



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

DECIZIE

Nr. 526/C11/329

Data: 09.03.2023

Prin contestația nr. 942/09.02.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 6747/10.02.2023, formulată de SRL, cu sediul în, având CUI RO, înregistrată la Registrul Comerțului sub numărul, reprezentată legal de administrator și asistată și/sau reprezentată juridic prin, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată de, cu sediul în, județul, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de furnizare Echipamente medicale în cadrul proiectului „Creșterea capacității de gestionare a crizei sanitare COVID – 19 pentru elevii și cadrele didactice din Furnizare de produse dezinfectante”, anunț de participare CN1051599/02.02.2023, s-a solicitat Consiliului, obligarea autorității contractante la al achiziției în raport de cererile sale prezentate în contestație, respectiv obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației reprezentând onorariu avocat.

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire a fost respinsă ca rămasă fără obiect de Consiliu prin Încheierea nr. 331/C11/329 din data de 13.02.2023.

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 SRL solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei, indicând faptul că cererile sale/criticile privesc cele 3 produse dezinfectante, după cum urmează:

2.1. Cereri Generale:

2.1.1. În raport de obligația stabilită în sarcina autorității contractante prin art. 154 din Legea nr. 98/2016, solicită obligarea acesteia la precizarea expresă ca specificațiile tehnice ale dezinfectanților (spectru de activitate, testări doveditoare ale eficacității microbicide), ca și evaluarea tehnică a ofertelor se întemeiază, respectiv se va întemeia pe dispozițiile standardului general EN 14885:2022 și pe prevederile standardelor specifice fiecărei activități microbicide impuse prin acest standard.

Autoritatea contractantă își propune să achiziționeze produse capabile să asigure protecția impusă de existența pandemiei COVID 19 prin dezinfecție, prin utilizarea de produse chimice în spații instituționale (unități de învățământ).

Potrivit Regulamentului (UE) nr. 1025/2012 din 25 octombrie 2012 privind standardizarea europeană, *„(4) Standardele europene sunt adoptate de organizațiile de standardizare europene, respectiv CEN, Cenelec și ETSI.”*

Standardul european armonizat, general valabil pe teritoriul UE în materie de dezinfectanți, este EN 14885 (aflat acum la ediția 2022), intitulat: *Antiseptice și dezinfectante chimice Aplicarea standardelor europene pentru antiseptice și dezinfectante chimice.*

Potrivit acestui standard, aplicabil tuturor dezinfectanților și antisepticelor chimice (produse biocide și dispozitive medicale deopotrivă) (p.1), Standardul EN 14885:2022 a devenit Standard Național la 31.08.2022, deci a fost transpus în legislația națională, devenind o normă juridică cu caracter obligatoriu. Astfel, face trimitere la prevederile relevante din art. 5 și 6 din HGR nr. 617/2014 și art. 2 și 4 din OMS nr. 10/2010.

În consecință, dezinfectantele solicitate de autoritatea contractantă trebuie să fie produse biocide care să fie avizate de CNPB.

Totodată, potrivit art. 156 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, petenta consideră că autoritatea contractantă fiind supusă reglementărilor tehnice și juridice obligatorii europene și naționale, trebuie să admită că

prevederile caietului de sarcini produse dezinfectante, trebuie să respecte prevederile Standardului EN 14885:2022, atât în ce privește formularea cerințelor/specificațiilor tehnice, cât și în ce privește evaluarea ofertelor.

De altfel, poziția CNSC este astfel exprimată într-o serie de decizii, cum ar fi decizia nr. 2294/C10/2375/02.11.2022, decizia nr. 2336/C8/2357/07.11.2022, decizia nr. 2577/C8/2633/07.12.2022.

2.1.2. SRL solicită obligarea autorității contractante la recunoașterea aplicabilității prevederilor OMS nr. 1761/2021 în ce privește stabilirea compatibilității dezinfectanților achiziționați prin prezenta procedură cu procedura de utilizare a acestora (DEZINFECȚIA), acolo unde nu există prevederi speciale care să înlăture aplicarea sa.

Produsele chimice dezinfectante sunt achiziționate spre realizarea dezinfecției.

Așadar, ele trebuie să fie apte a îndeplini și a se conforma procedurilor aferente realizării dezinfecției. Cu alte cuvinte, calitățile solicitate la achiziționare trebuie să concorde cu modul în care trebuie folosite în cadrul procedurilor de dezinfecție.

Altminteri, achiziția devine inutilă, iar fondurile publice sunt cheltuite ineficient (pe lângă riscul generat de utilizarea de produse necorespunzătoare cu scopul pentru care au fost achiziționate).

Singurul domeniu al vieții sociale în care există reguli de efectuare a dezinfecției este cel medical, reguli consemnate normativ în OMS nr. 1761/2021, neexistând asemenea reguli de efectuare a dezinfecției în sfera instituțională.

Avându-se în vedere obligația prevăzută în sarcina tuturor persoanelor juridice din România de art. 3 din Legea nr. 95/2006, consideră că nu poate exista un vid de reglementare în ce privește dezinfecția în zona instituțională.

Soluția este cea arătată în art. 1 Codul Civil (Legea nr. 287/2009 fiind aplicabilă domeniului achizițiilor publice conform art. 231 din Legea nr. 98/2016).

Neexistând nici lege aplicabilă, nici uzanțe care să reglementeze dezinfecția în aria instituțională, se aplică „dispozițiile legale privitoare la situații asemănătoare”, în speță, dispozițiile legale privind dezinfecția în aria medicală.

Astfel, se asigură respectarea obligațiilor prevăzute de Legea nr. 95/2006 în sarcina tuturor entităților activând în sfera instituțională la un nivel reglementat (cel medical), la cel mai înalt nivel ce poate fi oferit în sistemul de sănătate publică din România.

Asemenea cerere a fost admisă de CNSC, petenta citând din decizia nr. 2577/C8/2633/07.12.2022.

2.2. PRODUSUL „Gel dezinfectant de mâini”, solicită:

2.2.1. obligarea autorității contractante la modificarea și completarea actualului spectru de activitate microbicidă:

"- acțiune virucidă de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus sau de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut. Produsul va fi însoțit acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene:

- omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni,*
- foarte eficient în cazul infecțiilor virale,"*

În sensul prevăzut de Standardul EN 14885:2022 pentru un produs destinat dezinfectiei igienice a mâinilor prin frecare în aria instituțională, adică BACTERICID - EN 1276 și EN 1500, LEVURICID - EN 1650, cu adăugarea activității VIRUCIDE (solicitată expres și explicabil de autoritatea contractantă) dovedită prin standardul EN 14476 (specific ariei medicale, dar aplicabil și ariei instituționale, pentru care nu există un standard specializat, conform regulii Standardului EN 14885:2022 pentru o acțiune (cel puțin) limitată la virușii anvelopați (între care se numără și virusul SARS COV-2), acesta fiind motivul lansării achiziției.

2.2.2. obligarea autorității contractante la introducerea cerinței:

„Să prezinte perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de (...) (care trebuie arătată de autoritatea contractantă, în raport de necesitățile sale) din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade".

Invocă în acest sens principiul stabilit în art. 19 alin. (2) lit. c) din ANEXA nr. 1 la OMS nr. 1761/2021, care, în speța produsului de mâini, impune respectarea regulii prevăzute de art. 2 din ANEXA nr. 3 la OMS nr.1761/2021, necesară pentru stabilirea momentului de la care începe să curgă perioada de stabilitate și eficacitate care trebuie oferită corespunzător necesității precizate de autoritatea contractantă.

Fără această cerință, autoritatea contractantă va putea ajunge în situația de a achiziționa un produs a căror stabilitate și siguranța în timp împotriva contaminării post-deschidere recipient să fie de (exemplu) 1 zi sau să nu existe nicio dovadă obiectivă a declarației producătorului/ofertantului că produsul său păstrează aceste caracteristici post-deschidere recipient timp de (exemplu) 200 zile.

În acest sens, petenta citează din decizia CNSC nr. 60/C8/3021/10.01.2023.

2.3. Produsul „Igienizant de suprafețe”, solicită:

2.3.1. obligarea autorității contractante la admiterea în competiție și a produselor chimice dezinfectante clasificate Dispozitive Medicale:

Utilizarea în egală măsură a ambelor tipuri de produse dezinfectante decurge din respectarea principiilor achizițiilor publice, respectiv art.2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016. De asemenea, indică dispozițiile art. 8 alin. (2) lit. e) din ANEXA nr. 1 la OMS nr. 1761/2021.

În măsura în care produsul solicitat îndeplinește scopul dezinfectiei, atunci trebuie admisă participarea și a produselor clasificate Dispozitiv

Medical, respectându-se astfel dezideratul normelor comunitare de deschidere cât mai largă a competiției (în acest sens, Hotărârea CJUE din 23.12.2008 în cauza C-305/08).

Concordant (sub aspectul argumentării), petenta citează și din dosarul nr. 70/57/2020, Decizia nr. 144/2020 din 27.02.2020.

2.3.2. Bănuind că autoritatea contractantă a exprimat confuz/neclar dorința sa de a folosi un produs gata de utilizare prin pulverizare (exprimările din caietul de sarcini – *Se va livra în diluție gata de utilizare și Ambalare canistră de 5 litri HDPE cu pompiță*), solicită obligarea autorității contractante la modificarea actualului spectru de activitate microbucidă:

"cu efect bactericid, virucid și fungicid, cu spectru larg. Produsul va fi însoțit de test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene și de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus",

în sensul prevăzut de Standardul EN 14885:2022 pentru un produs destinat dezinfectiei suprafețelor fără acțiune mecanică (pulverizare) în aria instituțională, adică, BACTERICID - EN 1276 și EN 13697, LEVURICID - EN 1650 și EN 13697, FUNGICID - EN 1650 și EN 13697.

Totodată, susține că nu se impune menținerea efectului SPORICID - EN 13704 - menționat în Standard, întrucât dezinfecția de nivel scăzut, caracteristică pentru suprafețele cu risc scăzut, precum sunt cele din instituțiile pentru care achiziționează autoritatea contractantă, nu prevede eficacitate antispori, dar cu adăugarea activității VIRUCIDĂ dovedită prin standardul EN 14476 (specific ariei medicale, dar aplicabil conform regulii prevăzute de Standardul EN 14885:2022) pentru o acțiune limitată la virusii anvelopați (între care se numără și virusul SARS COV-2), pentru a cărei combatere și prevenire, autoritatea contractantă organizează prezenta achiziție.

În cazul în care prezumția sa interpretativă nu este confirmată de autoritatea contractantă, consideră că, singura alternativă, este adoptarea spectrului de activitate stabilit prin Standardul EN 14885:2022 pentru un produs destinat dezinfectiei suprafețelor cu acțiune mecanică (prin ștergere) în aria instituțională, adică BACTERICID - EN 1276, LEVURICID - EN 1650, FUNGICID - EN 1650, fără menținerea efectului SPORICID, dar cu adăugarea efectului VIRUCID în condițiile și cu motivarea arătate mai sus.

2.3.3. obligarea autorității contractante la completarea cerințelor caietului de sarcini produs prin solicitarea prezentării de probe tehnice neutre/obiective (precum rapoarte de testare și echivalente) care să dovedească compatibilitatea produsului oferit cu materialul suprafețelor descrise.

Este o cerință venind în interesul asigurării proiecției bunurilor entităților pentru care achiziționează autoritatea contractantă și care, totodată, stabilește un reper clar asupra modului în care trebuie dovedită îndeplinirea cerinței caietului de sarcini la acest produs.

2.4. PRODUSUL „Săpun lichid”:

2.4.1. În considerarea calității de produs biocid (adica de dezinfectant) solicitată de autoritatea contractantă: *Produsul va fi însoțit de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății care să ateste calitatea de săpun antibacterian, ... SRL solicită obligarea autorității contractante la înlocuirea actualului „spectru de activitate microbică”:*

”Săpun lichid antibacterian

- *putere de eliminare a bacteriilor în proporție de 99,9%.”*

cu cel prevăzut de Standardul EN 14885:2022 pentru un produs destinat dezinfecției igienice a mâinilor prin Spălare în aria instituțională, adică BACTERICID - EN 1276 și EN 1499, LEVURICID - EN 1650, cu adăugarea activității VIRUCIDE dovedită prin standardul EN 14476 (specific ariei medicale, dar aplicabil și ariei instituționale, pentru care nu există un standard specializat, conform regulii Standardului EN 14885:2022, pentru o acțiune limitată la virușii anvelopați (între care se numără și virusul SARS COV-2), acesta fiind motivul lansării achiziției.

2.4.2. Solicită obligarea autorității contractante la introducerea cerinței *„Să prezinte perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de (...) (care trebuie arătată de autoritatea contractantă, în raport de necesitățile sale) din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade”.*

Astfel, își susține motivarea de mai sus de la pct. 2.2.2.

Pentru motivele arătate, solicită admiterea contestației. În probațiune, au fost depuse înscrisuri, inclusiv factura nr. 643/07.02.2023 ce reprezintă onorariu asistare și/sau reprezentare contestație CNSC, în valoare de 2.200,00 lei.

Având în vedere contestația formulată de SRL, prin adresa nr. 558/14.02.2023, înregistrată la CNSC cu nr. 7508/14.02.2023, COMUNA a înaintat punctul de vedere, precizând că a decis următoarele:

1. Remedierea celor contestate de către SRL, prin în conformitate cu cele solicitate;
2. Revenirea din suspendare a anunțului de participare nr. CN1051599 din data 02.02.2023, ca urmare a adoptării măsurilor de remediere. Suspendarea anunțului de participare a intervenit ca urmare a depunerii contestației, măsură adoptată de către autoritatea contractantă în vederea analizării informațiilor care se contestă în cadrul documentației de atribuire. Având în vedere faptul că autoritatea contractantă dispune remedierea, consideră că suspendarea anunțului de participare rămâne fără obiect, în urma celor prezentate mai sus.

Totodată, autoritatea contractantă aduce la cunoștința CNSC, faptul că a depus cererea de finanțare în vederea obținerii fondurilor nerambursabile pentru obiectul anunțului de participare nr. CN1051599/02.02.2023 la data de 27.11.2020. Însă contractul de finanțare a fost încheiat cu Ministerul Investițiilor și Proiectelor Europene la data de 29.03.2022, iar bunurile/echipamentele care se doresc a fi achiziționate, au făcut parte din loturile aferente anunțului de participare nr. CN1046250 din 20.08.2022. Însă ca urmare a depunerii ofertelor neconforme, licitația a fost reluată.

Așadar, la momentul întocmirii documentației de atribuire aferent anunțului de participare nr. CN1046250 din 20.08.2022 precum și la momentul depunerii cererii de finanțare s-a respectat standardul general în vigoare la acel moment, EN 14885:2019. Standardul general EN: 14885:2019 fiind înlocuit ulterior la data de 31.08.2022 de Standardul 14885:2022.

De asemenea, precizează că a constatat că operatorul economic a acționat cu rea credință, în sensul în care, acesta avea dreptul de a solicita clarificări la documentația de atribuire, conform secțiunii II.1.4) Descriere succintă din fișa de date care prevede următoarele:

„Termenul până la care orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări sau informații suplimentare în legătură cu documentația de atribuire este de 20 zile înainte de data limită de depunere a ofertelor”,

termenul limită de depunere a ofertelor fiind 09.03.2023.

Conform, aceleași secțiuni din fișa de date, în urma clarificărilor solicitate, are obligația de a răspunde în mod clar și complet tuturor solicitărilor de clarificări în a 11 a zi înainte de data limită de depunere a ofertelor.

Astfel, menționează că nu există nicio solicitare de clarificări din partea operatorului economic, concret, operatorul economic a ales să acționeze în defavoarea autorității contractante, ținând cont de faptul că este condiționată de termenul de implementare a contractului de finanțare - 31.03.2023, iar acțiunea operatorului economic împiedică autoritatea contractantă să finalizeze implementarea proiectului.

În concluzie, contestația depusă de către operatorul economic SRL rămâne fără obiect.

Prin adresa înregistrată la Consiliu cu nr. 7946/16.02.2023, COMUNA a transmis Clarificarea din oficiu, în urma contestației nr. 942/09.02.2023 cu completarea specificațiilor caietului de sarcini nr. 247/26.01.2023.

1. Oferta va fi întocmită cu respectarea dispozițiilor din Standardul 14885:2022;
2. Va aplica prevederile OMS nr. 1761/2021 în ceea ce privește stabilirea compatibilității dezinfectanților achiziționați prin prezenta procedură cu

procedura de utilizare a acestora (DEZINFECȚIA), acolo unde nu există prevederi speciale care să înlăture aplicarea sa.

3. Acceptă ca și ofertare produse chimice dezinfectante clasificate Dispozitive Medicale.

4. Ofertanții care depun oferta vor prezenta pentru produsele oferite probe tehnice neutre/obiective (precum rapoarte de testare și echivalente) care să dovedească compatibilitatea produsului oferit cu materialul suprafețelor descrise.

5. Face următoarele modificări ale caietului de sarcini:

Denumire	Cerințe Autoritatea Contractantă / specificații tehnice: IN LOC DE:	Cerințe Autoritatea Contractantă specificații tehnice: A SE CITI:
5. DEZINFECTANT DE MÂINI Litru.....	Gel dezinfectant hidroalcoolic mâini și piele Produsul va fi însoțit de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus sau de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene. Pentru dezinfectarea mâinilor dovedit clinic că păstrează sănătatea pielii datorită agenților de hidratare din componența sa, concentrație alcool min.70% -omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni -foarte eficient în cazul infecțiilor virale -formula cu acțiune rapidă, igienizează în 30 secunde -ideal pentru cazuri în care apa și săpunul nu sunt accesibile -nu necesită clătire și nu lasă reziduri pe mâini -lasă mâinile moi și netede -nu are culoare, miros -acțiune virucidă -Ambalat în recipiente de 1 l.	Gel dezinfectant hidroalcoolic mâini și piele. Produsul va fi însoțit de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus sau de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene. Pentru dezinfectarea mâinilor dovedit clinic că păstrează sănătatea pielii datorită agenților de hidratare din componența sa, concentrație alcool min.70% -omoară 99,99% dintre cei mai periculoși germeni -foarte eficient în cazul infecțiilor virale -spectru de activitate microbicidă: în sensul prevăzut de STANDARD -BACTERICID - EN 1276 și EN 1500 -LEVURICID - EN 1650 -VIRUCID - EN 14476 -formula cu acțiune rapidă, igienizează în 30 secunde -ideal pentru cazuri în care apa și săpunul nu sunt accesibile -nu necesită clătire și nu lasă reziduri pe mâini -lasă mâinile moi și netede -nu are culoare, miros -acțiune virucidă -Ambalat în recipiente de 1 l Se va prezenta dovada obiectivă a declarației producătorului/ofertantului că produsul oferit păstrează caracteristicile post deschidere recipient timp de min

		200 zile. Se vor prezenta rapoarte de testare sau alte rapoarte obiective și tehnice pentru dovedirea acestei perioade.
	Termen de garanție 24 de luni	Termen de garanție 24 de luni
	Data de livrare solicitată: în termen de 30 de zile de la emiterea ordinului de începere a furnizării	Data de livrare solicitată: în termen de 30 de zile de la emiterea ordinului de începere a furnizării
6.DEZINFECTANT DE SUPRAFEȚE Litru.....	Dezinfectant lichid pentru suprafețe cu efect bactericid, virucid și fungicid, cu spectru larg. Produsul va fi însoțit de test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene și de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus Ambalare: canistră de 5 litri HDPE cu pompiță Se va livra în diluție gata de utilizare	Dezinfectant lichid pentru suprafețe cu efect bactericid, virucid și fungicid, cu spectru larg Produsul va fi însoțit de test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene și de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus -spectru de activitate microbicidă: în sensul prevăzut de STANDARD -BACTERICID - EN 1276 și EN 13697 -LEVURICID - EN 1650 și EN 13697 -FUNGICID - EN 1650 și EN 13697 -VIRUCID - EN 14476 Ambalare: canistră de 5 litri HDPE cu pompiță Se va livra gata de utilizare Se va prezenta dovada obiectivă a declarației producătorului/ofertantului că produsul ofertat păstrează caracteristicile post deschidere recipient timp de min 200 zile. Se vor prezenta rapoarte de testare sau alte rapoarte obiective și tehnice pentru dovedirea acestei perioade.
	Termen de garanție 24 de luni	Termen de garanție 24 de luni
	Data de livrare solicitată: în termen de 30 de zile de la emiterea ordinului de începere a furnizării	Data de livrare solicitată: în termen de 30 de zile de la emiterea ordinului de începere a furnizării
SĂPUN LICHID Litru.....	Săpun lichid antibacterian Pentru igienizarea completă a mâinilor, curățare optimă și hidratarea pielii acestora. Protecție împotriva microbilor și bacteriilor. Produsul va fi însoțit de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății care să ateste calitatea de săpun antibacterian. -putere de eliminare a bacteriilor în proporție de 99,9%, cu doar 5 ml aplicați în palmă -hrănește pielea supusă spălărilor frecvente; -cu pH neutru pentru mâini catifelte la atingere; -cremos cu efect hidratant;	Săpun lichid antibacterian Pentru igienizarea completă a mâinilor, curățare optimă și hidratarea pielii acestora. Protecție împotriva microbilor și bacteriilor. Produsul va fi însoțit de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății care să ateste calitatea de săpun antibacterian. -putere de eliminare a bacteriilor în proporție de 99,9%, cu doar 5 ml aplicați în palmă -spectru de activitate microbicidă: în sensul prevăzut de STANDARD: -BACTERICID - EN 1276 și EN 1499 -LEVURICID - EN 1650 -VIRUCID - EN 14476

	-testat dermatologic; -ambalat în recipiente de 1 L.	-hrănește pielea supusă spălărilor frecvente; -cu ph neutru pentru mâini catifelte la atingere; -cremos cu efect hidratant; -testat dermatologic; -ambalat în recipiente de 1 L. Se va prezenta dovada obiectivă a declarației producătorului/ ofertantului ca produsul oferat păstrează caracteristicile post deschidere recipient timp de min 200 zile. Se vor prezenta rapoarte de testare sau alte rapoarte obiective și tehnice pentru dovedirea acestei perioade.
	Termen de garanție 24 de luni	Termen de garanție 24 de luni
	Data de livrare solicitată: în termen de 30 de zile de la emiterea ordinului de începere a furnizării	Data de livrare solicitată: în termen de 30 de zile de la emiterea ordinului de începere a furnizării

Față de punctul de vedere al autorității contractante nr. 558/14.02.2023, ... SRL transmite adresa nr. 1945/16.02.2023, înregistrată la Consiliu cu nr. 8106/17.02.2023 solicitând a se lua act de achiesarea autorității contractante la toate cererile sale.

Se impune așadar obligarea autorității contractante la publicarea în SEAP a achiesării într-o formă detaliată, care să reflecte întocmai conținutul cererilor din contestației.

Cu luarea în considerare a declarației autorității contractante, respectiv recunoașterea temeiniciei și legalității cererilor sale, și văzând cuprinsul „Clarificării din oficiu” nr. 581/15.02.2023, petenta solicită în continuare obligarea autorității contractante la reformarea caietului de sarcini „lot 3” așa cum a solicitat și autoritatea contractantă a consimțit a face (dar numai declarativ, prin trimitere la numerotarea cererilor contestației sale):

PRIVIND 2.2.1:

Trebuie obligată autoritatea contractantă să elimine pasajul criticat prin contestație și menținut în Clarificare:

”În care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus sau de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene”.

Menținerea nu se justifică în condițiile în care recunoașterea aplicabilității prevederilor standardului EN 14885:2022 impune respectarea tulpinilor de referință pentru dovedirea eficacității VIRUCIDE (conform standardului EN 14476, care nu prevede testarea pe tulpina SARS COV 2).

PRIVIND 2.2.2.

Formularea propusă de autoritatea contractantă ca remediu pentru solicitarea sa:

„Se va prezenta dovada obiectivă a declarației producătorului/ofertantului că produsul oferat păstrează caracteristicile post deschidere recipient timp de min 200 zile.

Se vor prezenta rapoarte de testare sau alte rapoarte obiective și tehnice pentru dovedirea acestei perioade.”

În loc de:

„Să prezinte perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de minimum 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade”.

Autoritatea contractantă omite tocmai aspectul esențial al cerinței - „**CARACTERISTICILE**” produsului este, în termenii legii pe care se bazează în solicitarea sa, „**STABILITATEA ȘI SIGURANȚA ÎN TIMP ÎMPOTRIVA CONTAMINĂRII**”.

Astfel, solicită obligarea autorității contractante să respecte întocmai prevederile legale citate (și cu care a fost de acord - aplicabilitatea OMS nr. 1761/2021).

PRIVIND 2.3.2:

Apreciază că trebuie obligată autoritatea contractantă să elimine pasajul criticat prin contestație și menținut în clarificare:

„Produsul va fi însoțit de test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene și de avizul de biacid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus”.

De altfel, susține că menținerea nu se justifică în condițiile în care recunoașterea aplicabilității prevederilor standardului EN 14885:2022 impune respectarea tulpinilor de referință pentru dovedirea eficacității VIRUCIDE (conform standardului EN 14476, care nu prevede testarea pe tulpina SARS COV 2).

PRIVIND 2.4.2:

Citează formularea propusă de autoritatea contractantă ca remediu pentru solicitarea sa:

„Se va prezenta dovada obiectivă a declarației producătorului/ofertantului că produsul oferat păstrează caracteristicile post deschidere recipient timp de min 200 zile.

Se vor prezenta rapoarte de testare sau alte rapoarte obiective și tehnice pentru dovedirea acestei perioade.”

În loc de:

„Să prezinte perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de minimum 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade”.

Totuși, omite tocmai aspectul esențial al cerinței, ceea ce denumește autoritatea contractantă „**CARACTERISTICILE**” produsului este, în termenii legii pe care se bazează în solicitarea sa, „**STABILITATEA ȘI SIGURANȚA ÎN TIMP ÎMPOTRIVA CONTAMINĂRII**”.

Apoi, non-sensul intrinsec al exprimării „**DOVADA OBIECTIVĂ A DECLARAȚIEI PRODUCĂTORULUI/OFERTANTULUI**” este relevant și prin contradicția pe care o oferă cu a doua parte a cerinței reformulate de autoritatea contractantă: „Se vor prezenta rapoarte de testare sau alte rapoarte obiective și tehnice pentru dovedirea acestei perioade”.

Solicită ca autoritatea contractantă să fie obligată să respecte întocmai prevederile legale citate (și cu care a fost de acord - aplicabilitatea OMS nr. 1761/2021) și propria declarație de achiesare la cererile sale.

Ca notă, susține că nu a cerut autorității contractante introducerea cerinței:

„Să prezinte perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de (...) din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade”

În cazul produsului DEZINFECTANT DE SUPRAFEȚE.

Ca urmare, introducerea acestei cerințe nu poate fi considerată nici pe fondul său o „remediere” produsă ca urmare a contestației, iar pe aspectul procedural, măsura a fost adoptată dincolo de termenul prevăzut de art. 9 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, situație sancționată cu decăderea din dreptul de a mai face asemenea „remediere” (conform art. 185 alin. (1) c.pr.civ., aplicabil conform art. 68 din Legea nr. 101/2016, întrucât se află într-un litigiu, iar termenul prevăzut de art. 9 alin. (1) este un asemenea termen procedural în care trebuie exercitat dreptul de a face remedieri).

Și, față de cele de mai sus, consideră că nu mai sunt comentarii de făcut în ce privește afirmațiile autorității contractante referitoare la disponibilitatea sa de a da curs solicitărilor de clarificări.

În urma analizei adresei nr. 1945/16.02.2023, formulată de către SRL, COMUNA a decis următoarele :

Privind 2.2.1, își menține solicitarea caietului de sarcini în ceea ce privește specificațiile tehnice ca cerințe funcționale, reiterând:

„Gel dezinfectant hidroalcoolic mâini și piele Produsul va fi însoțit de avizul de biocid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus sau de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene”.

Finanțarea a fost obținută pentru produse dezinfectante împotriva Coronavirus, așadar nu se va elimina mențiunea „Coronavirus”.

Privind 2.2.2, formulează cerința după cum urmează:

„Ofertanții vor prezenta perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de min. 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade, cu respectarea aplicabilității OMS nr. 1761/2021”.

Privind 2.3.2, menține solicitarea caietului de sarcini în ceea ce privește specificațiile tehnice ca cerințe funcționale, reiterând:

„Dezinfectant lichid pentru suprafețe cu efect bactericid, virucid și fungicid, cu spectru larg. Produsul va fi însoțit de test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene și de avizul de biocid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus”.

Precizează că finanțarea a fost obținută pentru produse dezinfectante împotriva Coronavirus, așadar nu se va elimina mențiunea „Coronavirus”.

Privind 2.4.2, formulează cerința după cum urmează: *„Ofertanții vor prezenta perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de min. 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade, cu respectarea aplicabilității OMS nr. 1761/2021”.*

COMUNA aduce la cunoștința CNSC, faptul că procedura în cauza nu este lotizată așa cum contestatoarea a precizat în adresa prezentată, „Solicităm în continuare obligarea AC la reformularea CS lot 3 așa cum am solicitat...”

Prin adresa nr. 665/21.02.2023, înregistrată la Consiliu cu nr. 8996/22.02.2023, COMUNA a transmis CD cu dosarul achiziției, precizând că și-a exprimat punctul de vedere prin adresa nr. 558/14.02.2023 unde a prevăzut remedierea celor solicitate de către contestatoare.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 8.932,33 lei, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 208877536/1, eliberată de CEC BANK SA, Sucursala Victoria, la data de 10.02.2023.

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

..... a organizat procedura de licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de furnizare Echipamente medicale în cadrul proiectului „Creșterea capacității de gestionare a crizei sanitare COVID – 19 pentru elevii și cadrele didactice din Furnizare de produse dezinfectante”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1051599/02.02.2023. Valoarea estimată a contractului de furnizare este de 446.616,59 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire aplicat este „prețul cel mai scăzut”.

Împotriva documentației de atribuire, respectiv a caietului de sarcini, ... SRL a formulat contestația în analiză, solicitând obligarea autorității contractante la al achiziției în raport de cererile sale prezentate în contestație, precum și obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației, respectiv onorariu avocat în sumă de 2.200 lei.

Din analiza contestației, Consiliul reține că demersul contestatoarei a fost determinat de modul în care autoritatea contractantă a întocmit documentația de atribuire, fiind criticate mai multe dintre cerințele acesteia.

Preliminar, Consiliul are în vedere că, ulterior formulării contestației, la data de 14.02.2023, autoritatea contractantă, prin punctul de vedere

la contestație, menționează că, în urma analizei contestației, a decis remedierea celor constatate de petentă, prin în conformitate cu cele solicitate, motiv pentru care consideră că rămâne fără obiect contestația.

Totodată, la data de 16.02.2023, autoritatea contractantă a transmis Consiliului clarificare din oficiu pentru remedierea celor constatate de contestatoare nr. 581/15.02.2023, clarificare postată în SEAP la data de 15.02.2023.

Apreciind că aceste remedieri nu corespund în totalitate cererilor sale, deși achizitoarea a afirmat că remedierea caietului de sarcini va fi realizată conform celor solicitate, contestatoarea a declarat, la data de 17.02.2023, că își menține criticile 2.2.1, 2.2.2, 2.3.2 și 2.4.2.

În replică la cele afirmate de contestatoare, la data de 21.02.2023, autoritatea contractantă a arătat că își menține formularea caietului de sarcini criticată la pct. 2.2.1 și 2.3.2 din contestație (astfel cum aceasta a fost modificată), respectiv că reformulează cerințele de la pct. 2.2.2 și 2.4.2 din contestație.

Analizând reformulările indicate de autoritatea contractantă cu privire la cerințele caietului de sarcini criticate la pct. 2.2.2 și 2.4.2 din contestație, Consiliul reține că acestea corespund solicitărilor formulate de contestatoare.

În consecință, Consiliul nu va mai analiza criticile formulate de contestatoare referitor la care autoritatea contractantă a luat măsura remedierii cerințelor caietului de sarcini și a publicat aceste măsuri în SEAP, iar autoarea contestației a considerat îndeplinite cererile, constatând că au rămas fără obiect.

De asemenea, Consiliul nu va mai analiza criticile formulate de contestatoare la pct. 2.2.2 și 2.4.2, referitor la care, în remediile postate în SEAP, formularea achizitoarei nu a corespuns solicitărilor sale din contestație, dar cu care autoritatea contractantă a fost de acord, în final, de a remedia cerințele în sensul solicitat, constatând doar necesitatea publicării acestor modificări în SEAP.

În consecință, analiza Consiliului se va rezuma doar la criticile 2.2.1 și 2.3.2 din contestație.

Astfel, critica 2.2.1 a S. „.....” SRL se constată a fi formulată în referire la produsul „Gel dezinfectant de mâini”, în legătură cu care contestatoarea a solicitat modificarea și completarea spectrului de activitate microbicidă solicitat în sensul standardului EN 14885:2022 pentru un produs destinat dezinfecției igienice a mâinilor prin frecare în aria instituțională, adică BACTERICID - EN 1276 și EN 1500, LEVURICID -

EN 1650, cu adăugarea activității VIRUCIDE (solicitată expres de autoritatea contractantă) dovedită prin standardul EN 14476 (specific ariei medicale, dar aplicabil și ariei instituționale, pentru care nu există un standard specializat, conform regulii Standardului EN 14885:2022 pentru o acțiune (cel puțin) limitată la virușii anvelopați (între care se numără și virusul SARS COV-2), acesta fiind motivul lansării achiziției.

Conform remedierilor publicate în SEAP (nr. 581/15.02.2023) autoritatea contractantă a modificat caietul de sarcini în sensul:

"- spectru de activitate microbida: în sensul prevăzut de STANDARD

- BACTERICID – EN 1276 și EN 1500

- LEVURICID – EN 1650

- VIRUCID – EN 14476".

fără a elimina cerința:

"Gel dezinfectant hidroalcoolic mâini și piele Produsul va fi însoțit de avizul de biocid eliberat de Ministerul Sănătății în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus sau de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene".

Consiliul constată că S. „.....” SRL și-a motivat cererea de eliminare a prevederilor legate de eficacitatea împotriva Coronavirus prin aceea că menținerea cerinței nu s-ar justifica, deoarece recunoașterea aplicabilității prevederilor standardului EN 14885:2022 impune respectarea tulpinilor de referință pentru dovedirea eficacității virucide, conform standardului EN 14476, care nu cuprinde testarea pe tulpina SARS COV2.

Or, se observă că solicitarea contestatoarei nu contravine standardului EN 14885:2022. Autoritatea contractantă a acceptat aplicabilitatea acestui standard și dovedirea activității virucide prin raportare la prevederile acestuia, însă, dat fiind nevoia să și obiectul achiziției, respectiv gestionarea crizei sanitare COVID – 19, este evident că produsele oferite în acest scop trebuie să dovedească și eficiența împotriva acestui virus.

Suplimentar, este de reținut, că modul de formulare a cerinței nu este unul restrictiv, achizițarea acordând ofertanților posibilitatea de a depune fie avizul de biocid eliberat de Ministerul Sănătății, în care să fie precizată eficacitatea împotriva Coronavirus, fie de un test privind eficiența antivirală pentru Coronavirus efectuat de către un institut acreditat de microbiologie de pe teritoriul Uniunii Europene.

Astfel, ofertanții trebuie să facă dovada că produsul oferit are eficacitate virucidă conform standardului EN 14476 și, suplimentar, împotriva Coronavirus.

În lipsa unor alte motive și susțineri din partea autoarei contestației, Consiliul apreciază criticile sale cu privire la dovedirea eficacității pentru Coronavirus nefondate.

Cât privește critica de la pct. 2.3.2 din contestație, formulată în referire la produsul "Dezinfectant de suprafețe", Consiliul constată că nemulțumirea contestatoarei față de remedierile aduse de autoritatea

contractantă este legată de faptul că aceasta a menținut și pentru acest produs cerința de a face dovada eficienței împotriva Coronavirus.

Or, în sprijinul solicitării sale de a elimina această cerință autoarea contestației nu aduce nici un argument care să ateste o eventuală nelegalitate a impunerii dovedirii eficienței împotriva acestui virus, precizând doar că standardul EN 14885:2022 impune respectarea tulpinilor de referință pentru dovedirea eficacității virucide conform standardului EN 14476.

Așa cum s-a reținut anterior, solicitarea suplimentară a achizitoarei nu contravine standardului, este suplimentară acestuia și corespunde nevoii și obiectului achiziției.

În lipsa altor argumente din partea autoarei contestației cu privire la acest aspect, Consiliul constată lipsa de temei a solicitării sale legate de eficiența produsului împotriva Coronavirus.

Având în vedere, toate aceste Consiliul constată că:

- au rămas fără obiect criticile contestatoarei formulate la pct. 2.1.1, 2.1.2, 2.3.1, 2.3.3, 2.4.1 din contestație și, parțial, cele de la pct. 2.2.1 și 2.3.2;

- sunt admise cererile contestatoarei de la pct. 2.2.2 și 2.4.2 din contestație, la care autoritatea contractantă a achiesat, fiind necesară publicarea acestor modificări în SEAP pentru fiecare dintre cele două produse (*Dezinfectant de mâini și Săpun lichid*), astfel:

„Ofertanții vor prezenta perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de min. 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade, cu respectarea aplicabilității OMS nr. 1761/2021”,

- respinge ca nefondate cererile contestatoarei formulate la pct. 2.2.1 și 2.3.2 din contestație referitoare la dovedirea eficacității împotriva Coronavirus a acestor produse (*Dezinfectant de mâini și Dezinfectant pentru suprafețe*).

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (2) 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 urmează să admită, în parte, contestația depusă de S. „.....” SRL, respectiv cererile contestatoarei de la pct. 2.2.2 și 2.4.2 din contestație, la care autoritatea contractantă a achiesat, fiind necesară publicarea acestor modificări ale caietului de sarcini în SEAP pentru fiecare dintre cele două produse (*Dezinfectant de mâini și Săpun lichid*), astfel:

„Ofertanții vor prezenta perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de min. 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade, cu respectarea aplicabilității OMS nr. 1761/2021”.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să modifice caietul de sarcini, potrivit aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa să aducă modificările efectuate la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedură, prin publicarea lor în SEAP și să stabilească o nouă dată-limita de depunere a ofertelor.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca rămase fără obiect cererile contestatoarei formulate la pct. 2.1.1, 2.1.2, 2.3.1, 2.3.3, 2.4.1 din contestație și, parțial, pe cele de la pct. 2.2.1 și 2.3.2 și ca nefondate cererile contestatoarei referitoare la pct. 2.2.1 și 2.3.2 din contestație.

În baza dispozițiilor coroborate ale art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă la plata către S. „.....” SRL a sumei de 2.200 lei, reprezentând onorariul avocațial în valoare de 2.200 lei (conform factură seria 1 și numărul 643 din 07.02.2023 și ordin simplu, BRD, referință 23020915262902 din data 09.02.2022).

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația depusă de S. „.....” SRL în contradictoriu cu, respectiv cererile contestatoarei de la pct. 2.2.2 și 2.4.2 din contestație, la care autoritatea contractantă a achiesat, fiind necesară publicarea acestor modificări ale caietului de sarcini în SEAP pentru fiecare dintre cele două produse (Dezinfectant de mâini și Săpun lichid), astfel:

„Ofertanții vor prezenta perioada de stabilitate și de siguranță în timp împotriva contaminării timp de min. 200 zile din momentul deschiderii recipientului, cu prezentarea de rapoarte de testare (sau alte probe obiective și tehnice) pentru dovedirea acestei perioade, cu respectarea aplicabilității OMS nr. 1761/2021”.

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale, să modifice caietul de sarcini, potrivit aspectelor de fapt și de drept, stabilite de Consiliu prin motivarea sa, să aducă modificările efectuate la cunoștința tuturor operatorilor economici interesați de participarea la procedură, prin publicarea lor în SEAP și să stabilească o nouă dată-limita de depunere a ofertelor.

Respinge ca rămase fără obiect cererile contestatoarei formulate la pct. 2.1.1, 2.1.2, 2.3.1, 2.3.3, 2.4.1 din contestație și, parțial, pe cele de la pct. 2.2.1 și 2.3.2 și ca nefondate cererile contestatoarei referitoare la pct. 2.2.1 și 2.3.2 din contestație.

Obligă autoritatea contractantă la plata către S. „.....” SRL a sumei de 2.200 lei.

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

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactată în 4 exemplare, conține 17 pagini.

Redactată practica deciziei