



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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

În conformitate cu prevederile art. 14 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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr. 48/C1/2686

Data: 11.01.2021

Prin contestația înregistrată la CNSC sub nr. 52893/02.12.2020, formulată de SC SRL cu sediul în, înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr., având cod unic de înregistrare RO, reprezentată legal prin director și convențional prin avocat, împotriva documentației de atribuire (caiet de sarcini), elaborată de către, cu sediul în, str., județul, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție având ca obiect: „.....”, cod CPV 98310000-9, s-a solicitat obligarea autorității contractante să ia măsurile de remediere ce se impun, în sensul de a elimina și modifica prevederile din caietul de sarcini, respectiv:

1. Eliminarea din caietul de sarcini a prevederilor de la fila 8 paragraful 3 (subsecțiunea „Spălarea”) care specifică faptul că: „Lenjeria curată va fi împachetată câte 5/pungă, din fiecare tip”;

2. Eliminarea din caietul de sarcini a prevederilor de la fila 10 fine (subsecțiunea „Curățarea lenjeriei în cadrul spitalului”) care specifică faptul că: „Prestatorul va asigura beneficiarul că va putea răspunde solicitărilor acestuia în cazul unor urgențe majore, că poate prelua lenjeria murdară în termen de 60 minute (de) la solicitare și o va returna spălată și dezinfectată în termen de maxim 4 ore”;

3. Modificarea prevederilor din caietul de sarcini de la fila 11 paragraful 3 care prevăd: „Preluarea lenjeriei/echipamentelor curate de către beneficiar se va face conform orarului stabilit și nu va depăși 24 de ore de la predare lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare”.

În luarea deciziei, **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

În fapt contestatorul arată că autoritatea contractantă prin modul în care a întocmit caietul de sarcini nu permite accesul mai multor operatori economici la procedura de atribuire.

Cu privire la cererea de eliminare din caietul de sarcini a prevederilor de la fila 8 paragraful 3 (subsecțiunea „Spălarea”) care specifică faptul că: „Lenjeria curată va fi împachetată câte 5/pungă, din fiecare tip”, contestatorul consideră că se impune eliminarea acestei cerințe prin raportare la prevederile art. 11.1 din Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1025/2000 pentru aprobarea „Normelor privind serviciile de spălătorie pentru unitățile medicale” care prevăd: „Lenjeria se depozitează în spălătorie, într-un spațiu special amenajat, în zona curată, separat de zona murdară. Spațiul de depozitare se dotează cu rafturi etichetate și numerotate pe care este pusă lenjeria curată. Lenjeria curată se ambalează pentru transport în saci noi. Pentru transportul lenjeriei se folosesc cărucioare curate.”

Având în vedere că solicitarea autorității contractante este excedentară cerințelor legale evocate mai sus, adăugând nepermis la lege, solicitare nejustificată sub aspectul rațiunii sau a necesității sale, contestatorul consideră că se impune modificarea acesteia în sensul legii,

respectiv că ambalarea lenjeriei se va face în saci noi, în care se va afla, în funcție de capacitatea sacului, cantitatea de lenjerie curată (iar nu, în mod obligatoriu, un număr anume de articole sau un anumit tip de lenjerie, astfel cum a solicitat autoritatea).

De asemenea, contestatorul arată că prin această prevedere autoritatea contractantă solicită ca operatorii economici să preia nejustificat un cost suplimentar aferent ambalării, deși acesta nu este justificat sub aspect obiectiv și legal, putând avea - cel mult - scopul ca autoritatea să își faciliteze activitatea internă, scop care, însă, nu poate fi imputat operatorilor economici participanți la procedură, nici direct, nici indirect, prin introducerea acestei cerințe care excede prevederilor legale, fiind lipsite de orice justificare, impunându-se eliminarea acesteia.

Cu privire la cererile de: a) eliminare/modificare a prevederilor din caietul de sarcini de la fila 10 fine (subsecțiunea „Curățarea lenjeriei în cadrul spitalului”) care specifică faptul că: „Prestatorul va asigura beneficiarul că va putea răspunde solicitărilor acestuia în cazul unor urgențe majore, că poate prelua lenjerie murdară în termen de 60 minute (de) la solicitare și o va returna spălată și dezinfectată în termen de maxim 4 ore”,

și la b) modificarea prevederilor din caietul de sarcini de la fila 11 paragraful 3 care prevăd: „Preluarea lenjeriei/echipamentelor curate de către beneficiar se va face conform orarului stabilit și nu va depăși 24 de ore de la predare lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare”, contestatorul precizează următoarele:

Având în vedere:

- argumentația și descrierea tehnică a fluxului normal de producție al societății sale sau a oricărui operator interesat, dar și motivele obiective legate de durata proceselor de spălare, de sterilizare și de livrare, descrise mai jos, și care, împreună, demonstrează imposibilitatea fizică de realizare a cerințelor autorității (fie și în cazuri de urgență majoră), precum și

- posibilitatea, pentru autoritatea contractantă, de a realiza stocuri de lenjerie (inclusiv pentru cazuri de „urgență majoră”), dat fiind faptul că la fila 8 din caietul de sarcini este instituită obligația prestatorului „să pună la dispoziția beneficiarului cu titlu gratuit 6.000 seturi de lenjerie de calitate superioară (cearceaf, față de pernă, cearceaf plic). Începând cu prima zi de contract, 4000 buc., urmând 1000 buc. după 24 de luni și încă 1000 buc. după 36 de luni de la începutul contractului”,

- lipsa unei definiții legale a „urgenței majore”, precum și specificul activității autorității contractante (spital de urgență), ceea ce poate lăsa la aprecierea discreționară a autorității contractante existența sau nu a „urgenței majore” și pune în imposibilitate operatorii economici interesați de a-și putea evalua și anticipa în mod corect și concret ofertele

angajante și planurile de participare la o astfel de procedură de achiziție publică,

- necesitatea asigurării unei posibilități reale pentru orice operator economic, în condiții de tratament egal, să-și poată presta aceste servicii de spălătorie și să livreze lenjeria curată la termenele prevăzute în graficului de livrare, inclusiv în cazuri de urgență majoră,

contestatorul apreciază că se impune eliminarea/modificarea cerințelor respective din programul de preluare a lenjeriei/echipamentelor curate de către Beneficiar, inclusiv în cazurile de urgență majoră, pentru motivele explicitate pe larg mai jos:

- 1) În sprijinul solicitării sale, aduce o serie de argumente obiective, pertinente, concludente și utile înțelegerii corecte a situației, referitoare la descrierea tehnică a fluxului de producție/spălare, după cum urmează:

Cantitatea totală estimată (kg.) de procesat și de livrat din caietul de sarcini este de 35.000 kg/lună : 28-29 zile/lună (7 zile/săptămână) = aprox. 1.250 kg de livrat /zi către Spital.

Cele 1.250 kg/zi conțin:

- cca 60% articole care se procesează pe tunelul de spălare – timp: 67 minute doar programul de spălare care cuprinde (prespălare la 38 grade, spălare principală cu dezinfectare chemo-termic la 70 de grade sau dezinfecție termică la 90 de grade, clătire 40 de grade) + calandrare + control expedit. și numărătoare + aviz expediție adică aproximativ 3 ore;

- cca. 40% diverse articole care se procesează pe mașini și uscătoare cu aceiași parametri de spălare – timp: 67 minute +

uscătoarele 30 minute/șarja + finisarea articolelor, adică aproximativ 3 ore (sortat, spălat pe culori și tipuri de articole, uscare, finisare, împachetare, control și numărătoare, aviz expediție).

În consecință, precizează că durata totală pentru întregul proces de spălare este de cca. 6 ore/zi.

Totodată, precizează că procesul de spălare se face, cu respectarea prevederilor OMS nr. 1025/2000, prin spălarea materialului moale prin tunelul de spălare și în mașini industriale centrifuge de spălat cu dozare electronică a tuturor substanțelor active.

Cu privire la acest aspect, arată că ciclul de spălare respectă standardele existente pentru unitățile spitalicești și durează aproximativ 1 oră. Acesta va fi format din prespălare la 38 grade C, spălare la 70 grade C plus substanțe active sau la 90 grade C plus substanțe active în funcție de programul stabilit. Dezinfectarea se poate face chemo-termic la 70 grade, sau termic la temperatura de 90 grade C timp de minim 10 minute. Tunelul de spălare lucrează continuu, la fiecare 2 minute un post spălat complet, părăsește mașina și cade în presa de drenare. Pașii procesului de spălare sunt: prespălarea, dezinfectarea, spălarea principală, apretarea și clătirea având loc unul după altul în cele 16 compartimente ale mașinii. Timpul de parcurgere a mașinii este de 40 minute. Mașinile centrifuge de spălare au aceiași pași ce decurg consecutiv, timpul mediu pentru o șarja fiind de 67 minute.

De asemenea, contestatorul precizează că durata traseului Oradea (unde deține cea de-a doua fabrică la nivel național) - (170 km) este, în medie, de 2 ore și jumătate dus (pe un sens). La aceasta se adaugă și timpul de întoarcere de încă 2 ore și jumătate, în total durata medie a unui transport fiind undeva la 5 ore.

Astfel, arată că procesarea articolelor în termen de 48 de ore de la predarea lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare, va fi, cu titlu de exemplu, astfel: luni se preiau de la Spital reperele de procesat, seara se livrează la Oradea. Marți se procesează și Miercuri dimineața se livrează curate și dezinfectate către autoritate.

În opinia sa menținerea unui termen de predare a lenjeriei/ echipamentelor curate de către beneficiar de cel mult 24 de ore de la preluarea lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare (în condiții normale) și de 4 ore (în condiții de „urgență majoră”) nu face altceva decât să limiteze concurența și participarea operatorilor la o singură companie locală.

Practic, consideră că prin aceste două prevederi se încalcă în mod flagrant principiul transparenței, din moment ce niciun operator nu are posibilitatea de a face o evaluare concretă și corectă a participării sale în procedură (inclusiv pentru aceste scenarii).

Din punctul său de vedere, autoritatea contractantă ar fi trebuit să prevadă, în organizarea aparatului propriu, un mecanism prin care să păstreze un stoc minim de produse în magazia proprie, asigurând astfel

funcționarea instituției pentru o perioadă rezonabilă de timp, de până în 48 de ore, cum, de altfel, s-a organizat și pentru zilele nelucrătoare, în care nu se livrează (termenul de livrare de 24 de ore este prevăzut numai pentru zilele lucrătoare).

Pentru a permite accesul cât mai multor operatori economici la procedură, inclusiv a acelor care nu au sediul în imediata apropiere a sediului Spitalului, consideră că autoritatea contractantă va trebui să modifice cerința din caietul de sarcini, în sensul de a accepta ca preluarea, respectiv predarea lenjeriei să fie efectuată în termen de cel mult 48 de ore, pentru zilele lucrătoare.

Contestatorul susține că aceleași concluzii se impun și în legătură cu cerințele „speciale” pentru cazurile de „urgență majoră”: nu doar ca un termen de preluare de 60 de minute (1 oră!) care este extrem de scurt și nerealist - inclusiv pentru situații de urgență, restrângând nejustificat aria operatorilor economici care ar putea, în mod efectiv, prelua astfel de solicitări și presta serviciile, dar și condiția subsecventă și cumulativă de a mai și returna - spălată și dezinfectată - această lenjerie într-un termen de numai 4 ore (un alt termen nerealist, nerezonabil, complet nejustificat - din punct de vedere tehnic și operațional, echivalentul procesului de spălarea și dezinfectare). Acest lucru nu face decât să limiteze concurența și participarea operatorilor la, practic, o singură companie locală, aflată în imediata proximitate a autorității. Este o flagrantă încălcare a principiilor și rațiunilor legale privind procedura de achiziții publice, prin deturnarea acesteia în favoarea, practic, a unui singur operator economic.

Prin urmare, introducerea unei astfel de cerințe extrem de restrictive prin raportare la fluxul tehnologic normal al serviciilor de spălare și livrare (la standardele cerute de lege în cazul unităților spitalicești) face ca aceste servicii să fie posibil de efectuat exclusiv în situația fie a unei spălătorii aflate în incinta spitalului (autorității contractante), fie în imediata sa apropiere (cerință îndeplinită doar de un singur operator, din cunoștințele sale), ceea ce este excesiv, nerezonabil și contrar oricăror justificări tehnice, administrative sau operaționale în raport de nevoile reale ale autorității contractante, „garantându-se”, astfel, indirect și la limita legalității, accesul la procedura achiziției doar pentru singur operator prin descalificarea altora, deturnându-se astfel însăși rațiunea unei astfel de proceduri de achiziție publică.

În același timp contestatorul arată că nici în lege și nici în documentație nu este definit ce înseamnă „urgență majoră”, astfel încât o astfel de prevedere, neclară și aflată la aprecierea unilaterală și exclusivă a autorității contractante, dar aflată în legătură cu o condiție și termene nerealiste, imposibil de respectat în mod efectiv și rezonabil (cu excepția unui singur operator economic!) introduce, în mod nejustificat și restrictiv, un caracter de incertitudine, impredictibilitate și arbitrar în modul de executare și interpretare a contractului de achiziție publică, contravenind flagrant principiilor care ar trebui să guverneze achizițiile publice.

În opinia sa, nu este lipsit de interes faptul că aceste două clauze restrictive au un efect restrictiv și anticoncurențial cumulat, neexistând o justificare rezonabilă pentru impunerea amândurora, urmărind în realitate, ambele, restrângerea operatorilor economici posibili interesați de a participa la o astfel de procedură la unul singur - care ar putea îndeplini, cumulat, aceste două condiții, ceea ce deturnează complet scopul procedurii.

Atât principiul proximității, cât și identificarea unei arii geografice în care operatorii urmează să execute serviciile ce fac obiectul contractului de achiziție au reglementare expresă în legislația și practica juridico-administrativă privind achizițiile publice, cu caracter special și derogatoriu, situațiile - premisă și rațiunile existente în acele cazuri nefiind îndeplinite în prezenta cauză.

Având în vedere motivele obiective legate de întregul proces de livrare descris mai sus și care, împreună, demonstrează imposibilitatea fizică, reală și obiectivă de realizare a cerințelor autorității, apreciază că, în forma actuală a graficului de livrări, prin impunerea unui astfel de program, se limitează concurența și participarea la procedură doar la operatorii economici aflați în proximitatea imediată a sediului spitalului, încălcându-se principiul egalității, dar și al proporționalității, întrucât impunerea acestor termene de preluare într-o oră și, apoi, de spălare, dezinfectare și de livrare a articolelor în termen de 4 de ore este nejustificat și nerezonabil, așa cum rezultă din motivarea anterioară.

Impunerea unui astfel de program de livrare prin caietul de sarcini, în mod nejustificat, are ca efect restrângerea concurenței între operatorii economici, inclusiv prin filtrarea acestora după criterii geografice ori locații, aspect interzis în mod explicit prin norma legală de la art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Mai mult, susține că această prevedere legală trebuie coroborată cu dispozițiile prevăzute de art. 2 alin. (2), art. 49 și art. 50 din Legea nr. 98/2016, precum și cu art. 1 din HG nr. 395/2016.

Pentru a permite accesul cât mai multor operatori economici la procedură, cu respectarea principiilor transparenței, egalității și proporționalității, prin impunerea unor termene de livrare realiste (atât în situații normale, cât și în cazul celor de „urgență majoră”), care să nu determine restrângerea artificială a concurenței între operatorii economici, prin filtrarea acestora după criterii geografice, consideră că autoritatea contractantă va trebui să elimine cerința termenului de 1 ora/4 ore (inclusiv în cazuri de urgență) și să modifice programul de preluare a lenjeriei/echipamentelor curate de către beneficiar astfel încât acesta să nu depășească 48 de ore de la predarea lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare, fără nicio altă excepție

Pentru toate aceste motive solicită Consiliului admiterea contestației așa cum a fost formulată.

Prin adresa nr. 770/07.12.2020, înregistrată la Consiliu sub nr. 54023/08.12.2020, SC SRL depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 206687460/1, tranzacția:

1035539638/1813946356 din data de 07.12.2020, emisă de CEC Bank – unitatea Valea Cascadelor, în valoare de 5.180,00 lei.

Prin adresa nr. 70618/18.12.2020, înregistrată la CNSC sub nr. 56477/18.12.2020, autoritatea contractantă transmite punctul de vedere asupra contestației solicitând respingerea acesteia ca nefondată. Ulterior prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 56523/21.12.2020 a transmis și dosarul achiziției.

Referitor la critica din contestație privind cerința „lenjeria curată va fi împachetată câte 5/pungă, din fiecare tip”, autoritatea contractantă arată că ținând cont de fluxul de pacienți spitalizați în cadrul spitalului, solicitarea ca lenjeria să fie împachetată 5/pungă, de fiecare tip, este destinată în a facilita și a menține un număr cât mai mare de lenjerie curată/dezinfectată și necontaminată de factori externi în același timp.

Prin urmare își menține cerința din caietul de sarcini.

Referitor la eliminarea cerinței „Prestatorul va asigura beneficiarul că va putea răspunde solicitărilor acestuia în cazul unor urgente majore, ca poate prelua lenjeria murdara în termen de 60 minute (de) la solicitare și o va returna spălată și dezinfectată în termen de maxim 4 ore” și la modificarea cerinței „Preluarea lenjeriei/echipamentelor curate de către beneficiar se va face conform orarului stabilit și nu va depăși 24 de ore de la predarea lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare”, autoritatea contractantă precizează, pe de o parte că în baza Ordinului nr. 555/2020 emis de Ministerul Sănătății Spitalul Clinic Județean de Urgență Pius Brînzeu a devenit Spital suport pentru pacienții testați pozitiv sau suspecți cu virusul SARS Cov-2. Pe de altă parte, acest spital oferă servicii medicale populației din toată zona de vest a României, motiv pentru care necesitatea de a menține lenjeria/echipamentele curate este imperios necesară pentru o bună desfășurare a actului medical și evitarea infecțiilor.

Drept urmare, autoritatea contractantă precizează că își menține cerințele caietului de sarcini.

Având în vedere cele precizate, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

.....”, în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție având ca obiect: „.....”, cod CPV 98310000-9, prin publicarea în SEAP, a anunțului de participare CN1026345/20.11.2020. Criteriul de atribuire ales este: prețul cel mai scăzut.

Prin contestația care face obiectul prezentei, SC SRL solicită modificarea caietului de sarcini, în sensul eliminării cerințelor pretins restrictive cu privire la modalitatea de împachetare a lenjeriei curate și modificarea termenelor de prestare a serviciilor.

Având în vedere criticile din contestația formulată de SC SRL, Consiliul reține că, potrivit prevederilor secțiunii II.1 din anunțul de participare, procedura de atribuire în cadrul căreia a fost formulată contestația care face obiectul prezentei a fost organizată în vederea încheierii unui acord cadru pentru asigurarea serviciilor de spălătorie și de curățătorie uscată pentru lenjerie și echipament sanitar necesare funcționării spitalului.

În preambulul caietului de sarcini, autoritatea contractantă a precizat următoarele aspecte: *„Caietul de sarcini face parte integrantă din documentația pentru atribuirea contractului și constituie ansamblul cerințelor de bază de care prestatorul trebuie să țină seama în vederea elaborării ofertei și implicit a executării contractului de servicii, având ca obiect prestarea serviciilor de spălătorie și de curățătorie uscată pentru lenjerie și echipament sanitar”*.

Prevederile anterior menționate sunt completate de cele aflate la secțiunea IV.4.1 Modul de prezentare al propunerii tehnice din instrucțiunile pentru ofertanți publicate în SEAP, în anexa anunțului de participare sub identificatorul „[.....] FisaDate_ DF1100443.pdf”, intitulate generic „fișa de date”, potrivit cărora *„Ofertanții vor întocmi propunerea tehnică într-o manieră organizată, astfel încât aceasta să asigure posibilitatea verificării în mod facil a corespondenței cu cerințele/specificațiile prevăzute în cadrul prezentei secțiuni, respectiv cu cele prevăzute în cadrul caietului de sarcini și a documentelor anexate la acesta, care fac parte integrantă din documentația de atribuire. În acest scop pornind de la propria experiență a ofertantului în domeniul*

contractului ce urmează să fie atribuit și prin raportare la necesitățile, obiectivele și constrângerile autorității/entității contractante, astfel cum au fost acestea descrise în cadrul caietului de sarcini”.

Potrivit prevederilor art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016 coroborat cu art. 155 din Legea nr. 98/2016, caietul de sarcini trebuie să conțină în mod obligatoriu cerințele, prescripțiile, specificațiile tehnice care să permită produselor ce fac obiectul acordului cadru să fie descrise în mod obiectiv, în așa manieră încât să corespundă necesităților autorității contractante și să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

Din analiza contestației formulată de SC SRL, Consiliul reține că o primă critică se referă la specificația tehnică de la pag. 8 paragraful 3 din caietul de sarcini (subsecțiunea „spălarea”), potrivit căreia „lenjeria curată va fi împachetată câte 5/pungă, din fiecare tip”.

În opinia contestatorului, solicitarea autorității contractante ca lenjeria curată să fie introdusă în pungi care să conțină un anumit număr de elemente (în speță câte 5 lenjerii) ar trebui eliminată deoarece pe de o parte excede prevederilor legislației specifice în domeniu respectiv prevederilor art. 11.1 din Normele privind serviciile de spălătorie pentru unitățile medicale aprobate prin Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1025/2000 care prevede doar faptul că „lenjeria curată se ambalează pentru transport în saci noi” fără a impune o anumită limită a numărului de lenjerii din fiecare sac și pe de altă parte deoarece această cerință nu ar avea drept corespondent o necesitate reală a autorității contractante.

În punctul de vedere, autoritatea contractantă justifică cerința anterior menționată astfel: „ținând cont de fluxul de pacienți spitalizat în cadrul subscrisei, solicitarea ca lenjeria să fie împachetată 5/pungă, de fiecare tip, este destinată în a facilita și a menține un număr cât mai mare de lenjerie curată/dezinfectată și necontaminată de factori externi în același timp”.

Potrivit prevederilor art. 1.1 din Anexa la Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1025/2000, scopul acestei reglementări este „(...) de a diminua riscurile pentru infecțiile nozocomiale, de a proteja pacienții, personalul și de a preveni contaminarea mediului prin asigurarea și controlul calității precum și prin ameliorarea continuă a calității serviciilor de spălătorie și pentru crearea confortului psihic al pacienților și personalului față de un standard hotelier normal”.

Pentru atingerea acestui scop, în cuprinsul actului normativ anterior menționat sunt enumerate o serie de principii care trebuie aplicate pe parcursul tuturor etapelor procesului de spălare (prespălarea, dezinfecția rufelor contaminate, spălarea principală, clătirea și stoarcerea), uscării, călcării, depozitării și transportului lenjeriei, cu precizarea formulată la art. 12.4 că responsabilitatea pentru elaborarea planului de activitate și

a codului de procedură pentru manipularea lenjeriei, a circuitului lenjeriei în unitatea medicală și inițiativa serviciilor de spălătorie externalizată aparține autorității contractante prin medicul șef al compartimentului de prevenire și control a ale infecțiilor nosocomiale sau medicul delegat cu responsabilități în prevenirea și combaterea infecțiilor nosocomiale.

Având în vedere acest aspect, Consiliul reține că autoritatea contractantă nu avea doar obligația respectării normelor și principiilor statuate în anexa la Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1025/2000, ci și obligația adaptării acestor principii la situația concretă din unitatea sanitară și la factorii externi, astfel cum justifică aceasta în punctul de vedere.

Ținând cont de specificul activității autorității contractante care, pe lângă faptul că asigură în calitate de spital clinic județean de urgență servicii pentru zona de vest a României, a devenit spital de suport pentru pacienții testați pozitiv sau suspecti cu virusul SARS-CoV-2 potrivit Ordinului nr. 555/2020 emis de către Ministerul Sănătății, Consiliul apreciază că limitarea la 5 a numărului de lenjerii curate introduse în pungă are ca rezultat diminuarea riscurilor de infectare, protejarea pacienților și a personalului, fiind asigurat astfel scopul instituirii Normelor privind serviciile de spălătorie pentru unitățile medicale aprobate prin Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1025/2000 prevăzut la art. 1.1 din anexa acestuia motivat de faptul că deschiderea repetată a unui sac de mari dimensiuni pentru extragerea repetată a lenjeriilor curate comportă un risc de contaminare a acestora proporțional cu dimensiunea sacului și implicit cu numărul lenjeriilor din acesta.

Prin urmare, Consiliul reține că în exercitarea atribuțiilor sale prevăzute la art. 12.4 din normele anterior menționate, personalul responsabil cu prevenirea și combaterea infecțiilor nosocomiale din cadrul autorității contractante a stabilit în mod justificat o limită pentru numărul de lenjerii care urmează a fi introduse în fiecare pungă, această limitare fiind rezultatul necesității obiective de menține un număr cât mai mare de lenjerie curată/dezinfectată și necontaminată de factori externi în același timp astfel cum în mod corect precizează autoritatea contractantă în punctul de vedere.

Faptul că normele aprobate prin Ordinul nr. 1025/2000 nu prevăd limite pentru numărul de lenjerii din fiecare sac nu exclude în mod automat posibilitatea autorității contractante de a proceda la o astfel de specificație tehnică în cadrul caietului de sarcini deoarece respectivele norme au caracter general aplicabil oricărei unități sanitare prevăzută în anexă, urmând a fi particularizate potrivit principiului asumării răspunderii, în cadrul procedurii de atribuire, de către personalul de specialitate.

Mai mult, Consiliul constată că societatea contestatoare nu este nemulțumită de faptul că modalitatea de ambalare l-ar împiedica să participe la procedura de atribuire ci pentru costurile suplimentare implicate de modalitatea de ambalare solicitată de autoritatea contractantă, argumente care nu pot fi primite deoarece costurile tuturor prestațiilor inclusiv cele aferente ambalării nu urmează a fi sunt suportate de către contestator în calitate de ofertant ci de autoritatea contractantă, regăsindu-se în prețul ofertelor.

Față de cele de mai sus, Consiliul urmează să respingă ca nefondate criticile contestatorului privind modalitatea de ambalare a lenjeriilor curate.

În continuare, procedând la analiza criticilor contestatorului referitoare la termenele de prestare a serviciilor, Consiliul reține că, la pag. 11 paragraful 3 din caietul de sarcini, autoritatea contractantă a precizat că *„preluarea lenjeriei/echipamentelor curate de către beneficiar se va face conform orarului stabilit și nu va depăși 24 de ore de la predarea lenjeriei murdare, pentru zilele lucrătoare”*.

În opinia contestatorului, acest termen de 24 de ore de prestare a serviciilor de curățare ar fi restrictiv deoarece durata operațiilor de spălare (prespălarea, dezinfecția rufelor contaminate, spălarea principală, clătirea și stoarcerea), uscare, călcare, împachetare, control, numărare și aviz expediție ar dura 6 ore la care s-ar adăuga durata transportului de la autoritatea contractantă la sediul contestatorului din Oradea și retur, estimat de către acesta din urmă la 2 ore și jumătate pe sens.

Consiliul va respinge ca nefondată critica contestatorului privind termenul de 24 de ore de prestare a serviciilor deoarece termenul de prestare a serviciilor indicat de acesta, de 6 ore la care se adaugă timpul

de transport se încadrează în termenul de maxim 24 de ore solicitat de autoritatea contractantă în caietul de sarcini, acest termen nefiind de natură să vatăme societatea comercială contestatoare.

Pe de altă parte, Consiliul apreciază că termenul de preluare a lenjeriei murdare de maxim 1 oră de la solicitare coroborat cu cel de maxim 4 ore pentru returnarea lenjeriei spălată și dezinfectată, solicitate cu titlu de excepție de către autoritatea contractantă pentru cazurile de „*urgente majore*” la pag. 10 din caietul de sarcini poate fi îndeplinit doar de către operatorii economici care au sediul/locația spălătoriei în proximitatea incintei spitalului datorită numărului mare de operațiuni prevăzute în caietul de sarcini pentru respectiv spălare, dezinfectare, uscare, finisare la care se adaugă timpul de transport.

Prin urmare, operatorii economici care nu se află în apropierea incintei spitalului fie nu vor putea să asigure prestațiile solicitate prin caietul de sarcini datorită timpului de transport în cele 2 sensuri fie vor fi condiționați de colaborarea cu un număr limitat de societăți comerciale locale care pot asigura în cazurile de „*urgente majore*” servicii de spălătorie conform rigorilor prevăzute de legislația specifică.

Consiliul reține că serviciile care fac obiectul prezentei proceduri de atribuire au un grad înalt de specializare impus prin prevederile Ordinului nr. 1025/2000 care specifică atât modalitatea strictă de funcționare a fluxului tehnologic cât și interdicția expresă de spălare a lenjeriei în unități contractante care spală pentru populație sau alte comunități dacă nu se realizează condiții tehnice și funcționale prevăzute în Normele tehnice privind serviciile de spălătorie pentru unitățile medicale.

Având în vedere aspectele anterior menționate, Consiliul reține că prin solicitarea unui termen de preluare a lenjeriei murdare de maxim 1 oră de la solicitare coroborat cu cel de maxim 4 ore pentru returnarea lenjeriei spălată și dezinfectată, autoritatea contractantă a limitat pe criterii geografice numărul potențialilor ofertanți, cu încălcarea prevederilor art. 50 din Legea nr. 98/2016 care stabilește faptul că „(1) *Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței.* (2) *În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici*”.

Consiliul reține că norma juridică anterior citată transpune în dreptul național prevederile art. 18 din Directiva 2014/24/UE prin sintagma „**Conceptul achiziției nu se poate face cu intenția de excludere a acesteia din domeniul de aplicare al prezentei directive sau restrângerea artificială a concurenței.** Se consideră că se restrânge artificial concurența în cazul în care **conceptul achiziției este făcut cu intenția favorizării sau dezavantajării nejustificate a anumitor operatori economici**”.

Importanța asigurării unui nivel corespunzător al concurenței este subliniată de legiuitorul comunitar și la considerentul 74 al Directivei 2014/24/UE, potrivit căruia „**Specificațiile tehnice stabilite de achizitorii publici trebuie să permită ca achizițiile publice să fie deschise concurenței și să îndeplinească obiectivele de sustenabilitate.** În acest scop, ar trebui să fie posibilă prezentarea unor oferte care să reflecte diversitatea soluțiilor tehnice, a standardelor și a specificațiilor tehnice de pe piață, inclusiv a celor definite pe baza criteriilor de performanță legate de ciclul de viață și de sustenabilitatea procesului de producție a lucrărilor, a produselor și a serviciilor.

Prin urmare, specificațiile tehnice ar trebui elaborate în așa fel încât **să se evite** restrângerea în mod artificial a concurenței prin **cerințe care favorizează un anumit operator economic**, în sensul că **preiau caracteristicile esențiale ale produselor, serviciilor sau lucrărilor oferite în mod obișnuit de acel operator economic (...)**”.

Ori, caracteristica esențială impusă de către autoritatea contractantă prin termenele de 1 oră pentru preluare și 4 ore pentru returnarea lenjeriei dezinfectată nu este vreo soluție tehnică sau un nivel ridicat al performanței ci doar situarea convenabilă din punct de vedere geografic, caracteristică în mod uzual unui număr mic de operatori economici datorită domeniului de activitate specializat.

La considerentele menționate anterior se adaugă absența oricăror elemente definitorii ale termenului „*urgente majore*” precum și faptul că nu a fost stabilită nicio limită cantitativă sau de temporală ceea ce

conduce la concluzia că operatorii economici interesați ar trebui să își elaboreze ofertele în sensul respectării cvasipermanente a termenului de 4 ore impus de autoritatea contractantă, neavând nicio informație privind situațiile concrete în care ar putea fi nevoiți să respecte acest termen, ce cantitate de lenjerie ar avea de procesat și pentru cât timp.

Ori, toate aceste condiții pot fi îndeplinite numai de un operator economic care poate să presteze în mod regulat serviciul de spălătorie pentru autoritatea contractantă în maxim 4 ore datorită apropierii fizice de sediul acesteia și implicit a duratei reduse a transportului.

Faptul că în activitatea spitalului pot apărea situații speciale denumite de către autoritatea contractantă „*urgente majore*” nu conferă acesteia dreptul să distorsioneze rezultatul procedurii de atribuire prin restrângerea concurenței și încălcarea principiilor tratamentului egal și nediscriminării în sensul impunerii unor termene de prestare accesibile numai operatorilor economici locali, specialiștii din cadrul autorității contractante având posibilitatea adoptării altor soluții tehnice pentru preîntâmpinarea unor astfel de situații cum ar fi majorarea stocului de lenjerii solicitate a fi puse la dispoziție de către prestator de la bun început, posibilitatea suplimentării numărului acestora în caz de urgență, înființarea de compartimente de spălătorie internă pentru asigurarea redundanței etc.

Sub pretextul unei aparențe de diligență și de atitudine proactivă, autoritatea contractantă nu are dreptul să transforme o procedură de atribuire organizată prin licitație deschisă, cunoscută prin gradul ridicat al concurenței pe care îl asigură în mod uzual, într-o procedură

direcționată spre anumiți operatorii economici situați convenabil din punct de vedere geografic.

Față de cele mai sus menționate, Consiliul urmează să admită criticile contestatorului privind specificația tehnică *„Prestatorul va asigura beneficiarul că va putea răspunde solicitărilor acestuia în cazul unor urgențe majore, că poate prelua lenjeria murdara în termen de 60 minute (de) la solicitare și o va returna spălată și dezinfectată în termen de maxim 4 ore”*.

Totodată, având în vedere faptul că în speță nu mai pot fi dispuse măsuri de remediere a documentației de atribuire care să asigure respectarea principiilor statuate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 datorită depășirii termenului limită de depunere a ofertei (conform capturii de ecran aflată la pag. 108 din dosarul cauzei procedura de atribuire a depășit faza depunerii ofertelor” fiind la data emiterii prezentei în etapa *„evaluare calificare și tehnică”* iar ofertele au fost descărcate și vizualizate, fiind publicată în SEAP la data 07.01.2021 lista operatorilor economici participanți la procedură conform prevederilor art. 63 alin. (2) din Legea nr. 98/2016), în baza prevederilor art. 26 alin. (7) din Legea nr. 98/2016, Consiliul urmează să dispună anularea procedurii de atribuire.

Față de cele mai sus menționate, în temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite în parte contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă respectiv critica cu privire la termenele impuse prin caietul de sarcini pentru urgențe majore iar, pe cale de consecință, va dispune anularea procedurii de atribuire.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va respinge ca nefondate celelalte critici.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite în parte contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă respectiv critica cu privire la termenele impuse prin caietul de sarcini pentru urgențe majore iar, pe cale de consecință, dispune anularea procedurii de atribuire.

Respinge ca nefondate celelalte critici.

Obligatorie.

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

**Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:**

Consilier de soluționare

.....

PREȘEDINTE

.....

Consilier de soluționare

.....

Redactat practicaua deciziei

.....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 14 (paisprezece) pagini