



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. 14/C1/2624

Data: 05.01.2021

Prin contestația nr. 333/23.11.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 51853/24.12.2020, formulată de SC SRL, cu sediul în, județul, înmatriculată la Registrul Comerțului sub nr., având cod unic de înregistrare, reprezentată legal prin administrator, împotriva „procesului verbal de evaluare a conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare, nr. 19316/18.11.2020” comunicat în data de 19.11.2020, emis de către, cu sediul în, județul, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect: „Achiziție dezinfectanți”, cod CPV: 24455000-8, s-a solicitat: obligarea autorității contractante să reevalueze în mod corect propunerea tehnică și documentele depuse și să anuleze procesul verbal privind evaluarea conformității propunerilor tehnice cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare nr. 19316/18.11.2020, precum și emiterea unei noi comunicări cu privire la rezultatul procedurii; obligarea la plata cheltuielilor de judecată ocazionate cu prezenta contestație.

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

În fapt, contestatorul susține că după parcurgerea etapelor privind evaluarea garanției de participare, a informațiilor din DUAE și a documentelor ce îl însoțesc, precum și îndeplinirea cerințelor de calificare, dar având în vedere și raportul intermediar al etapei privind selecția candidaților, SC SRL, s-a calificat în următoarea etapă

privind evaluarea conformității propunerilor tehnice, cu prevederile caietului de sarcini și după caz, cu factorii de evaluare.

Arată că, ulterior, comisia de evaluare i-a respins oferta pentru lotul nr. 5 - Dezinfectant pentru suprafețe noncritice – motivat de faptul că: „produsul oferat, conform Aviz nr. 2703BIO/04/12.24 - nu prezintă acțiunea Levuricidă conform protocolului de testare EN 13624”.

Față de cele mai sus menționate, contestatorul subliniază că produsul oferat este BIONET A15, produs biocid dezinfectant din categoria TP2 și TP4, care se încadrează în condițiile și exigențele caietului de sarcini. De asemenea, menționează că la baza produsului oferat stau toate avizele eliberate de Ministerul Sănătății - Comisia Națională Pentru Produse Biocide, respectiv:

- Aviz nr. 2703BIO/04/12.24 emis în data de 27.02.2018 (încadrarea produsului biocid - în conformitate cu anexa V la Regulamentul UE nr. 528/ 2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 Mai 2012, privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, cu amendamentele ulterioare): grupa principală 1, tip de produs 4;

- Aviz nr. 4449BIO/02/12.24 emis în data de 05.11.2018 (încadrarea produsului biocid - în conformitate cu anexa V la Regulamentul UE nr. 528/ 2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 Mai 2012, privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, cu amendamentele ulterioare): grupa principală 1, tip de produs 2.

Astfel, în conformitate cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1062/014 al Comisiei din 4 August 2014, privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanțelor active existente, conținute de produsele biocide, menționat în regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului, corespunzătoare tipului de produs avizat, BIONET A15 se încadrează în spectrul de activitate conform SR EN 14885/2015.

Menționează faptul că prevederile standardului SR EN 14885/2015 în ceea ce privește dezinfecția suprafețelor noncritice sunt următoarele:

- Dezinfecția suprafețelor non-critice:

Indicații : dezinfectarea suprafețelor

Substanțe active: să fie în conformitate cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1062/2014 al Comisiei, din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanțelor active existente, conținute de produsele biocide, menționat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului corespunzătoare tipului de produs avizat.

- Activitate antimicrobiană și standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015:

- bactericidă: EN13727 (2,1), timp de contact ≤ 5 min (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 5,0$;

- bactericidă/fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min, reducere lg. $\geq 4,0$;
- levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact ≤ 5 min (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 4,0$;
- fungicidă/Levuricidă : EN13624 (Candida albicans + Aspergillus niger) (2,1), timp de contact ≤ 5 min (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq 4,0$
 - să poată fi aplicat în spații publice admisie pacienți, vizitatori/apartinători, $\pm$ spații de învățământ (spații instituționale).
 - să fie eficient în prezența substanțelor interferente, materie organică.
 - să fie compatibili cu materialul suprafețelor și instrumentarului ce urmează a fi dezinfectat soluția de lucru să nu fie corozivă.
 - să fie cu toxicitate redusă în soluția gata de utilizare.
 - soluția de lucru să nu prezinte acțiune iritantă asupra pielii, căilor respiratorii, mucoasei oculare și bucale, să nu necesite utilizarea în încăperi cu ventilație specială.

În ceea ce privește spectrul de activitate, contestatorul precizează că produsul oferat se încadrează tuturor cerințelor solicitate în caietul de sarcini, acest lucru fiind demonstrat de Avizele eliberate de Ministerul Sănătății în urma rapoartelor de testare și a analizelor realizate produsului BIONET A15.

Precizează de asemenea că în Avizul nr. 4449BIO/02/12.24 emis în data de 05.11.2018 este prezentă acțiunea levuricidă conform Protocolului de testare EN 13624 (Candida albicans ATCC 10231), astfel produsul oferat respecta condițiile obligatorii, conform Standardului European EN 14885/2015.

În opinia contestatorului, autoritatea contractantă nu a ținut cont de avizul nr. 4449BIO/02/12.24 emis în data de 05.11.2018 unde este prezentă acțiunea levuricidă conform Protocolului de testare EN13624 (Candida albicans ATCC 10231). Prin urmare, consideră că autoritatea contractantă avea obligația să verifice în mod temeinic documentația depusă de fiecare ofertant, urmând să califice ofertele conforme sau neconforme.

În drept, invocă prevederile Legii nr. 98/2016, HG nr. 395/2016, Regulamentul delegat (UE) nr. 1062/2014 al Comisiei din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanțelor active existente, conținute de produsele biocide, menționat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului corespunzătoare tipului de produs avizat - Spectrul de activitate conform EN 14885/2015.

Prin transmiterea în original a contestației, înregistrată la CNSC sub nr. 52313/26.11.2020 contestatorul depune în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 206670326/1, tranzacția nr. 1031974755/1810342254 din data de 25.11.2020, emisă de CEC Bank – Sucursala Slobozia, în valoare de 10.111,20 lei.

Autoritatea contractantă transmite prin adresa nr. 20507/04.12.2020, înregistrată la CNSC sub nr. 54066/08.12.2020 punctul de vedere cu privire la contestația în cauză, precum și o parte din documentele aferente dosarului achiziției publice.

Autoritatea contractantă menționează că ipotezele invocate de către contestator nu subzistă sub aspectul argumentelor expuse întrucât necesitatea interpretării rezidă din împrejurarea că s-a stabilit conținutul exact al normei prin clarificarea și lămurirea sensului normei legale din care a fost extrasă esența aplicabilă cazului concret (concept tehnic).

Astfel, consideră că, opinările introductive precum și enumerarea exemplificativă din conținutul contestației nu este sustenabilă, conform mențiunilor formulate de către comisia de evaluare în documentul suport nr. 18407/02.11.2020 anexat punctului de vedere, în parte fiind incidentă o eroare de tehnoredactare.

Arată că motivul de respingere: „Produsul oferit conform aviz nr. 2703BIO/04/12.24 - nu prezintă acțiunea levurică conform Protocolului detestare EN 13624” a fost inserat greșit în descrierea din SICAP cât și în înscrisul „proces-verbal privind evaluarea propunerilor financiare, inclusiv verificarea conformității acestora cu propunerile tehnice”, motivul real exprimat în nota internă cu privire la verificarea tehnică nr. 18407/02.11.2020 fiind lipsa activității fungicide: EN13624 (Candida albicans + Aspergillus niger), obligatorie pentru dezinsecția în unitățile sanitare așa cum rezultă din caietul de sarcini, cerință care, însă, nu rezultă din dispozițiile celor două avize înaintate, respectiv:

- Aviz 2703BIO/04/12.24 (Pagina 2 din 3, punctul VIII. Domeniul și aria de utilizare și IX. Eficacitate);

- Aviz 4449BIO/02/12.24 (Pagina 2 din 3; punctul VIII. Domeniul și aria de utilizare și IX. Eficacitate).

Față de cele mai sus menționate, consideră că cele sesizate de către operatorul economic SC SRL sunt aprecieri fără temei, menite să distorsioneze datele reale în condițiile în care nu sunt incidente încălcări ale prevederilor legale care să afecteze procedura de atribuire sau care să facă imposibilă încheierea contractului, cu precizarea că, la data prezentei, autoritatea contractantă a dispus măsurile privind suspendarea lotului nr. 5 - Dezinfectant pentru suprafețe noncritice.

Pe cale de consecință, autoritatea contractantă solicită Consiliului respingerea ca nefondată, netemeinică și nelegală a contestației și menținerea actelor administrative emise.

Ulterior, prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. 55987/17.12.2020, autoritatea contractantă transmite, în completare, dosarul achiziției publice, în copie.

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat, procedura licitație deschisă, în vederea atribuirii contractului de achiziție publică având ca obiect: „Achiziție dezinfectanți”, cod CPV: 24455000-8, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând, în SEAP, anunțul de participare nr. .../29.09.2020, potrivit căruia valoarea estimată a contractului este de 8.355.419,50 lei, fără TVA. Conform cap. II.2.5) din anunț, criteriul de atribuire al contractului este „cel mai bun raport calitate-preț”.

Prin contestația care face obiectul prezentei, SC SRL este nemulțumit de faptul că autoritatea contractantă i-a respins oferta pentru lotul 5 prin procesul verbal nr. 19316/18.11.2020 cu motivarea „produsul oferat conform aviz nr. 2703BIO/04/12.24 nu prezintă acțiunea levuricidă conform protocolului de testare EN 13624”.

Având a se pronunța, potrivit principiului disponibilității prevăzut la art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, strict cu privire la aspectele cu care a fost investit prin contestația care face obiectul prezentei, respectiv cu privire la acțiunea levuricidă a produsului oferat de SC SRL pentru lotul 5, menționat ca motiv de respingere în actul autorității contractante anterior menționat, Consiliul reține că, la pag. 8 din caietul de sarcini (pag. 22 din dosarul achiziției aflat la dosarul cauzei), autoritatea contractantă a menționat spectrul de activitate solicitat pentru dezinfectantul respectiv, relevantă fiind specificația tehnică „activitate antimicrobiană și standarde: spectrul de activitate conform EN 14885/2015: (...) Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) (2,1), timp de contact $\leq$ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau $\leq$ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg. $\geq$ 4,0”.

Potrivit propunerii tehnice depusă de SC SRL (pag. 26-29 din dosarul achiziției), acesta a oferat produsul BIONET A15 despre care menționează la secțiunea „efect Biocid TP2 – dezinfecția suprafețelor pentru unitățile sanitare” (pag. 28 din dosarul achiziției) faptul că acesta are efect „levuricid (EN13624) - 0,25% 5 min”.

Totodată, Consiliul reține că, în afară de avizul Comisiei Naționale pentru Produse Biocide nr. 2703BIO/04/12.24 menționat de autoritatea contractantă în procesul verbal nr. 19316/18.11.2020, la dosarul cauzei se mai regăsește și avizul nr. 4449BIO/02/12.24 din 05.11.2018 (pag. 33-36 din dosarul achiziției, parte a dosarului cauzei) emis de aceeași instituție pentru produsul BIONET A15 în care se menționează la capitolul „IX Eficacitate”, acțiunea levuricidă determinată conform EN 13624:2013 și EN 13697:2015 pe microorganismul „*Candida Albicans* ATCC 10231”.

Față de cele de mai sus, Consiliul reține că autoritatea contractantă a consemnat în mod eronat drept motiv de respingere a ofertei contestatorului pretinsa lipsă a acțiunii levuricide, aspect recunoscut de aceasta prin manifestarea propriei voințe în punctul de vedere.

Consiliul nu se va pronunța asupra pretinsei absențe a efectului fungicid al dezinfectantului BIONET A15 pe suprafețele din unitățile sanitare (aspect invocat de către autoritatea contractantă doar în punctul de vedere), nefiind investit în acest sens. Conform principiului disponibilității statuat la art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, limitele contestației sunt determinate de societatea contestatoare care a stabilit obiectul acesteia, adică ceea ce pretinde, cu încadrarea în dispozițiile art. 2 alin. (1) din aceeași normă juridică, Completul de soluționare fiind ținut de contestația primită și neputându-și depăși limitele deoarece obligația sa este de a se pronunța numai cu privire la ceea ce s-a cerut, acest fapt constituind garanția aplicării principiului disponibilității.

Având în vedere aspectele de fapt și de drept anterior menționate precum și deplina recunoaștere a autorității contractante cu privire la menționarea eronată a pretinsei lipse a efectului levuricid din oferta depusă de SC SRL, Consiliul urmează să oblige autoritatea contractantă la o evaluare corectă și completă a ofertei contestatorului și la comunicarea rezultatului evaluării ofertelor cu respectarea strictă a rigorilor impuse prin prevederile art. 215 din Legea nr. 98/2016.

Pentru considerentele anterior expuse, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va admite contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă iar, pe cale de consecință, va anula procesul verbal nr. 19316/18.11.2020 în partea aferentă lotului 5 și actele subsecvente și va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei contestatorului cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a motivării aferentă prezentei în termen de 10 zile de la comunicare.

Referitor la solicitarea contestatorului SC SRL privind obligarea autorității contractante la plata de cheltuieli de judecată, Consiliul va reține că, potrivit art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, „Consiliul poate obliga, la cerere, partea în culpă, la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației. Quantumul, detalierea și documentele doveditoare ale cheltuielilor efectuate sunt prezentate în cerere, care trebuie depusă înainte de pronunțarea deciziei de soluționare a contestației”.

Ori, întrucât contestatorul nu a depus documente doveditoare din care să rezulte quantumul și detalierea cheltuielilor efectuate, Consiliul va respinge ca nedovedită solicitarea acestuia privind obligarea autorității contractante la plata de cheltuieli de judecată.

Pentru aceste motive

În baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite contestația formulată de SC SRL în contradictoriu cu autoritatea contractantă iar, pe cale de consecință, anulează procesul verbal nr. 19316/18.11.2020 în partea aferentă lotului 5 și actele subsecvente și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei contestatorului cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a motivării aferentă prezentei în termen de 10 zile de la comunicare.

Respinge ca nedovedită solicitarea contestatorului de acordare a cheltuielilor de judecată.

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 7 (șapte) pagini