Str. Stavropoleos nr. 6, Sectorul 3, București, România, CP 030084, CIF 20329980,
Tel. +40-21-3104641, Fax. +40-21-3104642, Fax. +40-21-8900745,
e-mail: office@cnsc.ro, www.cnsc.ro, http://portal.cnsc.ro

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

DECIZIE
Nr. ...
Data: ...

Prin contestația cu nr. 231/08.02.2022, înregistrată la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 6745/08.02.2022, formulată de către ... SRL cu sediul în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI ..., reprezentată prin ... cu sediul profesional în ..., împotriva documentației procedurii de achiziție publică organizată de către ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, desfășurată prin procedură simplificată, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, având ca obiect *„Acord cadru furnizare dezinfectanți”*, se solicită modificarea unor cerințe din Caietul de sarcini în ce privește loturile nr. 2, 4 și 5, în conformitate cu criticile/cerințele din contestație, suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației, precum și obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației.

Asupra capătului de cerere privind suspendarea procedurii solicitată de către contestatorul ... SRL, Consiliul s-a pronunțat prin încheiere.

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

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, contestă documentația de atribuire cu privire la unele cerințe din Caietul de sarcini, cu privire la loturile nr. 2, 4 și 5, din cadrul procedurii antemenționată organizată de către ..., solicitând completarea/modificarea acestora, după caz.

Prin contestația cu nr. 231/08.02.2022, înregistrată la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 6745/08.02.2022, ... SRL critică prevederi din Caietului de sarcini, motivând pe fond următoarele.

- Referitor Lotului nr. 2 – Antiseptic tegumente-dezinfecția igienică a mâinilor cu ingrediente de protecția mâinilor (flacon de max 1L cu pulverizator), contestatorul solicită completarea cerinței:

"Sa prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord.MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare)."

în sensul:

- stabilirii unei perioade pe care autoritatea contractantă o consideră a fi corespunzătoare necesităților sale pentru menținerea unei stări de siguranță a utilizării produsului după deschiderea recipientului în care se află;
- impunerea obligației pentru ofertanți de a dovedi (prin probe obiective, precum rapoarte de testare etc.) durata perioadei de *„valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării din momentul deschiderii recipientului".*

Fără completările de mai sus, autoritatea contractantă va putea ajunge în situația de a achiziționa un produs a cărui valabilitate post-deschidere recipient să fie de (exemplu) 1 zi sau să nu existe nicio dovadă obiectivă a declarației producătorului că produsul său are o valabilitate post-deschidere recipient de (exemplu) 200 zile, susține petentul.

Autorul invocă ca temei legal următoarele prevederi:

- art. 19 alin. (2) din ANEXA nr.1 la OMS nr. 1761/2021 - *„(2) La prepararea și utilizarea soluțiilor dezinfectante sunt necesare următoarele:*
c) utilizarea soluțiilor de lucru în cadrul perioadei de stabilitate și eficacitate, conform unei bune practici medicale, pentru a se evita contaminarea și degradarea sau inactivarea lor";
- art. 2 din ANEXA nr.3 la OMS nr. 1761/2021 - *„Criteriile de utilizare și păstrare corectă a antisepticelor sunt următoarele:*

b) se respectă indicațiile de utilizare din avizul eliberat de Comisia Națională pentru Produse Biocide (CNPB), respectiv eticheta produsului;

c) pe flacon se notează data și ora deschiderii".

- Contestatorul solicită obligarea autorității contractante la precizarea cerinței:

Condiționare produs - recipienți de maxim 1L cu pulverizator, cu pompă de dozare, în sensul că pompa de dozare trebuie să fie incorporată la recipient.

Ca temei legal, autorul invocă prevederile art. 2 lit. f) din ANEXA nr.3 la OMS nr. 1761/2021:

"Criteriile de utilizare și păstrare corectă a antisepticelor sunt următoarele:
f) (...); în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea".

- Cu privire la lotul nr. 4 - Dezinfectant și detergent de nivel înalt concentrat pentru suprafețe - (max. 1kg/cutie / max. 1L / fl), contestatorul solicită obligarea autorității contractante la precizarea că dovedirea eficacității

dezinfectantului trebuie să se facă prin testări conforme standardelor indicate prin Caietul de sarcini ÎN CONDIȚII DE MURDĂRIE.

Autorul invocă lipsa de precizie a specificațiilor:

- *sa aibă stabilitate în concentrație uzuală în contact cu materia organică;*
- *să fie eficient în prezența substanțelor interferente, materie organică;*
- *să asigure o dizolvare rapidă a resturilor proteice,*

cât și nivelul dezinfecției solicitate (de nivel înalt).

Petentul susține că toate conduc la aceeași concluzie (că testările eficacității trebuie efectuate în condiții de murdărie) - concluzie care însă nu este precizată cu claritate de autoritatea contractantă (conform art.154 Legea nr.98/2016).

Tot în temeiul art. 154 din Legea nr. 98/2016, petentul solicită obligarea autorității contractante la precizarea specificației de spectru de activitate:

- *Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere 1g. >/= 4,0 pentru activitate bactericidă,*
- *Fungicidă Ig mai mare sau egal cu 3,*

în sensul că sunt solicitate ambele activități: BACTERICIDĂ și FUNGICIDĂ, dovedite conform standardului EN 13697.

Din structurarea textului specificației, rezultă că, la prima vedere, s-ar solicita BACTERICIDĂ sau FUNGICIDĂ, dar, din modul de poziționare a specificației, activitatea FUNGICIDĂ este distinctă (reducerea logaritmică indicată fiind specifică testării conform standardului EN 13697).

Contestatorul realizează că decizia consemnării acestei specificații de spectru a avut în vedere textul corespunzător din ANEXA nr.3 la OMS nr. 1082/2016 *(„Dezinfecția suprafețelor critice*

Indicații: dezinfectarea suprafețelor

Activitate antimicrobiană și standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

- *Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere lg. >/= 4,0 pentru activitate bactericidă;*
- *Fungicidă lg mai mare sau egal cu* 3"), Dar explicarea lui trebuie să se facă prin raportare la prevederile standardului EN 14885 (ediția 2018, care a înlocuit ediția 2015), care menționează ambele eficacități între cele necesare pentru afirmarea caracteristicilor unui dezinfectant de suprafețe (p.18), petentul redând:

"4.3.2.6 Surface disinfection without mechanical action

European Standards to be passed	
Bactericidal activity	EN 13727 [2/1}
Yeasticldai activity	EN 13624 *{2/1)*
Bactericidal / Yeasticidal	EN 13697 (2/2) [a]
Additional European Standards	
Fungicidal activity	EN 13624 (2/1), EN 13697 (2/2) [a]
Tuberculocidal/Mycobactericida) activity	EN 14348 (2/1)
Virucidal activity	EN 14476(2/1)

În timp ce testarea obligatorie conform standardului EN 13697 se face pentru efectul BACTERICID sau LEVURICID, testarea adițională pentru dovedirea efectului FUNGICID se face atât conform standardului EN 13624, cât și standardului EN 13697.

Deci, nu poate exista alternativă BACTERICID sau FUNGICID, ci ambele efecte trebuie solicitate, apreciază petentul.

- ... SRL solicită obligarea autorității contractante la completarea cerinței:

"Să prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord. MS. 1761/03.09.2021)"

în sensul:

- stabilirii unei perioade pe care autoritatea contractantă o consideră a fi corespunzătoare necesităților sale pentru menținerea unei stări de siguranță a utilizării produsului după deschiderea recipientului în care se află;
- impunerea obligației pentru ofertanți de a dovedi (prin probe obiective, precum rapoarte de testare etc.) durata perioadei de *„valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării din momentul deschiderii recipientului".*

- Cu aceeași motivație ca la Lotul nr. 2 și pentru Lotul nr. 5 se solicită precizarea că pompa de dozare trebuie să fie incorporată la recipient - Dezinfectant de nivel înalt pentru aeromicroflora (flacon de maxim 5 L gata de utilizat /pulverizat).
- Contestatorul solicită obligarea autorității contractante la reconsiderarea obiectului achiziției în sensul că dorește achiziționarea unui „DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT PENTRU SUPRAFEȚE PRIN NEBULIZARE".

Cererea autorului are în vedere realizarea necesității autorității contractante în limitele legii și ale datelor actuale ale științei în această materie.

Totodată, cererea ... SRL are în vedere același scop legal al unei informări clare, precise și complete a operatorilor economici asupra condițiilor de participare la procedura de atribuire a acordului cadru al lotului nr. 5 - care trebuie să înceapă prin definirea clară și legală a obiectului achiziției.

Indicația de utilizare a dezinfectantului (care relevă necesitatea autorității contractante) este următoarea:

- dezinfectant de nivel înalt pt. aeromicroflora (testat pe Clostridium difficile);
- Mod de utilizare : prin nebulizare.

Problema tehnică și juridică privind acest deziderat al autorității contractante este că nu există nicio asemenea procedură de dezinfecție *„a aeromicroflorei*"; nu există norme tehnice și/sau juridice pentru această dezinfecție.

Așa-zisa „dezinfecție a aeromicroflorei" poate fi acceptata doar în înțelesul unei dezinfecții a suprafețelor realizată pe cale aeriană (prin utilizarea de dispozitive de difuzare a dezinfectantului în aer, cu depunere

ulterioara a acestuia pe suprafețele din spațiul respectiv - în speța, prin NEBULIZARE), susține petentul.

În acest sens, autorul invocă art. 6 din OMS nr. 1761/2021

"(4) în unitățile sanitare, în activitățile de curățenie, dezinfecție și sterilizare, se utilizează următoarele tipuri de produse biocide: b) tip 2 (pentru suprafețe, instrumentar și textile)"

În enumerarea destinațiilor de utilizare a dezinfectanților clasificați produse biocide TP 2, prezenta în art.6 anterior menționat, nu există menționată DEZINFECTIA AEROMICROFLOREI, arată contestatorul.

Autorul citează definiția legală a dezinfecției (art. 1 lit.c) ANEXA nr.1 la OMS nr. 1761/2021) arată că procedurile aferente privesc SUPRAFEȚELE:

"c) dezinfecție - procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusiv tegumente), utilizându-se agenți fizici și/sau chimici'".

Totodată, potrivit art.9 ANEXA nr.1 la OMS nr. 1761/2016,

"Art. 9

Produsele biocide încadrate, conform prevederilor legale în vigoare, în tipul 2 de produs, sunt utilizate pentru:

a) dezinfecția suprafețelor;
b) dezinfecția dispozitivelor medicale care nu pot fi imersate;
c) dezinfecția dispozitivelor medicale prin imersie;
d) dezinfecția suprafețelor prin nebulizare;
e) dezinfecția dispozitivelor medicale la mașini automate;
dezinfecția lenjeriei/materialului moale."

De asemenea, elocvent este și art.16 ANEXA nr. 1 la OMS nr. 1761/2021 cere precizează:

"ART: 16

(1) Metodele de aplicare a dezinfectanților pe suprafețe, respectiv dispozitivele medicale sunt următoarele:

a) ștergerea;
b) pulverizarea;
c) imersia;
d) nebulizarea."

Astfel, petentul consideră ca autoritatea contractantă trebuie obligată să reformuleze obiectul/titulatura achiziției lotului în conformitate cu prevederile legale menționate.

- Ca efect al eventualei reacomodări a denumirii achiziției cu limitele legale și tehnice în care se poate efectua aceasta, ... SRL consideră că cerințele de dovedire a eficacității dezinfectantului trebuie completate prin introducerea cerinței *„printr-o norma agreata la nivel european specifica dezinfecției pe cale aeriana"*

În cazul în care autoritatea contractantă nu va achiesa la cererea ... SRL, se solicită obligarea acesteia la operarea modificărilor solicitate.

Petentul își întemeiază cererea pe următoarele texte normative:

- art.156 (1) lit.b) L.nr.98/2016 – *"(1) Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel național, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificațiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalități:*

b) prin trimitere la specificații tehnice și, ca ordine de prioritate, la standarde naționale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referință tehnice instituite de către organismele de standardizare europene sau, în lipsa oricărora dintre acestea, la standarde naționale, la agremente tehnice naționale sau specificații tehnice naționale referitoare la proiectarea, calcularea și execuția lucrărilor și la utilizarea produselor; fiecare trimitere este însoțită de mențiunea "sau echivalent";

- art.1 lit.n) din ANEXA nr.1 la OMS nr.1761/2016 - *„n) standarde EN- normă/ansamblu de norme care reglementează calitatea, caracteristicile, forma unui produs. Acestea sunt consemnate într-un document agreat la nivel european*".

- Contestatorul solicită obligarea autorității contractante la eliminarea specificației tehnice: <u>*Substanța activa : peroxid de hidrogen*</u> – ca fiind o cerința cu caracter restrictiv, indicând un procedeu de fabricație - situație interzisa conform art. 156 (2) Legea nr.98/2016 *(”(2) Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse*").

Atât timp cât un dezinfectant realizează efectul microbicid solicitat de autoritatea contractantă, compoziția acestuia n-ar trebui să constituie un motiv de respingere a ofertei (desigur, excepție situația substanțelor active interzise a se află în dezinfectanți), apreciază petentul.

Pentru motivele arătate, ... SRL solicită admiterea contestației.

Contestatorul a atașat contestației dovezi privind cheltuielile de judecată, constând în Factură seria 1 Nr. 540 din data de 07.02.2022 emisă de ”... Cabinet de Avocat”, reprezentând onorariu asistare și/sau reprezentare contestație CNSC caiet de sarcini loturi 2, 4 și 5 achiziția ”Acord cadru furnizare dezinfectanți” organizată de autoritatea contractantă ..., în sumă de ..., O.P. BRD cu nr. 135 din data de 08.02.2022 reprezentând *”...”* în sumă de 2.200 de la ... S.R.L., către ... – cabinet de avocat.

Prin adresa cu nr. 1016/14.02.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 7821/14.02.2022, autoritatea contractantă ... înaintează punct de vedere prin care solicită respingerea contestației formulată de către ... SRL ca nefondată și reducerea cuantumului cheltuielilor pretinse, în considerarea următoarelor motive.

În ce privește Lotul nr. 2 - Antiseptic tegumente - dezinfecția igienică a mâinilor cu ingrediente de protecție a mâinilor (flacon de maxim 1L cu pulverizator), referitor la:

Solicitarea completării cerinței în caietul de sarcini cu:

- *Să prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord.MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare), în sensul:*

-stabilirii unei perioade pe care autoritatea contractantă o considera a fi corespunzătoare necesităților sale pentru menținerea unei stări de siguranța a utilizării produsului după deschiderea recipientului în care se află;

-impunerea obligației pentru ofertanți de a dovedi (prin probe obiective, precum rapoarte de testare etc,) durata perioadei *de "valabilitate/stabilitate/siguranța în timp împotriva contaminării din momentul deschiderii recipientului".*

Achizitoarea afirmă că a formulat cerințele înscrise în caietul de sarcini pentru acest lot. 2 în conformitate cu prevederile Ordinului 1761 / 2021 *pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfecție efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate pentru dezinfecția mâinilor în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de sterilizare și controlul eficienței acestuia*; astfel încât operatorii economici interesați să înțeleagă necesitatea autorității contractante, apreciind că o completare în sensul celor solicitate de operatorul economic nu au relevanță deoarece evaluarea ofertelor nu are drept factor determinat în desemnarea ofertei câștigătoare perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, această informație este relevantă numai autorității contractante în vederea respectării cerinței de utilizare și păstrare corectă antisepticelor înscrisă la Art. 2 lit. c) (pe flacon se notează data și ora deschiderii;) din Anexa 3 la OMS nr. 1761/2021, în vederea utilizării produsului numai în perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță Ari 19 alin.(2) lit. c) din Anexa l la același ordin (utilizarea soluțiilor de lucru în cadrul perioadei de stabilitate și eficacitate, conform unei bune practici medicale, pentru a se evita contaminarea și degradarea sau inactivarea lor;)

Autoritatea contractantă arată că a solicitat prin Caietul de sarcini rapoarte de testare pentru a demonstra eficacitatea produsului biocid în funcție de activitatea afirmată pe etichetă, solicitare ce include și cerința a doua înscrisă de contestator, în sensul existenței obligației ofertantului de a dovedi prin rapoarte de testare eficacitatea produsului în perioada de "valabilitate/stabilitate/siguranță în timp din momentul deschiderii recipientului" declarată de ofertant.

Achizitoarea învederează faptul că operatorul economic contestator pentru lotul nr. 2 Antiseptic tegumente (flacon de 1 L) Biocid tip 1, a formulat solicitare de clarificare prin SEAP la care autoritatea contractantă a răspuns punctual și a fost încărcată în SEAP în termen. Astfel, reanalizând solicitarea de clarificare și mențiunile făcute din contestație, autoritatea contractantă a constatat ca mențiunile făcute de către ... SRL diferă față de mențiunile făcute în solicitarea de clarificare fapt ce arată că, conținutul caietului de sarcini nu a fost îndestul de studiat.

Având în vedere cele mai sus menționate autoritatea contractantă considera, datorita faptului ca în caietul de sarcini printre alte cerințe a fost menționată și cerința de prezentare a perioadei de valabilitate /stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform OMS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare),

a acoperit toate cerințele legale ale unui produs biocid. Cu privire la solicitarea rapoartelor de testare, achizitoarea consideră că aceste documente pot fi evaluate de Comisia Națională de Biocide, atunci când eliberează avizul produsului.

În ce privește solicitarea precizării cerinței: condiționare produs-recipienți de maxim 1L cu pulverizator, cu pompa de dozare în sensul că pompa de dozare să fie incorporată la recipient.

Autoritatea contractantă susține că a răspuns unei solicitări de clarificări cu privire la cerința mai sus menționată prin care s-a hotărât: *Se accepta înlocuirea cerinței "recipienți de 1L cu pulverizator, pompă dozatoare"* cu *"recipienți de 1L care să fie însoțiți de o pompă dozatoare compatibilă".*

În acest sens, achizitoarea invocă art. 4 lit. f) (flaconul se manipulează cu atenție; în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea;) din Anexa 3 la Ordinului 1761/2021 care sunt cerințe de manipulare și păstrare a produselor biocide stabilite și în sarcina autorității contractante care vor fi respectate în totalitate conform indicațiilor de utilizare din avizul eliberat de Comisia Națională pentru Produse Biocide (CNPB) pentru a evita contaminarea produsului.

Ordinul amintit nu prevede metoda prin care să nu se atingă gura flaconului și din moment ce produsul ofertat, îndeplinește toate cerințele pentru eliberarea avizului de către Comisia Națională de Biocide există o modalitate prin care să se facă dozarea produsului cu o pompa dozatoare compatibilă care însoțește produsul pentru ca toate cerințele de manipulare și păstrare a acestui tip produse să se poată face fără a se contamina.

Astfel, autoritatea contractantă consideră ca au fost respectate cerințele Ordinului 1082/2016 Anexa III, modificată prin Ordinul 16413/2017, în cazul produselor biocide cu indicație pentru dezinfecția igienică și sau chirurgicală a mâinilor și a Ordinului 1761/ 03.09.2021.

În ce privește Lotul nr. 4 Dezinfectant suprafețe (pulbere 1 kg/cutie) Biocid tip 2.

Având în vedere solicitarea privind dovedirea eficacității dezinfectantului în condiții de murdărie, autoritatea contractantă a răspuns în mod clar prin răspunsul la solicitarea de clarificare.

Achizitoarea consideră că avizul eliberat de către Comisa Națională Pentru Produse Biocide, solicitat prin caietul de sarcini este suficient pentru a face dovada spectrului de activitate solicitat prin testările în condiții de murdărie (materie organică, resturi proteice - indicate de autoritatea contractantă în caietul de sarcini).

Prin raportare la prevederile art. 154 din Legea nr. 98/2016 care instituie în sarcina autorității contractante obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completa, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire și la definiția data de lege specificațiilor tehnice ca fiind cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante, achizitoarea învederează că inclusiv din modul de formulare a cerinței de modificare a caietului de sarcini

privind Lotul nr. 4 aceste modificări se referă la modul prin care operatorii economicii să dovedească autorității contractante eficacitatea dezinfectantului ori precizarea că această testare a eficacității produsului să se facă în condiții de murdărie este inutilă după cum și contestatorul a arătat că *"toate conduc la această concluzie (ca testările eficacității trebuie efectuate în condiții de murdărie)",* specificațiile și cerințele fiind astfel clare, autoritatea contractantă apreciind că solicitarea contestatorului ascunde o lipsă de timp în parcurgerea documentației, pregătirea și depunerea ofertei, timp pe care încearcă să îl câștige prin depunerea unei contestații.

Referitor la solicitarea contestatorului privind precizarea spectrului de activitate, din moment ce nu a fost adresată nicio solicitare de clarificare în acest sens, autoritatea contractantă consideră că a respectat cerințele Ordinului 1082/2016 suficient de clare prin precizarea standardelor la care trebuie să se alinieze produsul ofertat (Bactericidă, Fungicidă, Levuricidă, Microbactericidă, Virucidă și Sporicidă).

În ce privește solicitarea completării cerinței Caietului de sarcini cu privire la prezentarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord.MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare)., în sensul:

- stabilirii unei perioade pe care autoritatea contractantă o considera a fi corespunzătoare necesităților sale pentru menținerea unei stări de siguranță a utilizării produsului după deschiderea recipientului în care se afla;
- impunerea obligației pentru ofertanți de a dovedi (prin probe obiective, precum rapoarte de testare etc,) durata perioadei de „valabilitate/stabilitate /siguranța în timp împotriva contaminării din momentul deschiderii recipientului",

achizitoarea consideră, datorita faptului că în caietul de sarcini printre alte cerințe a fost menționată și cerința de prezentare a perioadei de valabilitate /stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord.MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare), a acoperit toate cerințele legale ale unui produs biocid. Cu privire la solicitarea rapoartelor de testare, autoritatea contractantă consideră că aceste documente pot fi evaluate de Comisia Națională de Biocide, atunci când eliberează avizul produsului.

În sensul modificărilor solicitate la acest punct pentru Lotul 4, achizitoare arătă argumentația similară menționată la Lotul 2 pentru care apreciază că nu este necesară menționarea acestei perioade în Caietul de sarcini atâta timp cât autoritatea contractantă își asumă respectarea condițiilor de manipulare, păstrare și utilizare prevăzute de Ordinul 1761/2021.

Referitor Lotului nr. 5 - Dezinfectant aeromicrofloră (flacon de 5L) Biocid tip 2.

Având în vedere solicitarea prin care operatorul economic solicită a se reformula obiectul/titulatura lotului nr. 5 în "Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe prin nebulizare" și ținând cont de caracteristicile tehnice ale produsului din caietul de sarcini, autoritatea contractantă consideră caracteristicile tehnice solicitate prin caietul de sarcini ca specificate corect privind nevoia unui produs care trebuie sa acționeze asupra calității aerului.

Pornind de la definirea termenului de aeromicrofloră prin Ordinul nr. 961/2016 *pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, tehnicii de lucru și interpretare pentru testele de evaluare a eficientei procedurii de curățenie și dezinfecție, procedurilor recomandate pentru dezinfecția mâinilor, în funcție de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat și a metodelor de evaluare a derulării și eficientei procesului de sterilizare: Anexa 2 I. Definiții:*
Teste de aeromicroflora = teste efectuate pentru controlul gradului de încărcare a aerului cu flora microbiană atmosferică în zonele de risc;
abrogat de OMS nr. 1761/2021, care a pierdut din vedere acest tip de dezinfecție, arătă că lipsa reglementării echivalează cu lipsa necesității unităților sanitare de a dezinfecta aerul, prin singura metodă cunoscută / aplicată în prezent, respectiv prin nebulizare.

De altfel, autoritatea contractantă menționează că este unitate sanitară de Pneumoftiziologie având în subordine și Dispensare TBC, transmiterea bacilului Koch fiind pe cale aeriană, necesitatea unității sanitare de dezinfectare a aeromicroflorei este una foarte clară și nu poate fi pusă la îndoială necesitatea stabilită de aceasta, operatorii economici având posibilitatea de a oferta un produs care corespunde necesității autorității contractante și nu de a solicita modificarea cerințelor din caietul de sarcini pentru a putea oferta produsul dorit de dânșii a fi furnizat.

Cu privire la solicitarea contestatorului privind completarea cerinței cu specificația *"printr-o normă agreată la nivel european specifică dezinfecției pe cale aeriană"*, autoritatea contractantă afirmă că a răspuns unei solicitări de clarificări cu privire la cerința menționată, anexând răspunsul.

În acest sens, în conformitate cu prevederile art. 156 alin.(l) lit.b) din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice:

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

b) prin trimitere la specificații tehnice și, ca ordine de prioritate, la standarde naționale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referința tehnice instituite de către organismele de standardizare europene sau, în lipsa oricărora dintre acestea, la standarde naționale, la agremente tehnice naționale sau specificații tehnice naționale referitoare la proiectarea, calcularea și execuția lucrărilor și la utilizarea produselor; fiecare trimitere este însoțită de mențiunea "sau echivalent", prevedere invocată de contestator, autoritatea contractantă nu este obligată să stabilească specificațiile tehnice prin raportare la standarde europene ci prin raportare la standarde naționale care transpun standarde europene, sens în care a și fost formulat răspunsul cu nr. 893/09.02.2022 și nr. 788/07.02.2022 la solicitările de clarificări formulate în acest sens .

Referitor solicitării de a elimina substanța activă: peroxid de hidrogen, autoritatea contractantă a menționat aceasta substanță în compoziția

dezinfectantului menționat la lotul 5, deoarece efectul acestei substanțe ca fiind foarte eficient.

În ceea ce privește art. 156 alin. (2) al Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice achizitoarea arătă faptul că, indicarea compoziției unui produs reprezentând necesitatea autorității contractante, atâta timp cât nu este interzis prin acte normative ca să se regăsească în compoziția acestei categorii de produse, nu se încadrează și nu se identifică și nu reprezintă "un procedeu de fabricație" după cum susține contestatorului, compoziția acestuia reprezintă doar specificații tehnice pentru identificarea produsului ce întrunește cerințele și satisface necesitatea autorității contractante.

Concluzionând, autoritatea contractantă apreciază ca nefondată contestația depusă de către ... SRL, motiv pentru care solicită respingerea acesteia.

Prin adresa cu nr. 296/15.02.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 8126/16.02.2022, contestatorul ... SRL formulează *Replică* la punctului de vedere al autorității contractante, susținând următoarele.

Cu privire la susținerile autorității contractante, respectiv:

"Având în vedere cele mai sus menționate autoritatea contractantă consideră datorită faptului că în caietul de sarcini printre alte cerințe a fost menționată și cerința de prezentare a perioadei de valabilitate /stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord.MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare), a acoperit toate cerințele legale ale unui produs biocid. Cu privire la solicitarea rapoartelor de testare, consideram ca aceste documente pot fi evaluate de Comisia Națională de Biocide, atunci când eliberează avizul produsului.", contestatorul apreciază că o completare în sensul celor solicitate de operatorul economic nu au relevanță deoarece evaluarea ofertelor nu are drept factor determinat în desemnarea ofertei câștigătoare perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului, această informație fiind relevantă numai autorității contractante în vederea respectării cerinței de utilizare și păstrare corectă antisepticelor înscrisă la Art.2 lit.c) (pe flacon se notează data și ora deschiderii) din Anexa 3 la OMS nr. 1761/2021, în vederea utilizării produsului numai în perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță - Art. 19 alin.(2) lit. c) din Anexa l la același ordin (utilizarea soluțiilor de lucru în cadrul perioadei de stabilitate și eficacitate, conform unei bune practici medicale, pentru a se evita contaminarea și degradarea sau inactivarea lor), contestatorul precizând că își menține critica.

În ce privește critica privind încorporarea pompei de dozare la recipient, contestatorul citează prevederile art.4 lit. f) din Ordinul 1761/2021 *"flaconul se manipulează cu atenție; în cazul flacoanelor cu soluție antiseptica este interzisa atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea"*, arătând în acest sens care sunt cerințe de manipulare și păstrare a produselor biocide stabilite și în sarcina autorității contractante care vor fi respectate în totalitate conform indicațiilor de utilizare din avizul eliberat de Comisia Națională pentru Produse Biocide (CNPB) pentru a evita contaminarea produsului.

Petentul este conștient că din critica sa s-ar putea înțelege că cererea privește manipularea recipientului – adică o chestiune ulterioară achiziției dezinfectantului, care constituie obiectul procedurii acum în discuție.

Astfel, petentul apreciază logica achizitoarei ca lacunară: pentru a putea achiziționa un produs care sa respecte ulterior (adică în procedura de dezinfecție) prevederile OMS nr.1761/2021 trebuie să te asiguri mai întâi (adică în procesul de achiziție) ca respectivul produs va putea fl folosit așa cum prevede legea *(lato sensu).*

În speța - prin eliminarea riscului de contaminare prin atingerea gurii flaconului atunci când se montează (sau chiar se schimbă) o pompa de dozare care nu este incorporată la flaconul de depozitare, arată petentul, motivând astfel menținerea cererii sale de obligare a autorității contractante la respectarea normelor legale invocate.

Legat de critica privind precizarea dovedirii eficacității dezinfectantului prin testări în condiții de murdărie, petentul consideră lipsit de coerență răspunsul autorității contractante.

"Considerăm că avizul eliberat de către Comisa Națională Pentru Produse Biocide , solicitat prin caietul de sarcini este suficient pentru a face dovada spectrului de activitate solicitat prin testările în condiții de murdărie (materie organică, resturi proteice - indicate de autoritatea contractantă în caietul de sarcini).

Prin raportare la prevederile art. 154 din Legea nr. 98/2016 care instituie în sarcina autorității contractante obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire și la definiția data de lege specificațiilor tehnice ca fiind cerințe, prescripții, caracteristici de natura tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante; Contestatorul învederează că inclusiv din modul de formulare a cerinței de modificare a caietului de sarcini privind Lotul 4 aceste modificări se referă la modul prin care operatorii economicii să dovedească autorității contractante eficacitatea dezinfectantului ori precizarea că această testare a eficacității produsului să se facă în condiții de murdărie este inutilă după cum și contestatorul a arătat că "toate conduc la această concluzie (ca testările eficacității ca testările eficacității trebuie efectuate în condiții de murdărie) "deci specificațiile și cerințele tehnice sunt clare din acest punct de vedere neputând concluziona distinct, solicitarea operatorului economic considerăm a ascunde o lipsă de timp în parcurgerea documentației, pregătirea și depunerea ofertei, timp pe care încearcă să îl câștige prin depunerea unei contestații inutile", este lipsită de pertinență, apreciază petentul, considerând textul autorității contractante ca lipsit de sens, motiv pentru care își menține solicitarea.

Privitor criticii privind precizarea spectrului ambelor activități: bactericidă și fungicidă, contestatorul apreciază că autoritatea contractantă, prin punctul de vedere formulat, refuză să discute chestiunea supusă cenzurii C.N.S.C.

Ordinul nr.1082/2016 și cerințele au fost suficient de clare prin precizarea standardelor la care trebuie să se alinieze produsul ofertat

(Bactericidă, Fungicidă, Levuricidă, Microbactericidă, Virucidă și Sporicidă), contestatorul solicitând efectuarea modificării solicitate.

Referitor criticii privind reconsiderarea obiectului achiziției, petentul apreciază că achizitoarea refuză sa accepte situația tehnica și juridica a inexistentei DEZINFECTIEI AERULUI - și invoca prevederi ale unui act normativ abrogat (OMS nr.961/2016), respectiv critica MINISTERUL SANATATII ca nu a ținut seama de necesitățile sale (care ar impune asemenea dezinfecție) atunci când a emis Ordinul nr.1761/2021.

... SRL consideră că autoritatea contractantă trebuie obligată să respecte ceea ce norma juridică și tehnica ACTUALA îi impune.

Legat de critica prin care contestatorul solicită completarea cerinței *"printr-o normă agreată al nivel european (...)"* și răspunsul achizitoarei care denotă un refuz, petentul susține că textul art. 156 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016 arată că, atunci când nu exista asemenea standarde naționale care transpun standarde europene, intervin celelalte soluții de definire a specificațiilor tehnice: *„evaluări tehnice europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referință tehnice instituite de către organismele de standardizare europene".*

Si pentru ca, în materia dezinfectanților și a folosirii acestora (dezinfectării), numai normele agreate la nivel european pot fi folosite în procedurile de achiziție publică, în lipsa unor standarde naționale care să le transpună, atunci normele agreate la nivel european (normele EN) trebuie transpuse direct în practica administrativă a autorităților contractante, opinează petentul.

Cu privire la refuzul autorității contractante de a elimina specificația tehnică privind substanța activă: peroxid de hidrogen, motivat de explicația că *efectul acestei substanțe este foarte eficient*, este considerat de către petent un motiv vag/imprecis, care ține doar de aprecierea (interesată) a autorității contractante.

Autorul reclamă lipsa oricărei dovezi ca un dezinfectant având ca substanță activă ar fi mai eficient decât dezinfectanții care realizează același efect microbicid într-o compoziție în care nu se află substanța activă dorită de autoritatea contractantă (fără vreo justificare concretă).

Vizavi de susținerile autorității contractante: *"În ceea ce privește art. 156 alin. (2) al Legii 98/2016 privind achizițiile publice arătăm faptul că, indicare compoziției unui produs reprezentând necesitatea autorității contractante, atâta timp cât nu este interzis prin acte normative ca să se regăsească în compoziția acestei categorii de produse, nu se încadrează și nu se identifică și nu reprezintă "un procedeu de fabricație" după cum susține contestatorului, compoziția acestuia reprezintă doar specificații tehnice pentru identificarea produsului ce întrunește cerințele și satisface necesitatea Autorității Contractante*.", petentul apreciază a fi o logică deconcertantă: principiul *tot ce nu este interzis este permis* se transforma, în viziunea AC, în concluzia *„daca nu este interzis, atunci pot sa-l impun (cu excluderea oricărei alte alternative*").

Contestatorul precizează că în actul normativ invocat de către autoritatea contractantă, respectiv OMS nr.1082/2016, se prevede clar că, în

chestiunea compoziției, trebuie urmate prevederile legislației europene în materie: *„Substanța activă*

- *Conform cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1.062/2014 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."*

În Caietul de sarcini al achiziție, achizitoarea prevede același lucru (fără a-i da curs): *"Substanța activă*

- *Conform Regulamentului (UE) nr. 1.062/2014, cu modificările ulterioare."*

Opinia autorității contractante este combătută de practica instanțelor, susține petentul.

Impunerea unei anumite substanțe active în compoziția unui dezinfectant înseamnă favorizarea explicită a producătorului acelui dezinfectant care are exact compoziția solicitată, cu înlăturarea celorlalți operatori economici care pot oferi produse cu aceleași calități ale activității de dezinfecție, dar avand o compoziție diferită (substanțe active diferite, procente diferite de alcătuire a compoziției dezinfectantului).

Nicio reglementare tehnică sau juridică - europeană sau națională - nu impune, pentru dezinfecția suprafețelor (căci despre asemenea dezinfecție este vorba, iar nu de o dezinfecție a aerului), o anumită compoziție a dezinfectantului, afirmă ... SRL., motiv pentru acesta consideră că specificația este restrictivă.

Contestatorul argumentează susținerile prin jurisprudența C.N.S.C. și a instanțelor judecătorești iterată prin: decizia C.N.S.C. nr. 85/C8/3520,3532/17.01.2019 și decizia Curții de Apel Iași nr. 618/21.07.2021 (dos. nr. 431/45/2021).

Prin adresa cu nr. 1157/21.02.2022, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 9234/22.02.2022, autoritatea contractantă ..., față de *Replica* contestatorului transmisă prin adresa cu nr. 291/15.02.2022, înaintează precizări/lămuriri cu privire la cele evidențiate de contestator.

În ce privește solicitarea de completare a cerinței privind perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, autoritatea contractantă solicită respingerea ambelor solicitări pentru următoarele motive:

- prima solicitare, cea de comunicare a unui termen de valabilitate/stabilitate/siguranță, achizitoarea o apreciază ca nefiind relevantă din punct de vedere al evaluării produsului, respectiv subliniază faptul că și-a asumat și ofertarea unui produs cu un termen de valabilitate / stabilitate / siguranță mic corespunzând necesității acesteia, completarea caietului de sarcini cu un astfel de termen nu clarifică specificațiile tehnice comunicate privind produsul și nu modifică cu ceva oferta operatorilor economici ofertanți;
- cea de-a doua solicitare, cea de a impune ofertanților să facă dovada acestei perioade de valabilitate/stabilitate/siguranță..., este lipsită de obiect prin raportare la cerințele caietului de sarcini.

Cu alte cuvinte, activitatea produsului afirmată pe eticheta produsului și în recomandări de utilizare, inclusiv termenul de valabilitate /stabilitate/siguranță precizat de ofertant, vor fi susținute prin rapoarte de testare, susține achizitoarea.

Aceasta subliniază că a întocmit Caietul de sarcini în conformitate cu prevederile Ordinului nr. 1761/2021 iar argumentarea legală a contestatorului susține întocmai cele relatate de autoritatea contractantă în punctul de vedere formulat.

Referitor la solicitarea precizării cerinței în sensul că pompa de dozare trebuie să fie încorporată la recipient, autoritatea contractantă apreciază că în conformitate cu prevederile Ordinului 1761/2021 Comisia Națională pentru Produse Biocide nu a eliberat aviz unui produs a cărui manipulare nu prezintă siguranță și nu respectă prevederile art.4 lit. f) Anexa 3 a acestui Ordin și că nu vor fi ofertate astfel de produse.

Cu privire la Lotul nr. 4 - Dezinfectant suprafețe (pulbere 1 kg/cutie) Biocid tip 2.

Legat de solicitarea contestatorului privind dovedirea eficacității dezinfectantului în condiții de murdărie, autoritatea contractantă arată că această cerință este lipsită de obiect prin raportare la cerințele caietului de sarcini, cerințe ce transpun prevederile Ordinului 1761/2021:

"Să fie eficient în prezenta substanțelor interferențe, materie organică", sens în care achizitoarea susține că această cerință a caietului de sarcini reflectă exact cerința din contestație privind condițiile de testare. Condiții de murdării - în prezența substanțelor interferențe și materie organică.

Prin raportare la cerința caietului de sarcini amintită mai sus, eficiența produsului ofertat se va proba prin testarea în prezenta substanțelor interferente, materie organică, în consecință nu se impune o modificare a caietului de sarcini, opinează autoritatea contractantă, afirmând că pentru cunoscători cerințele sunt clare.

În ceea ce privește cerința de solicitare a precizării spectrului ambelor activități: bactericidă și fungicidă, dovedite conform standardului EN 13697, achizitoarea susține că specificațiile tehnice înscrise la lotul 4 reprezintă întocmai cerințele înscrise în Anexa 3 (CAIET DE SARCINI pentru achiziția de produse biocide - Dosarul tehnic pentru achiziția de dezinfectante) a Ordinului nr. 1082/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide modificată prin Ordinul nr. 1071/2017, fiind prezentat extras din MO nr. 802/10.X.2017.

Astfel, autoritatea contractantă apreciază că spectrul de activitate este suficient de clar arătat în caietul de sarcini din moment ce sunt trecute atât standardele cât și activitatea antimicrobiană a produsului ofertat - să fie conform enumerării : Bactericidă, Fungicidă, Levuricidă, Microbactericidă, Virucidă și Sporicidă - exact ca în actul normativ valabil și la data prezentei.

Referitor la cerința privind perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform OMS nr. 1761/03.09.2021), pentru faptul că solicitarea vizează modificarea aceleiași cerințe ca la Lotul nr. 2, prima critică, autoritatea contractantă respinge modificările solicitate în baza acelorași argumente la Lotul nr. 2.

Referitor la cerința privind perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform OMS nr.1761/03.09.2021),

Și în cazul solicitării privind încorporarea pompei de dozare la recipient, autoritatea contractantă evocă aceeași motivare ca și la Lotul nr.2.

În ce privește Lotul nr. 5, ” *Dezinfectant aeromicrofloră (flacon de 5 L) Biocid tip 2*”.

Legat de solicitarea de reconsiderare a obiectului achiziției, în sensul că se dorește achiziționarea unui ”*dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe prin nebulizare*”, autoritatea contractantă arată că a invocat Ordinul 962/2016 în arătarea termenului folosit, plus de asta în arătarea faptului că această operațiune de dezinfectare a aerului exista și era reglementată până la apariția Ordinului 1761/2021 care nu mai reglementează acest tip de dezinfectare, care nu înseamnă că nu mai există, nu se mai face sau că nu sunt produse pentru dezinfecția aeromicroflorei.

Autoritatea contractantă reiterează că necesitatea o reprezintă un produs pentru DEZINFECTAREA MICROFLOREI DIN AER, datorită încărcăturii mare a aerului cu bacili care se transmit pe această cale, unitatea sanitară subscrisă fiind de pneumoftiziologie, tratează patologii cu transmitere preponderent pe cale aeriana, de aceea importanța de a asigura și dezinfectarea aeromicroflorei nu numai a suprafețelor.

Totodată, autoritatea contractantă învederează faptul că pe piața produselor biocide, sunt produse AVIZATE de Comisia Națională pentru Produse Biocide, conform informațiilor înscrise în registrul național produselor biocide, actualizat în august 2021 (atașat), care, conform specificațiilor tehnice și descrierii acestor produse (listate de pe site-urile de comercializare), se utilizează pentru sau și pentru dezinfectarea microaeroflorei (ex. Produse : 99 S - aviz nr.3253BIO/02/12.24 ; Aseptanios AD - aviz nr.34088BIO/02/09.21 ; Aeroklin C - aviz nr. 2267BIO/02/12.24; Oxidice AIR b - aviz nr.4591BIO/02/09.21 ; Peroklin - aviz nr. 5634BIO/02/12.24).

Necesitatea este definită de autoritatea contractantă în conformitate cu Legea nr. 98/2016, iar orice solicitare de clarificări trebuie să aibă drept scop definirea cât mai clară a acestei necesități și nu modificarea acesteia cum în cazul de față contestatoarea solicită definirea unui alt produs.

Autoritatea contractantă acceptă și recunoaște lacunele legislative privind specificațiile tehnice în situația acestui produs (dezinfectant aeromicrofloră) precum și faptul că majoritatea produselor de acest gen sunt utilizate și pentru dezinfectarea prin nebulizare a suprafețelor, însă apreciază că, produsul ofertat trebuie să aibă în descrierea fișei tehnice ori în rapoartele de verificare a eficienței și <u>eficienta în dezinfectarea microaeroflorei.</u> Prin excluderea acestei cerințe, respectiv prin schimbarea denumirii, se schimbă necesitatea descrisă de autoritatea contractantă, lucru ce încalcă prevederile legii achizițiilor care statuează foarte clar faptul că autoritatea contractantă definește și justifică necesitatea unui produs.

În ce privește solicitarea completării prin introducerea cerinței ”*printr-o normă <u>agreată la nivel european</u> (...)*”, autoritatea contractantă face trimitere

la prevederile Caietului de sarcini, care, la pag. 2 și 3, în opinia sa acoperă cerința de modificare a caietului de sarcini solicitată.

Legat de solicitarea eliminării specificației tehnice *Substanță activă: peroxid de hidrogen*, autoritatea contractantă susține că această reprezintă o încercare a contestatorului de a modifica necesitatea achizitoarei după produsul pe care acest operator economic îl poate oferta.

Autoritatea contractantă subliniază și faptul că tocmai produsele exemplificate mai sus ca fiind eficiente în dezinfectarea aeromicroflorei, reprezentând necesitatea autorității contractante, au în compoziție tocmai această substanță dovedită ca fiind foarte eficientă în dezinfectarea aerului, desigur conform testării efectuate în baza și conform procedurii descrise de actul normativ care era valabil până în 2016 când se făcea testarea aeromicroflorei.

Prin precizarea substanței active din compoziția produsului, autoritatea contractantă apreciază că nu a încălcat prevederile legale în materia achizițiilor publice și nu se află în situația descrisă în contestație, respectiv includerea unei substanțe în compoziția unui produs nu poate fi înțeleasă ca fiind descrierea sau reprezentând "un procedeu de fabricație".

Pe cale de consecință, autoritatea contractantă solicită ca analiza cerințelor de modificare a specificațiilor Caietului de sarcini pentru Loturile 2, 4 și 5 să se facă în scopul îndeplinirii necesității sale, sens în care arată că prevederile achizițiilor care are drept scop întocmai îndeplinirea necesităților autorităților contractante, citând în acest sens art. 3 lit. rr) și art. 83 alin. (1) din Legea nr. 98/2016.

Totodată, autoritatea contractantă dezvăluie că nu este singura care a inițiat o procedură de atribuire pentru achiziționarea unui produs de acest gen care să asigure îndeplinirea necesității de dezinfecție a microaeroflorei, indicând în acest sens proceduri de atribuire derulate pentru achiziția de produse similare: anunț nr. ... - ... ; anunț nr. ... - ...; anunț ... - ....

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

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o achiziție publică, organizată prin procedură simplificată, desfășurată online, împărțită pe loturi, în vederea atribuirii acordului-cadru de furnizare, având ca obiect „*Acord cadru furnizare dezinfectanți*”, cod CPV ... (Rev.2), prin publicarea în SICAP a anunțului de participare nr. ....

Potrivit anunțului de participare și a documentației de atribuire, criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut”, iar valoarea totală maximă estimată a acordului-cadru este între ... și ... RON, fără T.V.A. Se are în vedere că autoritatea contractantă a divizat contractul supus procedurii de atribuire în cauză în 7 loturi, astfel cum este menționat la pct. II.1.6. din cadrul fișei de date a achiziției, fiind contestată documentația de la loturile nr. 2, 4 și 5.

Din verificările preliminare, se constată că ... SRL a sesizat Consiliul cu contestația nr. 231/08.02.2022, înregistrată la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 6745/08.02.2022, criticând documentația de atribuire cu privire la unele aspecte incomplete/restrictive din Caietul de

sarcini în ce privesc loturile nr. 2, 4 și 5 din cadrul procedurii, solicitând următoarele:

Referitor Lotului nr. 2,

- obligarea autorității contractante la completarea cerinței: Antiseptic tegumente-dezinfecția igienică a mâinilor cu ingrediente de protecția mâinilor (flacon de max 1L cu pulverizator) cu:

"Sa prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord.MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare), în sensul:

- *stabilirii unei perioade pe care autoritatea contractantă o consideră a fi corespunzătoare necesităților sale pentru menținerea unei stări de siguranța a utilizării produsului după deschiderea recipientului în care se afla;*
- *impunerea obligației pentru ofertanți de a dovedi (prin probe* obiective, precum rapoarte de testare etc.) durata perioadei de *„valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării din momentul deschiderii recipientului".*

- obligarea autorității contractante la precizarea cerinței: *Condiționare produs - recipienți de maxim 1L cu pulverizator, cu pompă de dozare*

- în sensul că pompa de dozare trebuie să fie incorporată la recipient.

Referitor Lotului nr. 4,

- cu privire la cerința: Dezinfectant și detergent de nivel înalt concentrat pentru suprafețe - (max. 1kg/cutie / max. 1L/fl):

- introducerea precizării că dovedirea eficacității dezinfectantului trebuie să se facă prin testări conforme standardelor indicate prin Caietul de sarcini lot ÎN CONDIȚII DE MURDĂRIE.

- obligarea autorității contractante la precizarea specificației de spectru de activitate:

- Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. >/= 4,0 pentru activitate bactericidă,
- Fungicidă Ig mai mare sau egal cu 3,

în sensul că sunt solicitate ambele activități: BACTERICIDA și FUNGICIDA, dovedite conform standardului EN 13697.

Referitor Lotului nr. 5

- obligarea autorității contractante la precizarea cerinței: *Condiționare produs - flacon de maxim 5 L cu pulverizator, cu pompă de dozare:*

- în sensul că pompa de dozare trebuie să fie incorporată la recipient.

- obligarea autorității contractante la reconsiderarea obiectului achiziției în sensul că dorește achiziționarea unui „DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT PENTRU SUPRAFEȚE PRIN NEBULIZARE".

- Ca efect al eventualei reacomodări a denumirii achiziției, completarea cerinței privind dovedirea eficacității dezinfectantului: *"printr-o normă agreată la nivel european specifica dezinfecției pe cale aeriana",* cu sintagma subliniată.

- obligarea autorității contractante la eliminarea specificației tehnice: *Substanța activa : peroxid de hidrogen.*

1. Procedând la soluționarea contestației formulate de ... S.R.L., Consiliul are în vedere că în ceea ce privește perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, în cuprinsul caietului de sarcini, în cadrul secțiunii „Specificații tehnice" aferente lotului 2 – Antiseptic tegumente- dezinfecția igienică a mâinilor cu ingrediente de protecția mâinilor (flacon de max. 1 l cu pulverizator), este prevăzută cerința *„Să prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului (conform Ord. MS. nr. 1761/03.09.2021, cu modificările ulterioare)*".

Astfel, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a solicitat o anumită perioadă de valabilitate, ci a cerut doar ca ofertantul să precizeze care anume este perioada de valabilitate a produsului de la momentul deschiderii flaconului, cu alte cuvinte să aibă suficiente informații din care să rezulte până la ce dată se poate utiliza în siguranță produsul ofertat, din ziua deschiderii.

Ori, din această perspectivă, Consiliul nu poate identifica nicio vătămare asupra societății contestatoare, aceasta putând să depună orice documente din care să rezulte perioada de valabilitate, fără ca autoritatea să limiteze în vreun fel durata respectivei perioade.

Prin urmare, Consiliul constată caracterul nefondat al criticilor formulate sub acest aspect, motiv pentru care le respinge, ca nefondate.

2. Referitor la criticile ce vizează cerința din caietul de sarcini prin care s-a prevăzut *„Condiționare produs - recipienți de maxim 1L cu pulverizator, cu pompă de dozare*", Consiliul are în vedere că ... S.R.L. solicită precizarea în mod concret că pompa de dozare trebuie să fie încorporată la recipient.

Consiliul reține că în ceea ce privește cerința în cauză, în urma formulării de către un operator economic interesat de participarea la prezenta procedură de atribuire a unei solicitări de clarificări, respectiv „în conformitate cu Ordinul 1082/2016 Anexa III, modificată prin Ordinul 16413/2017, în cazul produselor biocide cu indicație pentru dezinfecția igienică și/sau chirurgicală a mâinilor și a Ordinului 1761/2021 unde sunt menționate următoarele condiții obligatorii pentru utilizarea și păstrarea corectă a produselor antiseptice, nu este impusă obligativitatea ca flacoanele cu soluții dezinfectante pentru mâini să fie prevăzute din procesul de fabricație cu pompițe dozatoare, ci doar ca manipularea acestor să evite atingerea gurii flaconului, Vă rugăm respectuos să înlocuiți cerința „recipienți de 1 l cu pulverizator, pompa dozatoare" cu „recipienți de 1 l care să fie însoțiți de o pompă dozatoare compatibilă", la care autoritatea contractantă a formulat și a postat în SICAP în data de 09.02.2022, următorul răspuns: „Se acceptă înlocuirea cerinței „recipienți de 1 l cu pulverizator, pompa dozatoare" cu „recipienți de 1 l care să fie însoțiți de o pompă dozatoare compatibilă".

Astfel, Consiliul constată că după formularea contestației de către ... S.R.L., autoritatea contractantă a modificat cerința în cauză, însă nu în sensul solicitat de contestator.

Se reține că raportat la modul în care a fost reformulată această cerință, în cuprinsul documentului înregistrat la C.N.S.C. cu nr. 8126/16.02.2022 contestatorul precizează că a avut în vedere achiziționarea unui produs care să respecte ulterior (adică în procedura de dezinfecție) prevederile OMS nr. 1761/2021, respectiv să poată fi folosit astfel cum se impune prin prevederile legale invocate, fiind interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea, apreciind că eliminarea acestui risc se poate realiza prin impunerea ca pompa de dozare să fie încorporată la recipient

În acest context, Consiliul reține ca fiind relevante în soluționare prevederile art. 2 din Anexa 3 la OMS nr. 1761/2021 potrivit cărora „*Criteriile de utilizare și păstrare corectă a antisepticelor sunt următoarele:*

a. un produs se utilizează numai în scopul pentru care a fost avizat;

b. se respectă indicațiile de utilizare din avizul eliberat de Comisia Națională pentru Produse Biocide (CNPB), respectiv eticheta produsului;

c. pe flacon se notează data și ora deschiderii;

d. la fiecare utilizare, flaconul trebuie deschis și închis corect;

e. este obligatorie existența dozatoarelor pentru soluții hidroalcoolice, iar acestea trebuie să fie la îndemână, în apropierea pacientului (zonei de îngrijiri);

f. flaconul se manipulează cu atenție; în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea;

g. este interzisă transvazarea în alt flacon;

h. este interzisă recondiționarea flaconului;

i. este interzisă completarea unui flacon pe jumătate golit în alt flacon;

j. sunt interzise amestecarea, precum și utilizarea succesivă a două produse diferite;

k. sunt de preferat produsele condiționate în flacoane cu cantitate mică;

l. flacoanele trebuie păstrate la adăpost de lumină și departe de surse de căldură".

Astfel, Consiliul constată că prevederile legale invocate de contestator nu impun ca pompa de dozare să fie încorporată la recipient, ci doar ca manipularea să se realizeze cu atenție astfel încât să nu se atingă gura flaconului, pentru a se evita contaminarea.

Prin urmare, Consiliul constată că solicitarea ca pompa de dozare să fie încorporată la recipient excede prevederilor legale ale OMS nr. 1761/2021, astfel că impunerea acestei cerințe ar conduce la restricționarea participării la prezenta procedură de atribuire a operatorilor economici care oferă recipiente care nu au încorporate pompe de dozare dar care asigură condiții de manipulare a antisepticului ofertat astfel încât să nu se atingă gura recipientului, fiind evitată contaminarea produsului administrat.

Într-o atare situație, Consiliul constată că cerința referitoare la modul de condiționare a produsului, respectiv cu „*recipienți de 1 l care să fie însoțiți de o pompă dozatoare compatibilă*", așa cum a fost modificată de autoritatea contractantă prin clarificarea postată în SICAP în data de 09.02.2022, respectă prevederile OMS nr. 1761/2021, motiv pentru care respinge, ca nefondate criticile formulate de Consiliul constată caracterul nefondat al criticilor formulate de ... S.R.L. cu privire la solicitarea de modificare a acesteia.

3. Cu privire la criticile formulate de ... S.R.L. referitoare la obligarea autorității contractante la precizarea că, dovedirea eficacității dezinfectantului

aferent lotului 4 trebuie să se facă prin testări conforme standardelor indicate în caietul de sarcini în condiții de murdărie, Consiliul reține că în cuprinsul caietului de sarcini referitor la lotul 4 – Dezinfectant și detergent de nivel înalt concentrat pentru suprafețe (max 1 kg/max 1 l/fl) sunt prevăzute, între altele, următoarele proprietăți:

„- să aibă stabilitate în concentrație uzuală în contact cu materia organică;

- *să fie eficient în prezența substanțelor interferente, materie organică;*
- *să asigure o dizolvare rapidă a resturilor proteice*".

Se reține că, în urma formulării de către un operator economic interesat de prezenta procedură de atribuire a unei solicitări de clarificări, respectiv *„Având în vedere solicitările din caietul de sarcini : Să fie eficient în prezența substanțelor interferente, materie organică; Să asigure o dizolvare rapidă a resturilor proteice, vă rugăm să precizați în mod explicit că nu vor fi acceptate decât produse care fac dovada acoperirii spectrului de activitate solicitat prin testări în condiții de murdărie*", la care autoritatea contractantă a postat în SICAP, în data de 09.02.2022, următorul răspuns: „Nu considerăm necesar precizarea explicită că nu vor fi acceptate decât produse care fac dovada acoperirii spectrului de activitate prin testări în condiții de murdărie".

În soluționare, Consiliul are în vedere ansamblul informațiilor furnizate de autoritatea contractantă în cuprinsul caietului de sarcini referitoare la lotul 4, respectiv că este vorba de un dezinfectant de nivel înalt, care trebuie să aibă pe lângă proprietățile anterior evidențiate și asigurarea curățării și dezinfecției într-o singură etapă.

Sub acest aspect, Consiliul reține ca fiind relevante prevederile de la art. 1 lit. a) și d) din Normele tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, aprobate prin OMS nr. 1761/2021 unde curățarea este definită ca fiind „etapă preliminară obligatorie, permanentă și sistematică în cadrul oricărei activități sau proceduri de îndepărtare a murdăriei (materie organică și anorganică) de pe suprafețe sau obiecte, prin operații mecanice sau manuale, utilizându-se agenți fizici și/sau chimici, care se efectuează în unitățile sanitare de orice tip, astfel încât activitatea medicală să se desfășoare în condiții optime de securitate", iar dezinfecția de nivel înalt este definită ca fiind „procedura de dezinfecție prin care se realizează distrugerea bacteriilor în formă vegetativă, fungilor, virusurilor, microbacteriilor și a majorității sporilor bacterieni".

Prin urmare, Consiliul constată că în măsura în care dezinfectantul solicitat de autoritatea contractantă pentru lotul 4 se impune să dețină proprietățile enumerate în cadrul caietului de sarcini, rezultă că, în fapt, autoritatea contractantă a impus ca produsele ofertate pentru acest lot să fie testate în condiții de murdărie deși nu a precizat, în mod concret, această condiție, fiind respectate prevederile art. 154 din Legea nr. 98/2016, respectiv fiind furnizate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire.

În aceste condiții, Consiliul constată că precizarea că nu vor fi acceptate decât produse care fac dovada acoperirii spectrului de activitate solicitat prin

caietul de sarcini prin testări în condiții de murdărie este redundantă, motiv pentru care respinge criticile formulate de contestator sub acest aspect.

4. În ceea ce privește criticile referitoare la obligarea autorității contractante la precizarea specificației de spectrul de activitate Bactericidă/Fungicidă, în sensul că sunt solicitate ambele activități, Consiliul reține că în cuprinsul caietului de sarcini este prevăzut „Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. >/= 4,0 pentru activitate bactericidă, și Fungicidă Ig mai mare sau egal cu 3”.

Analizând prevederile caietului de sarcini, Consiliul constată că au fost precizate atât activitățile antimicrobiene cât și standardele aplicabile.

Cu privire la spectrul de activitate Bactericidă/Fungicidă, Consiliul reține că prin caietul de sarcini s-a făcut referire la standardul EN 13697 atât cu privire la activitatea bactericidă cat și cu privire la cea fungicidă, fiind prezentate condițiile de testare și timpii de așteptare, în conformitate cu prevederile Anexei III din Ordinul nr. 1082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate sub acest aspect.

5. Cu privire la obligarea autorității contractante la prezentarea perioadei de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării din momentul deschiderii recipientului pentru produsul „Dezinfectant și detergent de nivel înalt concentrat pentru suprafețe”, Consiliul are în vedere considerațiile reținute anterior cu ocazia soluționării criticilor referitoare la specificațiile din caietul de sarcini pentru lotul 2.

Astfel, Consiliul constată că autoritatea contractantă nu a solicitat o anumită perioadă de valabilitate, ci a cerut doar ca ofertantul să precizeze care anume este perioada de valabilitate a produsului de la momentul deschiderii flaconului, cu alte cuvinte să aibă suficiente informații din care să rezulte până la ce dată se poate utiliza în siguranță produsul ofertat, din ziua deschiderii, nefiind identificată vreo vătămare adusă vreunui operator economic interesat de participarea la prezenta procedură de atribuire, motiv pentru care respinge, ca nefondate, criticile formulate sub acest aspect.

6. Cu privire la solicitarea contestatorului de reconsiderare a obiectului achiziției pentru lotul 5, Consiliul reține că pentru acest lot, autoritatea contractantă intenționează să achiziționeze „Dezinfectant de nivel înalt pentru aeromicroflora”.

Raportat la acest aspect, Consiliul are în vedere prevederile art. 6 alin. (4) din OMS nr. 1761/2021 potrivit cărora „*În unitățile sanitare, în activitățile de curățenie, dezinfecție și sterilizare, se utilizează următoarele tipuri de produse biocide:*

a) tip 1 (pentru igiena umană);
b) tip 2 (pentru suprafețe, instrumentar și textile);
c) tip 4 (pentru igiena în zonele de distribuție și preparare a alimentelor);
d) tip 14 (pentru deratizare);
e) tip 18 (pentru dezinsecție);
f) tip 22 (pentru îmbălsămare)”.

Așadar, rezultă că în enumerarea destinațiilor dezinfectanților utilizați în unitățile sanitare nu se regăsește și dezinfecția aeromicroflorei.

De asemenea, se reține că la art. 9 din anexa 1 la OMS nr. 1761/2021 se precizează că „*Produsele biocide încadrate, conform prevederilor legale în vigoare, în tipul 2 de produs, sunt utilizate pentru:*

a) dezinfecția suprafețelor;

b) dezinfecția dispozitivelor medicale care nu pot fi imersate;

c) dezinfecția dispozitivelor medicale prin imersie;

d) dezinfecția suprafețelor prin nebulizare;

e) dezinfecția dispozitivelor medicale la mașini automate;

f) dezinfecția lenjeriei/materialului moale", iar la art. 16 alin. (1) din aceiași secțiune este prevăzut că „*Metodele de aplicare a dezinfectanților pe suprafețe, respectiv dispozitivele medicale sunt următoarele:*

g) ștergerea;

h) pulverizarea;

i) imersia;

j) nebulizarea".

Consiliul nu reține în soluționare trimiterile făcute de autoritatea contractantă la prevederile Ordinului 961/2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, tehnicii de lucru și interpretare pentru testele de evaluare a eficienței procedurii de curățenie și dezinfecție, procedurilor recomandate pentru dezinfecția mâinilor, în funcție de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat și a metodelor de evaluare a derulării și eficienței procesului de sterilizare întrucât în prezent acesta este abrogat prin OMS nr. 1761/2021.

Prin urmare, Consiliul constată caracterul întemeiat al criticilor formulate de contestator sub acest aspect, impunându-se adaptarea obiectului achiziției pentru lotul 5 la prevederile legale aplicabile, respectiv la cele ale OMS nr. 1761/2021, prin modificarea obiectului contractului din „Dezinfectant de nivel înalt pentru aeromicrofloră” în „Dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe prin nebulizare”.

7. Cu privire la criticile referitoare la completarea cerințelor de dovedire a eficacității dezinfectantului prin introducerea cerinței „printr-o normă agreată la nivel european specifică dezinfecției pe cale aeriană", Consiliul are în vedere prevederile art. 156 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016 potrivit cărora „*Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel național, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificațiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalități:*

(…)

b) prin trimitere la specificații tehnice și, ca ordine de prioritate, la standarde naționale care transpun standarde europene, evaluări tehnice europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referință tehnice instituite de către organismele de standardizare europene sau, în lipsa oricărora dintre acestea, la standarde naționale, la agremente tehnice naționale sau specificații tehnice naționale referitoare la proiectarea, calcularea și execuția lucrărilor și la utilizarea produselor; fiecare trimitere este însoțită de mențiunea "sau echivalent", rezultând că autoritatea contractantă are obligația de a se raporta la standarde naționale care transpun standarde europene în materie de demonstrare a eficacității dezinfectantului ce urmează a fi achiziționat, motiv pentru care admite criticile referitoare la acest aspect.

8. Referitor la solicitarea de eliminare a specificației tehnice: substanță activă: peroxid de hidrogen, Consiliul are în vedere următoarele prevederi legale:

- art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 care dispune în mod expres că „specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici”
- - art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016: „Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse”.

Luând în considerare reglementările și prevederile legale menționate, precum și dispozițiile HG nr. 617/2014 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, Consiliul reține că impunerea sau eliminarea de către autoritatea contractantă a unei anumite substanțe active apare ca excesivă, având ca efect restricționarea nejustificată a participării la procedura de atribuire în cauză, contrar principiilor care stau la baza achizițiilor publice stipulate la art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, îndeosebi cel al tratamentului egal și al nediscriminării.

Obiectivul autorității contractante este acela de a achiziționa dezinfectanți, sens în care prin caietul de sarcini a solicitat îndeplinirea anumitor cerințe și prezentarea anumitor documente. Având în vedere destinația dezinfectanților și acțiunea lor, Consiliul apreciază că solicitarea autorității contractante ca produsul din lotul 5 să conțină ca substanță activă peroxid de hidrogen este nelegală, având ca rezultat final doar restricționarea nejustificată a participării operatorilor economici interesați.

Impunerea utilizării unor anumite substanțe active sunt cerințe restrictive, având în vedere obligația legală de a prezenta cerințele fără să restrângă concurența dintre operatorii economici. Îndeplinirea necesităților de dezinfecție a unității spitalicești este realizată prin eficacitatea produselor, concentrațiilor de utilizare, timpilor de acțiune, periculozitatea acestora etc., performanțe evaluate, certificate și avizate de către organele în drept și nu prin indicarea lipsei anumitor substanțe active.

Într-adevăr, după cum a statuat și Curtea de Apel București, Secția a VIII-a de contencios administrativ și fiscal, în decizia civilă nr. 2762 din 11 decembrie 2008, raportat la nevoile sale, autoritatea este singura în măsură să decidă asupra acestora și asupra modalității de satisfacere a lor, **însă** această decizie nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate, de natură a restrânge concurența între agenții economici, întrucât s-ar aduce atingere principiilor care stau la baza atribuirii contractului de achiziție publică – nediscriminarea și tratamentul egal.

Deoarece autoritatea contractantă nu a prezentat niciun argument concret și relevant și, cu atât mai puțin, documente care să îi acorde dreptul de a interzice participarea furnizorilor ale căror produse dezinfectante conțin

alte substanțele active însă acoperă gama de efecte pe care le urmărește autoritatea, prin aceste cerințe a încălcat și prescripțiile art. 2 alin. (2) lit. a) și b) din legea achizițiilor publice. Scopul noii legislații privind achizițiile publice este de promovare a concurenței între operatorii economici, inclusiv prin eliminarea obstacolelor nejustificate, cum este cerința expusă în cauza de față. A fost restrâns în acest fel numărul operatorilor economici care pot participa la procedură. Din perspectiva legii privind achizițiile publice, prin nediscriminare se înțelege asigurarea condițiilor de manifestare a concurenței reale pentru ca oricare operator economic, indiferent de naționalitate, să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șansa de a deveni contractant, iar prin tratament egal se înțelege stabilirea și aplicarea, oricând pe parcursul procedurii de atribuire, de reguli, cerințe și criterii identice pentru toți operatorii economici, astfel încât aceștia să beneficieze de șanse egale de a deveni contractanți.

Neacceptarea dezinfectanților cu alte substanțe active recunoscute și avizate pentru utilizare în unitățile spitalicești reprezintă, în mod evident, un obstacol nejustificat, în cauza de față. În contextul în care conformitatea tehnică și calitatea dezinfectantului nu este legată în mod implicit de existența sau nu a unei substanțe active, Consiliul va obliga autoritatea contractantă să remedieze cerința în cauză în sensul eliminării ei din caietul de sarcini.

Acestea fiind, Consiliul constată că unele dintre criticile formulate de contestator s-au dovedit a fi întemeiate, astfel că, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite contestația formulată de ... SRL, în contradictoriu cu ....

Obligă ... ca, în termen de cel mult 10 zile de la primirea prezentei, să procedeze la remedierea documentației de atribuire, cu luarea în considerare a celor precizate în motivare.

În ceea ce privește cererea ... SRL de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației, Consiliul constată prezentarea dovezii efectuării acestora, respectiv:

- Factură seria 1 Nr. 540 din data de 07.02.2022 emisă de ”... Cabinet de Avocat”, reprezentând *Onorariu asistare și/sau reprezentare contestație CNSC caiet de sarcini loturi 2, 4 și 5 achiziția ”Acord cadru furnizare dezinfectanți” organizată de autoritatea contractantă ...*, în sumă de ...;

- O.P. BRD cu nr. 135 din data de 08.02.2022 reprezentând *”...”* în sumă de 2.200 de la ... S.R.L., către ... – cabinet de avocat.

Prin urmare, având în vedere caracterul întemeiat, în parte, al criticilor formulate de ... S.R.L. prin contestația cu nr. 645/02.04.2021, înregistrată la Consiliul National de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 17214/05.04.2021, precum și faptul că acesta a prezentat documente doveditoare referitoare la cuantumul și detalierea cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, în temeiul prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite cererea ... S.R.L. și obligă ... la plata către ... S.R.L. a sumei de ..., reprezentând cheltuieli efectuate cu soluționarea contestației.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de către ... SRL cu sediul în ..., în contradictoriu cu ..., cu sediul în ....

Obligă ... ca, în termen de cel mult 10 zile de la primirea prezentei, să procedeze la remedierea documentației de atribuire, cu luarea în considerare a celor precizate în motivare.

Obligă ... la plata către ... S.R.L. a sumei de ..., reprezentând cheltuieli efectuate cu soluționarea contestației.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii 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.

PREȘEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
...	**...**	**...**