publică județeană sub jurisdicția căreia ofertantul își desfășoară activitatea, din care să rezulte în mod explicit că operatorul economic este autorizat să desfășoare activitatea de eliminare finală a deșeurilor medicale, conform art. 1 lit. g) din Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1030/2009 și art. 1, 2, 3, 13 și 17 din Anexa la Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1279/2012 privind aprobarea Criteriilor de evaluare, a condițiilor de funcționare și monitorizare a echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase, valabilă la data prezentării.*

Conform art. 13 din Criteriile aprobate prin Ordinul nr. 1279/2012 *în vederea evaluării performanțelor echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase, Institutul Național de Sănătate Publică analizează documentația prezentată de solicitant și emite un referat tehnic de evaluare.* Totodată, art. 17 din același act normativ arată că *referatul tehnic de evaluare face parte din documentația care se depune de către deținătorul echipamentului în vederea obținerii actelor de reglementare din punctul de vedere al protecției sănătății și mediului.*

Actele de reglementare menționate sunt autorizația de mediu sau după caz acordul de mediu, conform prevederilor art. 30 din același act normativ.

În consecință, în cazul instalației de decontaminare este necesară, conform legii, depunerea referatului tehnic de evaluare și nu a autorizației sanitare de funcționare, acest din urma document fiind necesar doar pentru instalația de incinerare.

În cazul contestatoarei, pentru instalația de incinerare autoritățile din domeniul sănătății au emis Autorizația sanitară de funcționare nr. 123/2009, iar pentru instalațiile de decontaminare termică, în baza referatului tehnic de evaluare, s-a emis Notificarea pentru certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică nr. 146/2023 conform prevederilor legale menționate.

Astfel, solicită obligarea autorității contractante la remedierea sub acest aspect a conținutului documentației de atribuire, respectiv să modifice cerința de la pct.III.1.3.a) în sensul de a se menționa că este necesară depunerea referatului tehnic de evaluare pentru instalația de decontaminare și a autorizației sanitare de funcționare pentru instalația de incinerare.

2. Ajustarea prețului contractului

Conform mențiunilor din fișa de date de la pct.II.3 nu este permisă ajustarea prețului, deși în conformitate cu pct.IV.1.3 din același document durata acordului cadru este de 36 de luni. Imposibilitatea ajustării prețului și menținerea acestuia la același nivel pe toată durata prestării serviciilor rezultă și din cuprinsul contractului subsecvent (pct. 13) și al acordului cadru (pct. 5).

Prevederile art. 222² alin. (9) din Legea nr. 98/2016 arată că *autoritatea contractantă este obligată să includă clauze de ajustare/revizuire a prețului, în conformitate cu prevederile alin. 3, pentru contractele de servicii sau furnizare care se derulează pe o perioadă ce depășește 24 de luni și pentru contractele de lucrări care se derulează pe o perioadă ce depășește 6 luni.*

Având în vedere aceste prevederi legale, durata acordului cadru stabilită prin documentația de atribuire la 36 de luni, precum și faptul că într-un astfel de interval de timp pot exista fluctuații considerabile ale prețurilor pe baza cărora operatorii economici își construiesc oferta, în documentația de atribuire trebuie inclusă posibilitatea de ajustare a prețului.

Totodată, clauza de la pct. 7.6 din acordul cadru arată că *dacă pe parcursul derulării prezentului acord cadru se vor înregistra reduceri ale prețurilor în legătură cu serviciile ce fac obiectul acordului cadru, promitentul furnizor se obligă să notifice achizitorul, părțile urmând a conveni ajustarea prețului inițial.*

Dacă ajustarea prețurilor este permisă în cazul în care se înregistrează reduceri ale costurilor, în egală măsură, pentru identitate de rațiune și pentru un corect echilibru contractual, se impune ca ajustarea prețului să fie permisă și în cazul creșterii costurilor care fundamentează prețul.

Pe de altă parte, având în vedere caracterul obligatoriu al normei de la art. 222² alin. (9) din Legea nr. 98/2016 care arată că, în cazul contractului cu durată mai mare de 24 de luni, autoritatea este obligată să introducă clauze de ajustare a prețurilor, pornind de la probabilitatea apariției unor fluctuații considerabile de prețuri într-un interval de timp destul de mare, rezultă că menținerea documentației de atribuire în această formă, cu interdicția ajustării prețurilor, este contrară legii.

Astfel, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la remedierea sub acest aspect a conținutului documentației de atribuire, în sensul introducerii unor prevederi care să permită ajustarea prețurilor.

3. Deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală:

Conform mențiunilor de la pct.III.1.3 din fișa de date - *Cerința 5 se vor prezenta asigurări pentru poluarea accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase.*

Documentele care stau la baza desfășurării activității de gestionare a deșeurilor, precum și cele care trebuie să însoțească transportul de deșeuri sunt stabilite prin prevederile legale aplicabile, însă nicio astfel de prevedere nu impune deținerea de către operatorii care transportă și gestionează deșeuri a asigurării care să acopere riscurile rezultate din poluare accidentală pe durata transportului sau a distrugerii.

Având în vedere că riscurile unei poluări accidentale pe parcursul transportului sau al distrugerii sunt în sarcina operatorului economic care desfășoară aceste activități, impunerea existenței asigurării pentru astfel de evenimente este o sarcină excesivă care, în condițiile în care nu este prevăzută de lege și nici nu condiționează/influențează modalitatea optimă de prestare a serviciilor, se impune a fi eliminată din cuprinsul documentației de atribuire.

Totodată, contestatoarea invocă prevederile art. 172 alin. (1), (2) și (5) din Legea nr. 98/2016, arătând că obligația deținerii asigurării pentru poluare accidentală, inserată atât în caietul de sarcini la pagina 10, cât și în fișa de date la pct.III.1.3.a) Capacitatea tehnică și profesională (fiind inclusă în această parte a documentației de atribuire) reprezintă criteriu de calificare privind capacitatea tehnică și profesională, iar nerespectarea acestei cerințe poate conduce la respingerea ofertei.

Selecția operatorilor economici în funcție de deținerea asigurării pentru poluare accidentală, care dincolo de a avea costuri considerabile, nici nu este legată de capacitatea operatorului de a executa viitorul contract din punct de vedere financiar, tehnic sau profesional, încalcă prevederile art. 172 din Legea 98/2016. În aceste condiții impunerea acestei cerințe (cerința de calificare evidențiată în fișa de date, dar cuprinsă și în caietul de sarcini) pare a fi excesivă, neproportională și restricționează accesul la procedura de atribuire.

Această cerință este inserată în caietul de sarcini cu mențiunea că transportul deșeurilor trebuie să respecte normele de igienă și securitate în conformitate cu prevederile Legii nr. 17/2013 și ale HG nr. 1061/2008, motiv pentru care se impune ca operatorii să prezinte asigurările menționate pentru riscul de poluare accidentală. Respectarea normelor de igienă și securitate pe durata transportului se dovedesc atât prin documentele emise de către autoritățile de mediu și autoritățile din domeniul transporturilor prin care operatorul este avizat să desfășoare activitatea de transport deșeuri, cât și prin documentele de transport întocmite conform HG nr. 1061/2008. Cerința de a deține asigurările menționate nu este o cerință necesară și nici adecvată pentru ca operatorul să demonstreze capacitatea sa tehnică, financiară sau juridică.

Având în vedere aceste aspecte, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la remedierea conținutului documentației de atribuire sub acest aspect, în sensul de a elimina din documentația de

atribuire cerința privind deținerea asigurărilor pentru poluare accidentală.

... a transmis punctul său de vedere cu privire la contestație înregistrat la Consiliu cu nr. 60068/02.11.2023, prin care a solicitat respingerea contestației formulată de SC ... SRL ca neîntemeiată, învederând următoarele:

1. Modificarea cerinței din fișa de date a achiziției de la pct.II. 1.3.a) Capacitatea tehnică și profesională privind deținerea autorizației sanitare de funcționare pentru echipamentele de decontaminare termică și incinerare:

Față de criticile formulate de SC ... SRL, autoritatea contractantă apreciază că „*Autorizația sanitară de funcționare pentru echipamentul utilizat la decontaminarea termică/incinerare, emisă de către Direcția de Sănătate Publică județeană sub jurisdicția căreia ofertantul își desfășoară activitatea, din care să rezulte în mod explicit faptul că operatorii economici sunt autorizați să desfășoare activitatea de eliminare finală a deșeurilor medicale, conform art. 1 lit. g) din Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1030/2009 și art. 1, 2, 3, 13 și 17 din Anexa la Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1279/2012 privind aprobarea Criteriilor de evaluare, a condițiilor de funcționare și monitorizare a echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase, valabilă la data prezentării*” reprezintă un act tehnic și juridic eliberat în scris de către autoritatea competentă, prin care sunt stabilite condițiile și/sau parametrii de funcționare ai unei activități existente, ori de punere în funcțiune a unei activități în obiective de interes public.

Totodată, în conformitate cu prevederile art. 2 alin. (1) din Ordinul nr. 1030/2009, scopul procedurilor reglementate de acest ordin îl constituie „*prevenirea situațiilor care ar putea determina îmbolnăvirea populației*”.

Conform alin. (2) din normele juridice anterior menționate, procedurile de reglementare sanitară pentru proiectele de amplasare, amenajare, construire și pentru funcționarea obiectivelor ce desfășoară activități cu risc pentru starea de sănătate prevăzute de Ordinul nr. 1030/2009 sunt următoarele:

„a) autorizarea sanitară a funcționării în baza declarației pe propria răspundere;

b) autorizarea sanitară a funcționării în baza referatului de evaluare;

c) certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică;

d) asistență de specialitate de sănătate publică, la cererea persoanelor fizice și juridice, e) viza anuală ”.

Potrivit art. 1 lit. b) din „*Criteriile de evaluare, condițiile de funcționare și monitorizare a echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase*” aprobate prin Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1279/2012,

este definită noțiunea „deținător al echipamentului de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase” ca fiind „persoana juridică ce posedă un echipament autorizat pe care îl utilizează pentru realizarea operațiunilor de procesare termică și mecanică a deșeurilor medicale periculoase”.

Astfel, pentru a se asigura respectarea strictă, în cadrul viitorului contract, a procedurilor de reglementare sanitară instituite în scopul prevenirii situațiilor care ar putea determina îmbolnăvirea populației, autoritatea contractantă a prevăzut, în cadrul documentației de atribuire, obligativitatea prezentării autorizației sanitare de funcționare pentru echipamentul utilizat la decontaminarea termică/incinerare, emisă de direcția de sănătate publică județeană sub jurisdicția căreia ofertantul își desfășoară activitatea.

Rolul cerinței „autorizație sanitară de funcționare pentru echipamentul utilizat la decontaminarea termică/incinerare (...)” este de a dovedi faptul că echipamentele de care dispun operatorii economici pentru eliminarea deșeurilor medicale sunt autorizate în vederea realizării operațiunilor de procesare termică și mecanică a deșeurilor medicale periculoase și că prestarea serviciilor de eliminare nu este de natură să determine îmbolnăvirea populației.

2. Modificarea mențiunii din fișa de date a achiziției de la pct.II.3 Ajustarea prețului contractului privind interdicția aplicării mecanismului de ajustare a prețului.

Autoritatea contractantă arată că acceptă solicitarea de a modifica cerința de ajustare a prețului.

Prețul se va putea ajusta utilizând formula de ajustare convenită, care va fi introdusă în contractul subsecvent. Situațiile ce pot determina ajustarea prețului acordului cadru/contractului subsecvent, sunt stipulate la art. 164 din HG nr. 395/2016.

Ajustarea prețului și justificarea creșterii prețurilor resurselor se realizează pe baza evoluției IPC pentru serviciul sau grupa de servicii ce fac obiectul prezentei licitații, indice de preț publicat de către Institutul Național de Statistică.

Ajustarea prețului se va efectua după următoarea formulă de ajustare:

Preț inițial (adjudecat în urma licitației) x IPC/100
unde IPC - indicele prețurilor de consum pentru serviciul sau grupa de servicii ce fac obiectul prezentei licitații, publicat periodic în buletine ale Institutului Național de Statistică.

Cererea de ajustare, precum și nota de fundamentare privind ajustarea prețului acordului cadru/contractului subsecvent, însoțită de adrese oficiale ale Institutul Național de Statistică, privind valoarea IPC (valoare calculată între data încheierii acordului cadru și data la care se solicită ajustarea), prezentată de către operatorul economic autorității

contractante va fi acceptată/respinsă în termen de 5 zile de la înregistrarea acesteia la sediul autorității contractante.

Prețul acordului cadru/contractului subsecvent se ajustează utilizând formula de mai sus. Ajustarea prețului se va face prin înscrisuri semnate de către ambele părți.

3. Eliminarea din fișa de date a achiziției a cerinței de la pct.III.1.3, Cerința 5 privind deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase.

Autoritatea contractantă solicită respingerea acestei solicitări ca nefondată, deoarece contrar celor menționate de contestatoare, solicitarea nu are rolul de a îngreuna/împovăra operatorul economic declarat câștigător, ci presupune un mijloc de protejare a personalului care intră în contact cu deșeurile transportate, a populației, precum și a mediului înconjurător, cerință în conformitate cu prevederile Legii nr. 17/2013 și HG nr. 1061/2008 pentru aprobarea Procedurii de reglementare și control al transportului deșeurilor pe teritoriul României.

Pentru îndeplinirea acestei condiții, ofertanții trebuie să prezinte asigurare pentru poluare accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni în timpul transportului și distingerii deșeurilor, conform OMS 1226/2012 și documente care dovedesc că personalul prestatorului care procesează deșeurile medicale dețin asigurări de sănătate care să acopere riscurile profesionale, conform OMS 1226/2012.

Urmare punctului de vedere comunicat de ..., contestatoarea a transmis Note scrise înregistrate la Consiliu sub nr. 60444/06.04.2023, prin care solicită respingerea argumentelor formulate de autoritatea contractantă și admiterea contestației astfel cum a fost formulată, pentru următoarele considerente:

1. Deținerea autorizației sanitare de funcționare pentru instalația de decontaminare termică:

Potrivit prevederilor legale conformarea echipamentelor de decontaminare termică la normele de igienă și sănătate se atestă prin emiterea a două documente respectiv: (1) referat tehnic de evaluare și (2) notificare pentru certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică, în cazul acestei instalații nu este posibilă emiterea autorizației sanitare de funcționare, ci autoritățile emit cele două documente menționate pentru a asigura conformitatea instalației de decontaminare. Acest fapt rezultă din următoarele:

- Art. 3 din Ordinul nr. 1279/2012 arată că *Institutul Național de Sănătate Publică (INSP) analizează documentația prezentată de solicitant și emite referatul tehnic de evaluare pentru echipamentele de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute utilizate pentru deșeurile medicale periculoase. În vederea evaluării performanțelor echipamentului menționat, INSP emite documentul numit*

referat tehnic de evaluare. Conform art. 17 din Criteriile aprobate prin Ordinul nr. 1279/2012 referatul tehnic de evaluare face parte din documentația care se depune de către deținătorul echipamentului în vederea obținerii actelor de reglementare din punctul de vedere al protecției sănătății și mediului.

- Actele de reglementare din punctul de vedere al mediului și sănătății sunt autorizația de mediu și notificarea pentru certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică.

- În cazul instalației de decontaminare termică nu se emite autorizație sanitară de funcționare, document necesar în cazul în care se autorizează desfășurarea unei activități și nu a unui echipament. Conform art. 1 din Ordinul nr. 1030/2019 *certificarea conformității este procedura prin care autoritatea competentă atestă, în scris, conformitatea unui/unei obiectiv/activități cu reglementările legale în vigoare privind normele de igienă și sănătate publică specifice domeniului* (lit. e), în vreme ce autorizația sanitară de funcționare este definită ca fiind *un act tehnic și juridic eliberat în scris de către autoritatea competentă; prin care sunt stabilite condițiile și/sau parametrii de funcționare ai unei activități existente ori de punere în funcțiune a unei activități în obiective de interes public* (lit. g),

- Totodată, conform art. 10 din Ordinul nr. 1030/2019 *activitățile de verificare a conformității cu normele de igienă și sănătate publică și/sau alte reglementări legale în vederea eliberării autorizației sanitare de funcționare se realizează de către personalul de specialitate desemnat pentru domeniul de activitate supus autorizării* (alin. 3). *Rezultatul verificării conformării va fi consemnat într-un referat de evaluare* (alin. 4). *În urma verificării conformării, dacă sunt îndeplinite condițiile prevăzute de legislația în vigoare, autoritatea competentă va emite autorizația sanitară de funcționare* (alin. 5). În consecință, autorizația sanitară de funcționare se emite în urma parcurgerii unei proceduri de evaluare a impactului activității autorizate asupra sănătății.

- Conform art. 11 din Norma aprobată prin Ordinul nr. 119/2014, procedura de evaluare (și implicit emiterea autorizației sanitare de funcționare) este necesară în cazul activității de incinerare a deșeurilor (lit. p), dar nu este necesară în cazul instalației de decontaminare. Din sfera activităților pentru care este necesară evaluarea consecințelor asupra sănătății și implicit emiterea autorizației sanitare de funcționare, enumerate la art. 11 din Norma aprobată prin Ordinul nr. 119/2014, nu face parte echipamentul de decontaminare termică. Rezultă din aceste prevederi legale că, în conformitate cu art. 1 din Ordinul nr. 1030/2019, pentru echipamentele de decontaminare termică, verificarea conformității cu normele de igienă și sănătate se face prin emiterea referatului tehnic de evaluare, care stă la baza emiterii notificării pentru certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică, conform procedurii de la art. 17 din Ordinul nr. 1030/2019.

În cadrul unităților sanitare nu există instalații de decontaminare care să dețină autorizație sanitară de funcționare, actul emis pentru astfel de echipamente de către direcțiile județene de sănătate fiind notificarea pentru certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică în baza referatului tehnic de evaluare.

2. Ajustarea prețului contractului:

Cu privire la aceasta solicitare, autoritatea contractantă a menționat că se va introduce în documentație de atribuire mecanismul de ajustare a prețurilor în funcție de evoluția IPC. Totuși, contestatoarea solicită să fie avută în vedere necesitatea unei rectificări a mențiunilor intimitei sub acest aspect, în sensul că temeiul ajustării nu poate fi art. 65 din Normele aprobate prin HG nr. 395/2016, acest text de lege fiind abrogat.

3. Deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală:

Petenta menționează că obiectul contestației vizează exclusiv asigurarea pentru riscurile de poluare accidentală la transportul și distrugerea deșeurilor, nu și asigurarea personalului pentru riscuri de îmbolnăvire profesională, care este obligatorie conform legii.

Însă, obligația deținerii asigurării pentru poluare accidentală nu este impusă prin niciun act normativ care reglementează activitatea de colectare, transport și eliminare a deșeurilor medicale. În plus, deținerea unei astfel de asigurări este în legătură cu eventuale efecte ce ar putea să apară pe parcursul derulării/executării viitorului contract.

Fiind o problemă legată de executarea contractului, autoritatea contractantă nu poate impune ofertanților, la acest moment al procedurii, să facă dovada asigurării unor riscuri eventuale, pentru ipoteza în care ar deveni contractanți.

Deținerea unor polițe de asigurare pentru asigurare accidentală poate fi solicitată prin contractul care se va încheia cu ofertantul declarat câștigător, dar în niciun caz nu poate reprezenta cerința de calificare din această ultimă perspectivă, fiind o cerință disproporționată și excesivă.

Consiliul constată că, pentru a îndeplini obligația stabilită la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, contestatoarea a înaintat, în data de 06.11.2023, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 209654682/1, din data de 02.11.2023, în valoare de 9.360 lei, emisă de CEC Bank – Sucursala Constanța.

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

Din analiza susținerilor părților și a documentelor existente la dosarul cauzei, Consiliul reține cele ce urmează:

... a inițiat, în calitate de autoritate contractantă, procedura de licitație deschisă, pe loturi, în vederea atribuirii contractului având ca obiect „*Servicii de colectare, transport, procesare și eliminare finală a*

deșeurilor medicale periculoase, deșeurilor chimice (rezultate din activitatea lab. analize medicale, alte deșeuri considerate chimice)”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. ... împreună cu documentația de atribuire aferentă.

Criteriul de atribuire este „Prețul cel mai scăzut”, iar valoarea estimată totală este de 12.576.000 lei, fără TVA.

Împotriva prevederilor documentației de atribuire a formulat contestație SC ... SRL, prin care a solicitat obligarea autorității contractante la:

- modificarea cerinței din fișa de date a achiziției de la pct.II.1.3.a) (n.n. pct.III.1.3.a) Capacitatea tehnică și profesională privind deținerea autorizației sanitare de funcționare pentru echipamentele de decontaminare termică și incinerare;

- modificarea mențiunii din fișa de date a achiziției de la pct.II.3 Ajustarea prețului contractului privind interdicția aplicării mecanismului de ajustare a prețului;

- eliminarea din fișa de date a achiziției a cerinței de la pct.III.1.3, Cerința 5 privind deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase.

1. Deținerea autorizației sanitare de funcționare pentru echipamentele de decontaminare

Consiliul constată că SC ... SRL solicită modificarea acestei cerințe întemeiat pe faptul că potrivit legislației în vigoare în cazul **instalației de decontaminare** este necesară depunerea referatului tehnic de evaluare și nu a autorizației sanitare de funcționare, acest din urma document fiind necesar doar pentru **instalația de incinerare**. Astfel, solicită modificarea Cap.III.1.3.a) în sensul de a se menționa că este necesară depunerea **referatului tehnic de evaluare pentru instalația de decontaminare** și a **autorizației sanitare de funcționare pentru instalația de incinerare**.

În soluționarea cererii contestatoarei, Consiliul reține că potrivit fișei de date a achiziției, Cap.III.1.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, autoritatea contractantă a stabilit, astfel:

„Cerința 3

Autorizație sanitară de funcționare pentru echipamentul utilizat la decontaminarea termică/incinerare, emisă de către Direcția de Sănătate Publică județeană sub jurisdicția căreia ofertantul își desfășoară activitatea, din care să rezulte în mod explicit faptul că operatorul economic este autorizat să desfășoare activitatea de eliminare finală a deșeurilor medicale, conform art. 1 lit. g) din Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1030/2009 și art. 1, 2, 3, 13 și 17 din Anexa la Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1279/2012 privind aprobarea Criteriilor de evaluare, a condițiilor de funcționare și monitorizare a echipamentelor de

tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase, valabilă la data prezentării”.

În analiza aspectelor sesizate de contestatoare, Consiliul reține că în textul prevederii ce se solicită a fi modificată autoritatea contractantă a menționat articole din acte normative de care ofertanții sunt obligați a ține seama la elaborarea ofertelor urmând ca în conținutul acestora să includă documentele ce se emit în baza dispozițiilor legale indicate.

Analizând aceste prevederi legale, Consiliul constată că art. 1 lit. g) din Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1279/2012 *privind aprobarea procedurilor de reglementare sanitară pentru proiectele de amplasare, amenajare, construire și pentru funcționarea obiectivelor ce desfășoară activități cu risc pentru starea de sănătate a populației*, conține definiția documentului „*autorizație sanitară de funcționare*” care este definit de legiuitor astfel:

*„g) **autorizația sanitară de funcționare** reprezintă un act tehnic și juridic eliberat în scris de către autoritatea competentă, prin care sunt stabilite condițiile și/sau parametrii de funcționare ai unei activități existente ori de punere în funcțiune a unei activități în obiective de interes public”.*

Prin urmare, autorizația sanitară de funcționare este un act tehnic și juridic care se emite în urma parcurgerii unei proceduri de evaluare a impactului activității autorizate asupra sănătății, fiind vorba de activitate autorizată și nu de un echipament.

În ceea ce privește relevanța prevederilor Ordinului nr. 1279/2012 *Criteriile de evaluare, condițiile de funcționare și monitorizare a echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase*, indicat de autoritatea contractantă în cuprinsul cerinței, Consiliul reține că acestea reglementează următoarele:

„Art. 1. - Termenii sunt în conformitate cu prevederile Ordinului ministrului sănătății nr. 1.226/2012 pentru aprobarea Normelor tehnice privind gestionarea deșeurilor rezultate din activități medicale și a Metodologiei de culegere a datelor pentru baza națională de date privind deșeurile rezultate din activitățile medicale, la care se adaugă următoarele definiții:

a) decontaminarea termică reprezintă operațiunea care se bazează pe acțiunea căldurii umede sau uscate, la temperaturi scăzute, în scopul reducerii încălcării cu microorganisme (patogene sau saprofite) a deșeurilor medicale periculoase;

b) deținător al echipamentului de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase este reprezentat de persoana juridică ce posedă un echipament autorizat pe care îl utilizează pentru realizarea operațiunilor de procesare termică și mecanică a deșeurilor medicale periculoase;

c) *inactivare microbiană* reprezintă acțiunea de distrugere a microorganismelor patogene sau saprofite de pe obiectele inerte contaminate;

d) *indicator biologic* este un suport inoculat conținut în interiorul ambalajului sau primar, gata de utilizare. Un suport inoculat este un suport pe care a fost depozitat un număr definit de microorganisme indicatoare;

e) *nivel de inactivare microbiană* reprezintă gradul de distrugere a unei categorii de populație microbiană (forme vegetative sau spori) de concentrație cunoscută, supusă unui proces de inactivare;

f) *procesarea termică a deșeurilor medicale periculoase* este operațiunea care se bazează pe acțiunea căldurii în scopul reducerii microorganismelor (patogene sau saprofite) conținute în deșeurile medicale periculoase la temperaturi scăzute;

g) **solicitant reprezintă persoana juridică ce deține la un moment dat un echipament de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase și care întreprinde toate demersurile necesare pentru obținerea referatului tehnic de evaluare** microbiologică în vederea cedării unui cumpărător a dreptului de proprietate asupra acestui bun.

Art. 2. - Categoriile de deșeuri periculoase rezultate din activitatea medicală, în conformitate cu Ordinul ministrului sănătății nr. 1.226/2012 și cu lista deșeurilor prevăzută în anexa nr. 2 la Hotărârea Guvernului [nr. 856/2002](#) privind evidența gestiunii deșeurilor și pentru aprobarea listei cuprinzând deșeurile, inclusiv deșeurile periculoase, cu completările ulterioare, care pot fi supuse proceselor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute, sunt fără excepție doar următoarele categorii:

a) deșeuri infecțioase conform codului 18 01 03*;

b) deșeuri înțepătoare-tăietoare conform codului 18 01 01.

Art. 3. - Procesarea termică a deșeurilor medicale periculoase la temperaturi scăzute se realizează în intervalul 105°C-177°C, prin căldură umedă (abur) sau căldură uscată (aer cald), corelate cu alți factori care intervin în proces (timpul, presiunea, temperatura)";

„**Art. 13.** - În vederea evaluării performanțelor echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase, **Institutul Național de Sănătate Publică** analizează documentația prezentată de solicitant și **emite un referat tehnic de evaluare.**

Art. 17. - Referatul tehnic de evaluare face parte din documentația care se depune de către deținătorul echipamentului **și în vederea obținerii actelor de reglementare din punctul de vedere al protecției sănătății și mediului**"; și

„**Art. 30.** - **Pentru echipamentul de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute care are capacitate de**

prelucrare mai mare de 10 tone/zi de deșeuri periculoase se aplică cerințele și condițiile care intră sub incidența prevederilor pct. 5.1 din anexa nr. 1 la Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 152/2005 privind prevenirea și controlul integrat al poluării, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 84/2006, cu modificările și completările ulterioare, în ceea ce privește funcționarea, autorizarea și controlul. Echipamentul va fi pus în funcțiune doar după obținerea acordului integrat de mediu. **Pentru capacități de tratare mai mici de 10 tone/zi, deținătorul echipamentului va solicita autorizația de mediu** conform Ordinului ministrului mediului și dezvoltării durabile nr. 1.798/2007 pentru aprobarea *Procedurii* de emitere a autorizației de mediu, cu modificările și completările ulterioare”.

Din economia prevederilor legale citate anterior rezultă că instalațiile de decontaminare nu dețin autorizație sanitară de funcționare ci referat tehnic de evaluare, actul emis de către direcțiile județene de sănătate îl reprezintă notificarea pentru certificarea conformității cu normele de igienă și sănătate publică în baza referatului tehnic de evaluare, autorizația sanitară de funcționare fiind document emis doar în cazul instalației de incinerare.

De altfel, autoritatea contractantă prin punctul de vedere prezintă care este rolul cerinței, respectiv acela de a dovedi faptul că echipamentele de care dispun operatorii economici pentru eliminarea deșeurilor medicale sunt autorizate în vederea realizării operațiunilor de procesare termică și mecanică a deșeurilor medicale periculoase și că prestarea serviciilor de eliminare nu este de natură să determine îmbolnăvirea populației, fără a indica în mod concret care este prevederea legală în baza căreia ofertanții pot fi obligați să prezinte pentru instalația de „decontaminare termică/incinerare” o autorizație sanitară de funcționare.

Or, având în vedere cele constatate anterior, Consiliul reține că se impune admiterea criticilor și obligarea autorității contractante la modificarea cerinței de calificare stabilită în fișa de date la Cap.III.1.3.a) în sensul stabilirii, în mod concret, a tipului de document ce trebuie prezentat pentru fiecare tip de echipament utilizat la decontaminarea termică și/sau incinerare, cu luarea în considerare a dispozițiilor 154 din Legea nr. 98/2016 potrivit căroră „(1) *Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire*”.

2. Ajustarea prețului contractului

Analizând cererea contestatoarei cu privire la modificarea interdicția aplicării mecanismului de ajustare a prețului și permiterea ajustării acestuia, Consiliul constată că în fișa de date, la Cap. II.3, este menționat „Ajustarea prețului contractului” **„Nu”**.

Însă, după primirea contestației autoritatea contractantă a comunicat prin punctul de vedere transmis la dosarul cauzei că „Se acceptă solicitarea de a modifica cerința de ajustare a prețului”, situație în care cererea este admisă și se impune publicarea în SEAP a prevederilor referitoare la modalitate de ajustare a prețului, respectiv a următoarei prevederi:

„Ajustarea prețului se va efectua după următoarea formulă de ajustare:

Preț inițial (adjudecat în urma licitației) x IPC/100

Unde IPC – indicele prețurilor de consum pentru serviciul sau grupa de servicii ce fac obiectul prezentei licitații, publicat periodic în buletine ale Institutului Național de Statistică.

Cererea de ajustare și nota de fundamentare privind ajustarea prețului acordului cadru/contractului subsecvent, însoțită de adrese oficiale ale Institutului Național de Statistică, privind valoarea IPC (valoare calculată între data încheierii acordului cadru și data la care se solicită ajustarea), prezentată de către operatorul economic autorității contractante va fi acceptată/respinsă în termen de 5 zile de la înregistrarea acesteia la sediul autorității contractante.

Prețul acordului cadru/contractului subsecvent se ajustează utilizând formula de mai sus.

Ajustarea prețului se va face prin înscrisuri semnate de către ambele părți”.

Consiliul va reține ca relevante în soluționare susținerile contestatoarei din *Note scrise* potrivit cărora temeiul ajustării prețului nu poate fi art. 164 (n.n. nu art. 65 cum greșit a fost indicat) din HG nr. 395/2016 întrucât acest articol este abrogat, aspect de care autoritatea contractantă va trebui să țină seama în luarea măsurilor de remediere privind ajustarea prețului.

3. Deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală

Contestatoarea solicită eliminarea din fișa de date a achiziției a cerinței de la pct.III.1.3, Cerința 5, privind deținerea asigurărilor pentru riscul de poluare accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase, invocând caracterul restrictiv și abuziv al acesteia raportat la dispozițiile art. 172 din Legea nr. 98/2016.

Un argument arătat de către contestatoare în susținerea cererii sale este acela că documentele care stau la baza desfășurării activității de gestionare a deșeurilor, precum și cele care trebuie să însoțească transportul de deșeuri sunt stabilite prin prevederile legale aplicabile și că nicio astfel de prevedere nu impune deținerea de către operatorii care transportă și gestionează deșeuri a asigurării care să acopere riscurile rezultate din poluare accidentală pe durata transportului sau a distrugerii. Este invocat de asemenea și faptul că riscurile unei poluări accidentale pe

parcursul transportului sunt în sarcina operatorului economic care desfășoară aceste activități.

Pentru a stabili dacă cererea contestatoarei este sau nu fondată, Consiliul reține că prin fișa de date a achiziției, Cap. III.1.3.a) Capacitatea tehnică și/sau profesională, autoritatea contractantă a stabilit astfel:

„Cerința 5

Serviciile de eliminare finală a deșeurilor medicale se prestează conform prevederilor art. 45 din Ordinul 1226/2012. Ofertantul trebuie să facă dovada înregistrării în Strategia Națională de Gestionare a Deșeurilor sau/și în Planul Local și Planul Regional de Gestionare a Deșeurilor. (...)

e) Se vor prezenta asigurări pentru poluarea accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase. (...)

Modalitatea de îndeplinire:

Completarea DUAЕ: Operatorul economic (lider, asociat, terț susținător, subcontractant – dacă este cazul) va completa cerința corespunzătoare în formularul DUAЕ din documentația de atribuire ȘI VA ATAȘA DOCUMENTELE SOLICITATE ÎN SEAP ODATĂ CU DUAЕ”.

O prevedere similară se regăsește în caietul de sarcini la pagina 10, potrivit căreia:

*„Transportul recipientilor conținând deșeuri medicale periculoase și a deșeurilor chimice de la locul colectării până la locul eliminării finale, respectiv neutralizării, se va face cu respectarea strictă a normelor de igienă și securitate în scopul protejării personalului și populației și în conformitate cu prevederile Legii nr. 17/2013 și HG 1061/2008 pentru aprobarea Procedurii de reglementare și control al transportului deșeurilor pe teritoriul României. **Pentru îndeplinirea acestei condiții ofertanții trebuie să prezinte asigurare pentru poluare accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor conform OMS 1226/2012 și documente care dovedesc că personalul prestatorului care procesează deșeurile medicale are asigurări de sănătate care să acopere riscurile profesionale conform OMS 1226/2012”.***

În soluționare Consiliul va reține relevanța în prezenta speță a dispozițiilor art. 172 din Legea nr. 98/2016, potrivit cărora:

„(1) Autoritatea contractantă are dreptul de a aplica în cadrul procedurii de atribuire numai criterii de capacitate referitoare la:

- a) capacitatea de exercitare a activității profesionale;
- b) situația economică și financiară;
- c) capacitatea tehnică și profesională.

(2) Autoritatea contractantă nu are dreptul de a impune operatorilor economici alte cerințe de capacitate privind participarea la procedura de atribuire față de cele prevăzute la alin. (1).

(3) *Autoritatea contractantă stabilește numai cerințe de participare care sunt necesare și adecvate pentru a se asigura că un candidat/ofertant are capacitatea juridică și financiară și competențele tehnice și profesionale pentru a executa contractul de achiziție publică/acordul-cadru care urmează să fie atribuit.*

(4) *Autoritatea contractantă nu poate stabili cerințe de participare pentru subcontractanții propuși de ofertant/candidat în ofertă sau solicitarea de participare, dar ia în considerare capacitatea tehnică și profesională a subcontractanților propuși pentru partea lor de implicare în contractul care urmează să fie îndeplinit, dacă documentele prezentate sunt relevante în acest sens.*

(5) Toate cerințele privind capacitatea solicitate de autoritatea contractantă trebuie să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului-cadru și să fie proporționale prin raportare la obiectul acestuia”.

Prin urmare, raportat la prevederile citate anterior, Consiliul constată că prin impunerea cerinței privind prezentarea unei asigurări pentru poluarea accidentală a mediului ca urmare a unor accidente ce pot surveni la transportul și distrugerea deșeurilor medicale periculoase autoritatea contractantă încalcă prevederile art. 172 din Legea nr. 98/2016, împrejurare față de care se impune eliminarea acesteia din fișa de date a achiziției din cadrul Cerinței 5.

Însă, având în vedere necesitatea existenței unei astfel de asigurări în perioada prestării serviciilor de colectare, transport, procesare și eliminare finală a deșeurilor medicale periculoase, deșeuri chimice, Consiliul constată că prevederea din caietul de sarcini se impune a fi reținută.

În ceea ce privește documentele prin care se demonstrează existența unei astfel de asigurări vor fi depuse de ofertantul a cărui ofertă a fost declarată câștigătoare la încheierea contractului, motiv pentru care dispune înlocuirea termenului **„ofertanții”** cu **„prestatorul”** din conținutul textului din caietul de sarcini.

Consiliul are în vedere că o astfel de cerință impusă în sarcina ofertantului declarat câștigător nu este altceva decât un mijloc de a elimina riscurile de poluare accidentală la transportul și distrugerea deșeurilor și au legătură cu executarea contractului, în speță cu efectele unor evenimente nedorite apărute pe perioada derulării contractului, cum de altfel confirmă și contestatoarea, situație în care o astfel de cerință este adecvată și necesară raportat la obiectul contractului.

De altfel, contestatoarea afirmă prin punctul de vedere, așa cum și Consiliul a reținut în soluționarea cererii, că **„deținerea unor polițe de asigurare pentru asigurarea accidentală poate fi solicitată prin contractul care se va încheia cu ofertantul declarat câștigător, dar în niciun caz nu poate reprezenta cerința de calificare din această ultimă perspectivă fiind o cerință disproporționată și excesivă”.**

Pentru toate aceste motive, având în vedere caracterul fondat al cererilor sale, în conformitate cu prevederile art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite contestația depusă de SC ... SRL, în contradictoriu cu ... și dispune remedierea documentației de atribuire, în conformitate cu considerentele de mai sus.

În acest sens, autoritatea contractantă va publica în SEAP măsurile de remediere dispuse de Consiliu, în termen de 15 zile de la primirea deciziei.

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

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite contestația depusă de SC ... SRL, în contradictoriu cu ... și dispune remedierea documentației de atribuire, în conformitate cu considerentele prezentei decizii.

Obligă autoritatea contractantă să publice în SEAP măsurile de remediere dispuse de Consiliu, în termen de 15 zile de la primirea deciziei.

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

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

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

...

Redactată în 4 exemplare, conține 17 (șaptesprezece) pagini.