C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

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

DECIZIE
Nr. ..../.../.....
Data: ....

Prin contestația nr. ...../29.08.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. ...../02.09.2019, formulată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., B-....., ..., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ....., CUI ....., reprezentată legal prin ing. ..... – administrator și convențional de ..... – ....., cu sediul în ....., ..., împotriva documentației de atribuire, întocmită de către ...., cu sediul în ....., ..., jud. ....., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii, pe loturi, a acordului-cadru având ca obiect „Dezinfectanți divizat pe 7 loturi" - loturile nr. 1 - produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel intermediar a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului și nr. 2 - produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel înalt a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului, cod CPV 33631600-8 Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), s-a solicitat modificarea fișei de date și a caietului de sarcini ale achiziției (loturile 1 și 2) conform criticilor din cuprinsul contestației, anularea procedurii de atribuire a contractelor loturilor 1 și 2, precum și obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de prezenta contestație conform art. 26 alin. (9) din Lege.

Prin contestația nr. ...../30.08.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. ...../02.09.2019, formulată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., ..., județul ....., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ....., având CUI ....., reprezentată legal prin ..... - director, împotriva documentației de atribuire, întocmită de ...., în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, s-a solicitat

suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică, adoptarea de remedieri privind documentația de atribuire pentru loturile 1 și 2 și obligarea autorității contractante la refacerea împărțirii pe loturi și stabilirea ca fiecare produs pe care dorește să-l achiziționeze să constituie un lot separat.

Conform prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr. 1745/2019 și nr. 1754/2019 au fost conexate pentru a se pronunța o soluție unitară, deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași etape a procedurii de atribuire.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzelor de față, constată următoarele:

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care SC ..... SRL a criticat documentația de atribuire, întocmită de ...., în calitate de autoritate contractantă, în procedura mai sus amintită, publicată în SEAP în data 23.08.2019, considerând nelegale cerințele impuse și modul de configurare a loturilor.

O primă critică vizează structurarea greșită a achiziției – contestatoarea solicitând dezmembrarea loturilor 1 și 2 și constituirea de loturi alcătuite din câte un singur produs component al actualei structuri de lot.

În opinia sa, evaluarea ofertelor trebuie să se facă la nivelul fiecărui lot, însă autoritatea contractantă a stabilit-o într-un mod confuz și imposibil de pus în aplicare.

Deși în fișa de date se stabilește ca propunerea financiară să fie întocmită pentru fiecare produs ofertat – pct. IV.4.2 – Modul de prezentare al propunerii financiare – *ofertantul trebuie să prezinte propunerea financiară pentru fiecare produs ofertat*, în caietul de sarcini al fiecărui lot compozit nu se precizează la fiecare produs component modul de efectuare a analizei comparative a ofertelor prezentate.

Nu există un mod unitar de evaluare la nivel de lot, nicio evaluare la nivel de produs component al loturilor compozite 1 și 2.

Contestatoarea susține că obligarea operatorilor economici de a prezenta oferte pentru toate produsele componente ale loturilor 1 și 2 înseamnă o limitare a posibilității de ofertare, o încălcare a principiului specializării ofertei și ofertanților, pentru că asocierea de mai mulți dezinfectanți/antiseptice, de materiale sanitare (lavete dezinfectante) în cadrul unei oferte unice presupune, pe lângă posibila lipsă în portofoliul tuturor operatorilor economici interesați a tuturor produselor respective, obligarea acestora la o eventuală asociere care înseamnă o creștere a prețului ofertei.

Astfel, rezultă restrângerea numărului de ofertanți, ceea ce nu poate fi în interesul autorității contractante.

Lipsa unei justificări pentru una sau mai multe din prevederile unei documentații de atribuire, precum structurarea achiziției pe loturi, impune caracterizarea respectivei prevederi ca fiind restrictivă, potrivit art. 50 și art. 155 alin (6) din Legea nr. 98/2016.

Contestatoarea invocă și redă art. 3 alin. (1), art. 141 din Legea nr. 98/2016, subliniind că autoritatea contractantă a efectuat o lotizare a achiziției „invalidă”.

Analiza compoziției celor 2 loturi arată că au în compunere dezinfectanți/antiseptice (câte 4 produse) și materiale sanitare (câte 1 produs), a căror legătură declarată este nivelul comun al dezinfecției ce se dorește a fi efectuată cu acestea (nivel intermediar – lotul 1, respectiv nivel înalt – lotul 2).

Obiectul dezinfecției este diferit pentru produsele componente (dezinfecția mâinilor, respectiv a suprafețelor și a aparaturii medicale), care nu sunt produse similare sau identice în accepțiunea art. 18 alin. (3) lit. a) din Legea nr. 98/2016.

Față de cele menționate anterior, în cazul admiterii cererii de relotizare a loturilor 1 și 2, atunci se impune anularea procedurii pentru cele două loturi.

Vizavi de eliminarea cerinței predării de echipamente de dozare și monitorizare (pompă electrică pentru dozarea automată a produsului dezinfectant, dozator de perete cu acționare mecanică, sistem de verificare și monitorizare a gradului de curățenie și dezinfecție – la ambele loturi) – societatea contestatoare susține că prin condiționarea achiziției dezinfectantului de furnizarea și a unui alt produs, ofertanții specializați în comercializarea dezinfectanților sunt puși într-o concurență neloială cu grupul redus al operatorilor economici capabili să furnizeze și echipamente medicale.

Menționând prevederile ar. 5 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 21/1996, contestatoarea consideră că o asemenea clauză este „susceptibilă” totodată de a fi definită ca fiind anticoncurențială.

Obiectul prezentei achiziții are ca obiect „*dezinfectanți*” și nu „*echipamente medicale*”.

Referitor la sistemul de verificare și monitorizare a gradului de curățenie și dezinfecție, se precizează că nu există nicio justificare legală a cerinței autorității contractante, întrucât acest echipament ține de resortul de analiză a utilizării dezinfectantului și nu se înscrie între cerințele legale prevăzute de ANEXA nr. 2 la OMS nr. 961/2016 – tehnică de lucru și interpretare pentru testele de evaluare a eficienței procedurii de curățenie și dezinfecție.

Cu privire la pompa electrică pentru dozarea automată a dezinfectantului și dozatoarele de perete cu acționare mecanică, se menționează inutilitatea lor funcțională, dozarea fiind realizată de

pompele dozatoare atașate flacoanelor în procesul de fabricație, care pot furniza la o singura apăsare 1, 1.5, 2 sau 3 ml.

Referitor la fișa de date, societatea contestatoare solicită obligarea autorității contractante la precizarea, completarea formulării de la pct. II.1.6. – *„autoritatea contractantă își rezervă dreptul de a atribui contracte prin combinarea următoarelor loturi sau grupuri de loturi*".

Astfel, este un drept pe care și-l arogă autoritatea contractantă, fără a-l aduce la cunoștință operatorilor economici interesați, încălcând obligațiile legale în sarcina sa prevăzute de art. 2 alin. (2) lit. d) și art. 154 din Legea nr. 98/2016.

Totodată, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la respectarea obligației legale de a efectua analiza comparativă a dezinfectantelor/antisepticelor clasificate produs biocid și solicitate a fi în stare concentrată conform prevederilor Anexei nr. 1 lit. a) la OMS nr. 1082/2016: *„IV.4.2. Modul de prezentare a propunerii financiare. În cazul dezinfectanților în formă concentrată analiza comparativă a prețului – se va realiza în funcție de prețul unui litru de soluție de lucru la cea mai mică concentrație care acoperă spectrul bactericid, fungicid, virucid, micobactericid, în timp de ___ minute."*

Precizează că, în raport de dispozițiile art. 2 din OMS nr. 1082/2016, autoritatea contractantă este obligată să respecte prevederile menționate, iar în cadrul achiziției se procură un număr de patru dezinfectanți/antiseptice produse biocide în formă concentrată (lotul 1 – sublot 3, lotul 2 – sublot 2, loturile 3 și 7).

În acest sens, autoritatea contractantă trebuie obligată să insereze în cuprinsul pct. IV.4.2 prevederile legale obligatorii anterior invocate.

Considerând că solicitările autorității contractante nu sunt clare, împiedicând ofertanții să întocmească o ofertă corespunzătoare, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la înlăturarea contradicției existente între prevederea existentă la pct. III.1.3 a) – capacitatea tehnică și/sau profesională – ultim aliniat: *„se va solicita prezentarea unui eșantion din produsele ofertate doar ofertantului clasat pe locul 1 al fiecărui lot, în clasamentul intermediar întocmit la finalizarea evaluării ofertelor*" și cea existentă în partea generală a caietului de sarcini, pagina 5: *„pentru toate produsele ofertate se vor prezenta obligatoriu eșantioane în vederea verificării conformității produsului cu specificațiile tehnice. Lipsa acestora va duce la respingerea ofertei*."

Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la modificarea pct. III.1.3.b) în sensul demonstrării implementării unui sistem de asigurare a calității în conformitate cu ISO 9001/.... (sau echivalent), iar nu ISO 9001/2008.

Neexistând în cuprinsul documentației de atribuire indicarea unității de măsură la fiecare lot, operatorul economic nu este în măsură a prezenta un preț per unitate de măsură în cadrul ofertei

sale. În aceste condiții, societatea contestatoare solicită obligarea autorității contractante la completarea pct. IV.1.6 cu indicarea unității de măsură pentru fiecare lot în parte, avându-se în vedere prevederea: *„elementele licitației electronice conform HG nr. 395/2016, art. 20 alin. (9): a) elementul ofertei care face obiectul licitației electronice: prețul fără TVA aferent cantității maxime a acordului cadru pe unitate de măsură. Clasamentul se va stabili în funcție de prețul pe unitate de măsură."*

În continuare, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la lămurirea pct. IV.4.2, astfel:

Potrivit formulării *„ofertantul trebuie să prezinte propunerea financiară pentru fiecare produs ofertat*", în cazul „loturilor" 1 și 2 – „loturi" cuprinzând mai multe produse – ofertanții ar trebui să prezinte oferte pentru fiecare dintre produsele componente ale loturilor 1 și 2, cererea fiind inadmisibilă în opinia contestatoarei, întrucât procedurile de atribuire vizează loturile unei achiziții, iar nu produsele componente ale unui lot compozit.

De asemenea, potrivit formulării *„prețul care va fi criptat este prețul obținut prin însumarea valorilor rezultate din înmulțirea prețului unitar cu cantitatea MAXIMĂ aferentă acordului-cadru pentru fiecare produs ofertat*", în cazul loturilor 1 și 2 — „loturi" cuprinzând mai multe produse - ofertanții ar trebui să prezinte un preț calculat pe o unitate neprecizată (preț unitar), înmulțit apoi cu cantitatea maximă aferentă fiecărui produs component al așa-ziselor „loturi" 1 și 2. Asemenea cerere este imposibil de realizat, întrucât nu există o unitate de măsură valabilă pentru toate produsele componente ale loturilor 1 și 2, iar atribuirea contractului se face per lot, iar nu per produs.

Formularea *„analiza comparativă a fiecărui loc se va realiza conform cerințelor propunerii tehnice - anexă la caietul de sarcini*", și compararea ofertelor se face la nivelul lotului, iar nu la nivelul fiecărui produs component - cazul loturilor 1 și 2. Această construcție vine în contradicție cu modul de întocmire a prețului ofertei, descris anterior.

Referitor la anexa la caietul de sarcini (CS), - propunerea tehnică, partea generală, SC ..... SRL solicită eliminarea pct. 5 figurând la cerințe comune: „în cazul soluțiilor pentru dezinfecția înaltă (lot 8) pentru care producătorul dezinfectantului indică mai mult de 30 de cicluri de dezinfecție sau un termen de valabilitate mai mare de 48 de ore se vor pune la dispoziția unității sanitare benzi indicatoare speciale pentru testarea concentrației soluției", deoarece nu există niciun lot 8.

În ceea ce privește lotul 1, pentru produsul detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea specificației tehnice *„să nu conțină parfum, coloranți*", considerând-o restrictivă, neexistând vreo justificare juridică sau tehnică pentru impunerea ei, nici în OMS nr. 961/2016 și nici în OMS nr. 1082/2016.

Autoritatea contractantă trebuie să se ghideze în alegerea produsului dezinfectant dorit după calitățile acestuia, iar nu după compoziția sa. În cadrul aceluiași lot, solicitarea autorității contractante este ca produsul dezinfectant să aibă miros plăcut.

Pentru produsul detergent – dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală, societatea contestatoare solicită obligarea autorității contractante la restrângerea specificației tehnice „*să nu conțină iod, clor, aldehide, alcooli, doar la aldehide*".

În acest sens, sunt prezentate următoarele motivații:

Substanțele permise și cele interzise în compoziţia dezinfectanţilor sunt stabilite cu caracter obligatoriu la nivel unional european prin Regulamentului delegat (UE) nr. 1.062/2014; prin prevederea din caietul de sarcini - partea generală 9. substanţa 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 substanţelor active existente, conţinute de produsele biocide, menţionat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European şi al Consiliului se evită eroarea criticată de contestator (stabilirea compoziţiei produsului prin indicaţii ale autorității contractante) și devine inutilă menţionarea substanţelor active ce nu trebuie să fie prezente în compoziţia unui produs dezinfectant, fiind interzise pe plan unional european.

La nivel naţional, nu există vreo normă tehnico-juridică care să impună o anumită compoziţie a unui dezinfectant sau antiseptic; Anexa nr. 1 la OMS nr. 961/2016 și Anexa nr. 3 din OMS nr. 1086/2016 nu stabilesc o anumită compoziţie a vreunui dezinfectant, iar atunci când legiuitorul naţional a dorit să indice o anumită compoziţie a unui produs dezinfectant, a făcut acest lucru în mod expres, dar numai cu titlu de recomandare.

Rezultatul dorit de autoritatea contractantă este dezinfecţia în parametrii tehnici stabiliți de spectrul de activitate și dovedit prin teste conforme standardelor impuse prin norma obligatorie EN 14885:2015, la care se poate ajunge și prin alte compoziţii ale dezinfectantului decât cele impuse de autoritatea contractantă;

Neexistând o justificare legală și tehnică, indicarea conţinutului unui dezinfectant reprezintă o restricție în calea competiției corecte și transparente între operatorii economici; excluderea unor dezinfectanți care îndeplinesc toate celelalte condiţii ale caietului de sarcini - excepţie condiţia unei anumite compoziţii pretinse de autoritatea contractantă, dar nu și de legea naţională sau unional-europeană - și care realizează scopul pentru care sunt achiziţionate (curățarea și dezinfectarea) este o cerinţă cu caracter restrictiv, adoptată cu încălcarea dispoziţiilor art. 2 alin. (2) lit. b), art. 50 alin. (2) respectiv ale art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016.

Cu referire la lotul 2 – Produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel înalt a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului, pentru

produsul detergent – dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe din sectoare cu risc crescut, societatea contestatoare solicită obligarea autorității contractante la eliminarea specificației tehnice *„să prezinte marcaj de conformitate CE*”.

Cerinţa - caracteristică solicitării unui dezinfectant clasificat, dispozitiv medical este inadecvată procedurii de față, produsul solicitat fiind considerat de chiar autoritatea contractantă ca fiind unul clasificat biocid.

În acest sens se precizează că legea (*lato sensu)* caracterizează produsul destinat dezinfecției suprafeţelor ca fiind unul biocid de tip 2 (art. *13 (4) anexa nr. 1 la OMS nr. 961/2016).*

În ceea ce privește produsul dezinfectant de nivel înalt pentru dispozitive medicale termosensibile, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la restrângerea specificației tehnice – să nu conțină aldehide, clor, iod, fenoli, alcooli, compuși cuaternari de amoniu, la doar la aldehide, reiterând motivația anterioră.

Substanțele active excluse de autoritatea contractantă a fi prezente în compoziția produsului (mai puțin aldehide) sunt conforme cu Regulamentul delegat (UE) nr.1.062/2014.

Specificațiile tehnice ale pompei electrice pentru dozarea automată a produsului dezinfectant și cele ale pompei electrice pentru dozarea automată a produsului dezinfectant, pretinse de autoritatea contractantă a fi livrate odată cu produsele lotului sunt cele ale pompelor ..... și ..... fabricate de ....., care comercializează, aceste produse în România exclusiv prin operatorul .....

Societatea contestatoare menționează că aceste cerințe sunt preluate fără vreo relevanță cu obiectul achiziției, autoritatea contractantă solicitând ca specificație tehnică să se dețină Certificat ISO 9001/ISO 13485 și Certificat de marcaj european (CE Mark) sau declarația producătorului de conformitate cu Directiva 93/42/EEC.

Ca temei de drept, au fost invocate prevederile din Legea nr. 101/2016 și Legea nr. 98/2016.

În probatoriu, contestatoarea înțelege să se folosească de proba cu înscrisuri.

Cu adresa nr. ..... din 10.09.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. ..... din 11.09.2016, ... a transmis punct de vedere cu privire la contestația depusă de SC ..... SRL, solicitând respingerea acesteia, ca nefondată.

În fapt, autoritatea contractantă a considerat necesară și oportună lotizarea achiziției, așa cum a fost prezentată în caietul de sarcini în perfectă concordanță cu prevederile legislației în vigoare, Legea nr. 98/2016 și Ordinul MS nr. 961/2016.

Astfel, în opinia acesteia, gruparea unitară, în loturi care asigură același nivel de dezinfecție, mediu sau de nivel înalt, a produselor biocide și a unor echipamente de dozare și monitorizare, compatibile și

adecvate scopului propus, va asigura o creștere a eficienței procedurilor de curățenie și dezinfecție.

Componența loturilor 1 și 2, așa cum au fost concepute, asigură în opinia CPIAAM îndeplinirea obiectivelor strategice ale SJU ..... de a asigura un grad înalt de calitate condițiilor de îngrijire a pacienților, oferite într-un mediu spitalicesc sigur, de către un personal medico-sanitar și auxiliar care aplică regulile de dezinfecție a mâinilor și suprafețelor.

De asemenea, a fost necesară gruparea dezinfectanților în cele 2 loturi și datorită complexității structurii organizatorice a spitalului, cu secții de spitalizare cu profiluri diferite (secții cu risc înalt-neonatologie, obstetrică, ATI, oncologie, îngrijiri paliative etc. unde este necesară dezinfecția de nivel înalt dar și secții și compartimente unde se acceptă un nivel intermediar de dezinfecție), iar toate componentele unui lot sunt destinate unitar, aceluiași scop.

Autoritatea contractantă consideră că observațiile contestatoarei referitoare la „obiectul dezinfecției" sunt nerealiste, atât timp cât în Ordinul MS nr. 961/2016, la Cap. I, sunt definiți termenii generici de *„dezinfecție de nivel înalt și dezinfecție de nivel intermediar (mediu)*" care se referă la spectrul de acțiune dorit de autoritatea contractantă pentru produsele lotizate și care se pot aplica pe diverse suprafețe, inclusiv pe dispozitive medicale sau tegumente, deci produsele componente ale celor 2 loturi în discuție sunt similare ca acțiune, ajutând personalul medical în obiectivul propus: de a acorda pacienților îngrijiri de sănătate sigure, intru-un mediu spitalicesc curat.

Mai mult decât atât, după cum prezintă autoritatea contractantă, societatea contestatoare se află într-o eroare privind încadrarea lavetelor dezinfectante. Acestea nu sunt „materiale sanitare", după cum se afirmă în contestație ci sunt solicitate ca și produse avizate ca dispozitive medicale, înregistrate la ANMDM. Categoria „materiale sanitare" apare în Ordinul MS nr. 914/2006 dar ca o denumire generică utilizată în practica medicală curentă și care poate include și dezinfectanții. Produsul „lavete dezinfectante" se încadrează în conceptul de igienă gândit de structurile de specialitate ale SJU ..... (CPIAAM, Comitet Director) pentru asigurarea cu gama completă de produse pentru fiecare tip de dezinfecție, iar interpretarea ca loturile 1 și 2 conțin și materiale sanitare și dezinfectante este subiectivă și are probabil scopul de a induce în eroare CNSC cu privire la nerespectarea legii achizițiilor.

În ceea ce privește, afirmațiile că structurarea pe loturi ar duce la *„restrângerea numărului de ofertanți*" și o *„restrângere a posibilității de ofertare*" autoritatea contractantă precizează ca le consideră eronate în condițiile în care:

La alegerea obiectivului acestei proceduri de achiziționare s-au avut în vedere constrângerile și necesitățile obiective ale autorității contractante cu privire la strategia acesteia de prevenire și combatere

a infecțiilor nosocomiale și nu profilul sau portofoliul de produse ale fiecărui operator economic în parte. Autoritatea contractantă a împărțit procedura de achiziții pe loturi, de la 1 la 7, astfel încât ofertantul poate depune ofertă pentru oricare din cele 7 loturi, individual. Se permite depunerea ofertelor pe unul sau mai multe loturi. Fiecare operator are dreptul să depună ofertele cu produsele aflate în portofoliu său.

Doar pentru că un operator economic nu poate prezenta o ofertă pentru unul sau mai multe loturi care fac obiectul procedurii, autoritatea contractantă nu poate renunța la nevoile sale obiective.

Autoritatea contractantă nu îngrădește drepturile oricărui operator economic de a se asocia sau de a prezenta o oferta comuna cu alți furnizori conform art. 53 din Legea nr. 98/2016.

În opinia autorității contractante, loturile 1 și 2 reprezintă un grup de produse destinate zonelor din spital unde se urmărește realizarea unei dezinfecții de nivel intermediar/mediu (lot 1) sau a unei dezinfecții de nivel înalt (lot 2) ce necesită monitorizare continuă. Toate pozițiile unui lot realizează un tot unitar și sunt destinate aceluiași scop prevăzut în strategia autorității contractante - de desfășurare în condiții optime a activității epidemiologice din spital pentru prevenirea și combaterea infecțiilor asociate asistentei medicale. Prin urmare se menține opțiunea de lotizare prezentată inițial.

Cu privire la eliminarea echipamentelor de dozare și monitorizare, autoritatea contractantă susține că utilitatea funcțională a echipamentelor de dozare automată pentru detergentul - dezinfectant de suprafețe și sistemul de monitorizare a gradului de curățare și dezinfecție solicitate în caietul de sarcini, cât și a dozatoarelor de perete pentru produsele antiseptice este evidentă pentru orice profesionist din domeniul medical și reprezintă în opinia autorității contractante o abordare modernă și eficientă din punct de vedere epidemiologie și managerial. Aceste echipamente cresc calitatea gradului de igienă, de respectare a procedurilor operaționale de efectuare a curățeniei și dezinfecției și vor permite o monitorizare eficientă a acestora, vor fi utile și pentru optimizarea consumurilor de dezinfectanți și a cheltuielilor și fundamentării unor decizii manageriale. Totodată, aceste echipamente vor permite respectarea de către spital a indicatorilor de calitate stabiliți de către ANMCS.

Solicitarea acestor echipamente de dozare, cu sistem de monitorizare a concentrației, precum și a cantităților de soluție de lucru extrase, face parte din strategia autorității contractante de combatere a infecțiilor asociate actului medical și sunt menite să furnizeze un control sporit în ceea ce privește dozarea eficientă și siguranța în manipularea produselor dezinfectante. S-a avut în vedere diminuarea pe cât posibil a intervenției și manipulării produselor biocide și evitarea pe cât posibil a erorilor umane prin folosirea unor

echipamente sigure și adecvate. Totodată, autoritatea contractantă subliniază și faptul că s-a ținut cont în conceperea celor 2 loturi în discuție de un aspect foarte important și anume de existența compatibilității și funcționalității dintre produsul achiziționat și sistemul de dozare și monitorizare cerut pe această cale.

Anexarea echipamentelor menționate și solicitate în caietul de sarcini, respectiv dozatoarele de perete pentru produsele antiseptice, pompele de dozare automată pentru detergentul - dezinfectant de suprafețe și sistemul de monitorizare a gradului de curățare și dezinfecție, reprezintă în opinia autorității contractante o abordare menită să crească calitatea actului medical printr-o monitorizare eficientă în ceea ce privește optimizarea consumurilor și a cheltuielilor.

În ceea ce privește criticile contestatoarei la fișa de date a achiziției, *precizarea/completarea formulării de la pct. II.1.6*, autoritatea contractantă arată că acesta este un subpunct completat odată cu cerința *operatorii economici vor putea depune oferte pentru unul sau mai multe loturi*.

Cu privire la solicitarea contestatoarei de respectare a obligației legale *de a efectua analiza comparativă a dezinfectantelor/antisepticilor clasificate produs biocid și solicitate a fi în stare concentrată conform prevederilor Anexei nr. 1 lit. a) la OMS nr. 1082/2016 (...)*, autoritatea contractantă susține că inserează, conform Ordinului nr. 1082/2016, punctul IV.4.2. Modul de prezentare a propunerii financiare.

La solicitarea înlăturarea contradicției existente între prevederea existentă la pct. III.1.3.a) și cea existentă în partea generală a caietului de sarcini, autoritatea contractantă a răspuns prin a arăta că pentru toate produsele ofertate se vor prezenta obligatoriu eșantioane în vederea verificării conformității produsului cu specificațiile tehnice. Lipsa acestora va duce la respingerea ofertei.

Referitor la modificarea pct. III.1.3.b), în sensul că certificatul care să ateste implementarea unui sistem de asigurare a calității trebuie să fie în conformitate cu ISO 9001/…(sau echivalent), iar nu ISO 9001/2008, autoritatea contractantă precizează că, potrivit OMS nr. 1082/2016 – pct. III.2.3.b), operatorul economic trebuie să facă *dovada implementării sistemului de management al calității conform SR EN ISO 9001, prin prezentarea unor certificate valabile emise de organisme de certificare acreditate sau alte probe/dovezi care confirmă asigurarea unui nivel corespunzător al calității (pentru cazurile specifice prevăzute de lege)- Modalitatea de îndeplinire – în cazul unei asocieri, această condiție trebuie îndeplinită individual de fiecare asociat, pentru partea din contract (activitatea) pe care acesta o îndeplinește*.

Vizavi de solicitarea contestatoarei de completare a pct. 1.6, autoritatea contractantă detaliază, sub formă tabelară, cantitățile și U.M. conform caietului de sarcini

La solicitarea de lămurire a contradicției prezentate în cuprinsul pct. IV.1.6, autoritatea invocă prevederile OMS nr. 1082/2016 în privința organizării licitației electronice. Unitatea de măsură a fost precizată în caietul de sarcini, iar elementul care face obiectul licitației electronice este prețul unitar fără TVA/unitate de măsură.

De asemenea, în legătură cu cerința privind lămurirea pct. IV.4.2, autoritatea contractantă citează prevederile fișei de date a achiției.

Referitor la caietul de sarcini, autoritatea contractantă va elimina la pct. 5, cap. cerințe comune, din caietul de sarcini, precizarea dintre paranteze „(lot 8)" pe care o consideră o eroare de redactare.

La Lot 1 - a) Produs 3: își menține solicitarea din specificația tehnică referitoare la *produs detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe*.

Autoritatea contractantă renunță la cerința pentru produsul cu nr. 4 din lotul 1, ca acesta „*să aibă miros plăcut*”, înțelegând faptul că această sintagmă este una subiectivă care nu poate fi cuantificată și apreciată.

Cu privire la Lot 1 – produsul 4, autoritatea contractantă redă prevederile art. 22 paragrafele e) și f) din Ordinul MS nr. 961/2016 ca motivație pentru restrângerea conținutului de substanțe active agreate în compoziția dezinfectanților solicitați și completează motivarea alegerii și cu dorința de respectare a principiului alternanței substanțelor dezinfectante în unitatea sanitară.

Nu a fost indicat conținutul dezinfectantului solicitat, ci doar s-au respectat prevederile legislației sanitare.

Cu referire la lotul 2 – produsul 2 autoritatea contractantă menționează că renunță la cerința *să prezinte marcaj de conformitate CE*.

Cu privire la criticile pentru echipamentele de dozare, autoritatea contractantă apreciază că cerințele au fost întocmite după necesitățile de utilizare ale autorității contractante, după o listă de caracteristici tehnice și specificații generale.

Referitor la Certificarea ISO 9001/ISO 13485 și la Certificatul de marcaj European (CE Mark), autoritatea contractantă arată că acest standard este solicitat pentru producătorul echipamentului, pentru a asigura și demonstra un nivel de siguranță și calitate corespunzător utilizării într-o unitate sanitară. Ținând cont că echipamentul va funcționa într-o unitate sanitară, acesta trebuie să întrunească toate elementele de siguranță privind conectarea la rețeaua de apă și electricitate a spitalului. Pentru faptul că unele produse, precum cele pentru dezinfecția instrumentarului, sunt dispozitive medicale, este justificată cerința ca echipamentul de dozare să fie și dispozitiv medical în conformitate cu Ordinul Ministrului Sănătății nr. 961/2016.

Cât privește alte specificații ale pompei dozatoare, solicitate în caietul de sarcini, autoritatea contractantă precizează că tastatura oricărui sistem folosit într-o unitate sanitară este necesar de a fi tip

folie pentru a fi ușor de utilizat având în vedere că acest sistem este accesat de către personalul de curățenie în condițiile folosirii cu echipament de protecție, respectiv mânuși. Folia asigură protecție atât împotriva contaminării echipamentului în sine cât și împotriva transmiterii încrucișate a unor agenți patogeni cu înalt potențial nosocomial. În zonele în care vor fi instalate aceste pompe, destinate depozitării și preparării soluției de lucru poate exista umezeală sau contact cu lichide. Este absolut necesar ca aparatul să poată funcționa în aceste condiții, cu protecție atât pentru personal cât și protecție pentru aparatul în sine.

Gama concentrației de lucru este selectată în funcție de necesitățile de aplicare a produsului și în funcție de recomandările medicului epidemiolog în concordanță cu fișa tehnică a produsului.

Restul cerințelor sunt adaptate la condițiile tehnice și de spațiu pe care le poate asigura unitatea sanitară pentru instalarea echipamentelor. Sunt date generale care țin cont de zonele de amplasare de unde se deduc dimensiuni aproximative ale echipamentului, greutate, manevrabilitate și siguranță în exploatare.

Față de cele din punctul de vedere, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată.

În probațiune, autoritatea contractantă a depus înscrisuri din dosarul achiziției publice.

Prin adresa nr. ...../12.09.2019 înregistrată la Consiliu cu nr. ...../12.09.2019, SC ..... SRL transmite răspuns la punctul de vedere formulat de achizitoare în cuprinsul căruia prezintă argumente pentru a combate afirmațiile acesteia.

Prin contestația nr. ...../30.08.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. ...../02.09.2019, formulată de SC ..... SRL, se solicită remedierea documentației.

SC ..... SRL face trimitere la prevederile Legii nr. 98/2016, Ordinul nr. ...../2017 și Standardul EN 14885:2015, și consideră că prevederile documentației de atribuire sunt nelegal întocmite având în vedere faptul că aceasta conține un „caiet de sarcini” care nu respectă cerințele legale cu privire la modelul de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide pentru întreaga procedură.

Autoarea contestației, referindu-se la construcția loturilor compozite 1 și 2, solicită obligarea autorității contractante la divizarea acestora în tot atâtea loturi câte produse conțin, întrucât autoritatea contractantă nu are un mod de evaluare al ansamblurilor produselor grupate în vederea achiziționării în loturile menționate.

Astfel, pentru lotul 1, autoritatea contractantă solicită achiziționarea atât de produse pentru dezinfecția mâinilor, dezinfecția suprafețelor, cât și de echipamente. Produsele cuprinse în fiecare dintre aceste două loturi nu sunt nici identice și nici similare.

Pentru loturile 1 și 2 contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la refacerea împărțirii loturilor și stabilirea fiecărui produs pe care dorește să îl achiziționeze să constituie un lot separat.

În acest sens, contestatoarea susține că decizia autorității contractante de a grupa mai multe produse în cadrul aceluiași lot este nelegală, documentația de atribuire încălcând art. 2 alin. (2) lit. a), b) și e), art. 3 lit. dd), art. 50 alin. (1) și (2)art. 71, art. 141 alin. (1), (2) și (3) din Legea nr. 98/2016 și art. 1 alin. (1) și (2), art. 9 alin. (1), (2) și (3) din HG nr. 395/2016.

Conform caietului de sarcini, autoritatea contractantă împarte lotul 1 în următoarele subloturi: produse biocide, produse dispozitive medicale și tipuri de echipamente.

În compunerea lotului 1 apar atât produse dezinfectante de nivel mediu pentru suprafețe, produse pentru dezinfecția mâinilor, produse concentrate, cât și produse gata de utilizare, șervețele universale, precum și echipamente, ceea ce restrânge posibilitatea participării mai multor operatori economici la procedură.

La lotul 1, produs detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe, referitor la spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante să modifice specificațiile tehnice menționate în caietul de sarcini și să aibă în vedere tulpinile obligatorii de testare precum și timpii de acțiune obligatorii potrivit standardului EN 14885/2015, pentru fiecare spectru de activitate.

Redând din Ordinul nr. 1071/2017, societatea contestatoare precizează că autoritatea contractantă nu respectă prevederile standardului 14885:2015, privind activitatea bactericidă EN 13727, conform căreia timpul 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. ›/= 5,0 și tulpinile obligatorii de testare menționate sub formă tabelară.

De asemenea, autoritatea contractantă nu respectă prevederile standardului 14885:2015 privind activitatea levuricidă EN 13624 (Candida albicans), respectiv activitatea fungicidă (Candida albicans + Aspergillus brasilliensis), conform cărora timpul 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. ›/= 4,0 și tulpinile obligatorii de testare ce sunt redate sub formă tabelară.

În continuare se susține că nu se respectă prevederile standardului 14885:2015, privind activitatea Micobactericidă EN 14348, conform căreia timpul de contact este de 60 min. și tulpinile obligatorii de testare, precum și activitatea Virucidă EN 14476, conform căreia timpul 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. ›/= 4,0 și tulpinile obligatorii menționate sub formă tabelară.

Autoritatea contractantă nu respectă prevederile referitoare la activitatea bactericidă/fungicidă EN 13697, conform standardului EN 14885:2015, care prevăd timpii și tulpinile obligatorii de testare.

Față de cele anterior menționate, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la completarea spectrului de activitate din caietul de sarcini cu timpii și tulpinile aferente fiecărui standard, cu respectarea dispozițiilor standardului EN 14885:2015.

Referitor la cerința „produsul să fie încadrat în tipurile de produs 2 și 4", contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la încadrarea produsului doar în grupa principală 1, tip produs TP2, întrucât potrivit Ordinului 961/19.08.2016 pentru suprafețe (pavimente, pereți, mese) se utilizează un produs biocid încadrat în tipul de produs 2.

De asemenea, potrivit aceluiași Ordin, pentru dezinfecția altor suporturi de tratat, respectiv veselă se utilizează un produs încadrat în grupa principală 1, tip produs TP4, motiv pentru care acest suport tratat, respectiv veselă trebuie specificată atât în Avizul Bio al produsului ofertat cât și în cerințele tehnice ale caietului de sarcini.

Autoritatea contractantă nu a făcut referire la alte suporturi de tratat, respectiv veselă, pentru care s-ar utiliza un produs tip TP4, ci doar la suprafețe, pentru care se utilizează un produs de tip TP2.

În referire la Lotul 1 – produs detergent – dezinfectant rapid mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală, cerința „să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE", contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la acceptarea și a produselor biocide care prezintă aviz sanitar, întrucât societatea contestatoare consideră că această cerință îngrădește participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini.

În conformitate cu dispozițiile Directivei 93/42/EEC pentru aplicarea marcajului CE, certificatul CE este aplicat doar produselor încadrate ca produse medicale (dispozitive medicale).

Acest produs este destinat „dezinfecției suprafețelor mici", ori suprafețele nu sunt dispozitive medicale, prin urmare se încadrează în Grupa principală 1, tip produs 2, conform Ordinului Ministrului Sănătății nr. 961/2016 (un dezinfectant produs biocid) și nu în categoria dispozitivelor medicale.

Astfel, neacceptarea produselor biocide la acest lot, ar încălca principiile prevăzute de art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, iar autoritatea contractantă ar restrânge concurența.

În ceea ce privește cerințele din caietul de sarcini *„să nu conțină alcool*", contestatorul solicită obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia, întrucât consideră că îngrădește participarea la

procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini.

SC ..... SRL consideră că această cerință are ca scop favorizarea anumitor produse, încălcându-se Regulamentul European 528/2012 care reglementează, din punct de vedere al toxicității pentru utilizatori, substanțele active permise în cadrul produselor biocide, acest regulament de acceptare doar a substanțelor active nepericuloase nenominalizând obligativitatea unor combinații de substanțe existente în componența unor produse biocide.

Atâta timp cât substanțele active ale unui produs sunt avizate de către Comisia Națională pentru Produse Biocide (singura autoritate în măsură să avizeze un produs), autoritatea contractantă nu poate introduce în caietul de sarcini criterii selective pentru ofertarea produselor.

De asemenea, autoritatea contractantă restrânge în mod nejustificat concurența, permițând accesul doar anumitor operatori economici, fapt care încalcă principiul transparenței și al egalității de tratament al tuturor operatorilor economici.

Menționând anexa nr. 4 din Ordinul nr. 961/2016, contestatorul precizează că, autoritatea contractantă a solicitat în caietul de sarcini ca produsul să fie ambalat în recipiente cu capacitate maximă de 1 litru prevăzute cu pulverizator, respectiv produsul va fi aplicat prin pulverizare pe suprafețe.

Față de acest aspect se solicită obligarea autorității contractante la reformularea cerinței cu privire la *„analiza comparativă ce va avea în vedere prețul unui litru produs lichid gata de utilizare*", respectiv aceasta să fie făcută în funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m^2, cantitate specificată în avizul BIO.

Cu trimitere la lotul 1 – Șervețele universale (lavete) impregnate pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor și a dispozitivelor medicale, contestatorul referindu-se la cerințele *„Să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE"* și *„Să fie certificat ca dispozitiv medical în UE și în baza de date a MS",* solicită obligarea autorității contractante, la acceptarea și a produselor biocide care prezintă aviz sanitar întrucât consideră că aceste cerințe-îngrădesc participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini.

În ceea ce privește cerințele din caietul de sarcini *„Să nu conțină alcool*", societatea contestatoare solicită obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia întrucât consideră că îngrădește participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini.

Consideră că această cerință are ca scop favorizarea anumitor produse, încălcându-se astfel Regulamentul European 528/2012 care reglementează, din punct de vedere al toxicității pentru utilizatori,

substanțele active permise în cadrul produselor biocide, acest regulament de acceptare doar a substanțelor active nepericuloase nenominalizând obligativitatea unor combinații de substanțe existente în componenta unor produse biocide.

Potrivit caietului de sarcini, autoritatea contractantă împarte lotul 2 în subloturile: produse biocide, produse dispozitive medicale și tipuri de echipamente.

În caietul de sarcini, în compunerea lotului 2, apar atât produse dezinfectante de nivel înalt a suprafețelor, produse pentru dezinfecția mâinilor, dispozitive medicale și echipamente, motiv pentru care se solicită împărțirea acestuia în loturi separate. Astfel, nu se poate justifica gruparea, acestor produse în cadrul aceluiași lot întrucât au moduri de ambalare diferite, modul de evaluare și adjudecare este diferit pentru diferiți timpi de acțiune și spectre de acțiune asupra microorganismelor patogene diferite.

Cu privire la lotul 2 – produs detergent – dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe din sectoare cu risc crescut, referindu-se la cerința *„Să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE”,* contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la acceptarea și a produselor biocide care prezintă aviz sanitar întrucât consideră că această cerință îngrădește participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini.

Ca temei de drept, au fost invocate prevederile din Legea nr. 101/2016, Legea nr. 98/2016, Ordinul nr. 1071/2017, Ordinul 961/2016 și Standardul EN 14885:2015.

În probatoriu, contestatoarea înțelege să se folosească de proba cu înscrisuri.

Cu adresa nr. .... din 10.09.2019, înregistrată la Consiliu sub nr. ..... din 11.09.2016, ... a transmis punct de vedere cu privire la contestația depusă de SC ..... SRL, solicitând respingerea acesteia ca nefondată.

Referitor la solicitarea *„construcția loturilor compozite 1 și 2”*, autoritatea contractantă reiterează cele prezentate în cadrul punctului de vedere anterior.

Cu privire la modificarea specificațiilor tehnice menționate în caietul de sarcini, autoritatea contractantă susține că obiecțiunile contestatoarei sunt incorecte deoarece: în caietul de sarcini s-a precizat că *spectrul de activitate va fi conform EN 14885/2015*, și standardele pentru fiecare tip de activitate solicitat conform codificărilor care identifică cu precizie conținutul acestora atunci când sunt consultate *„in extenso*”, așa cum de altfel sunt prezentate în contestație, dar s-a apreciat că ele sunt unanim înțelese și nu este nevoie de detaliere, modul de respectare a acestora fiind analizat ulterior, de către autoritatea contractantă, după depunerea ofertelor. Rezultatele testărilor prezentate de către furnizori vor detalia

conținutul standardelor prevederile Ord. MS 1071/2017, așa cum este consemnat în notă *„au caracter de recomandare menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecție adecvate situației specifice a unităților sanitare..."*

La cerința *produsul să fie încadrat în tipurile de produs 2 și 4* s-a solicitat obligarea autorității contractante la încadrarea produsului doar în grupa principală 1, tip produs TP2 (...), autoritatea contractantă își menține cerința ca produsul să fie încadrat în tipul TP2 și renunță la încadrarea produsului să fie și TP4.

La lotul 1 – produsul 4 - *produs detergent dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală*, la cerința *să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE*, autoritatea contractantă arată că din titlu rezultă că produsul detergent-dezinfectant rapid de nivel mediu va fi utilizat și pentru dezinfecția dispozitivelor medicale și aparatură, fiind obligatoriu ca acesta să fie dispozitiv medical, motiv pentru care consideră necesară și solicitarea marcajului CE.

În ceea ce privește cerințele din caietul de sarcini *să nu conțină alcool*, autoritatea contractantă argumentează că a ținut cont de recomandările producătorilor de aparatură medicală și de cunoștințele sale medicale care arată faptul că în spații închise vaporii de alcool se pot acumula și produce efecte negative nou-născuților. De asemenea, s-a respectat principiul alternării tipurilor de dezinfectanți folosiți în unitatea sanitară pentru a evita apariția rezistenței microbiene.

Totodată la solicitarea privind reformularea cerinței cu privire la *analiza comparativă ce va avea în vedere prețul unui litru produs lichid gata de utilizare*, autoritatea contractantă a răspuns că nu toți furnizorii precizează care este cantitatea utilizată pe mp și nici nu asigură modul de dozare prin pompa pulverizatoare, de aceea a considerat util ca analiza comparativă să se facă pe litru concentrat, deoarece nu s-a dorit restrângerea participării ofertanților.

În activitatea practică se respectă recomandările de dozare ale producătorului, dar se urmărește ca suprafața de dezinfectant să fie acoperită în întregime, prin distribuția uniformă a dezinfectantului pe suprafețe și obiecte, cu respectarea timpului de acțiune conform spectrului de activitate urmărit. Pentru personalul medical este dificil de apreciat suprafața în mp, iar producătorii nu oferă sisteme de dozare precisă a cantității de dezinfectant pulverizată.

Menține ca și criteriu de comparare a ofertelor prețul pe litru de substanță și nu pe mililitru.

În privința Lotului 1 – produsul 5 *șervețele universale (lavete) impregnate pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor și a dispozitivelor medicale*, se precizează că acestea vor fi utilizate și pentru dezinfecția dispozitivelor medicale de unde și obligativitatea *„pentru dezinfectantele încadrate ca dispozitive medicale, toate unitățile sanitare publice și private, indiferent de subordonare, trebuie*

să solicite atât certificatul demarcaj CE, cu încadrarea în categoria dispozitiv medical în conformitate cu Directiva93/42/CEE a Consiliului din 14 iunie 1993 privind dispozitivele medicale, transpusa prin Hotărârea Guvernului nr. 54/2009". Prin urmare, se menține cerința așa cum a fost formulată.

Referitor la cerința din caietul de sarcini *să nu conțină alcool,* pentru produsul 5 al lotului 1, autoritatea contractantă prezintă aceeași argumentație, ca și în cazul precedent analizat.

În continuare, sunt prezentate aceleași susțineri cu cel anterior reținute în justificarea modului de împărțire a loturilor.

Față de cele din punctul de vedere, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

În calitate de autoritate contractantă, ... a organizat procedura de licitație deschisă, în vederea încheierii, pe loturi, a acordului-cadru de furnizare având ca obiect „Dezinfectanți divizat pe 7 loturi" - loturile nr. 1 - produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel intermediar a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului și nr. 2 - produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel înalt a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului", cod CPV 33631600-8 – Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), sens în care a elaborat documentația de atribuire aferentă și a publicat în SEAP anunțul de participare nr. ...../23.08.2019. Conform anunțului de participare și fișei de date a achiziției, valoarea estimată a acordului-cadru este cuprinsă între 1.812.000 și 3.624.000 RON, fără TVA, iar criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut.

Ulterior consultării documentației, considerând că împărțirea pe loturi (cu trimitere la loturile nr. 1 și 2) este greșită, anumite cerințe ale fișei de date a achiziției sunt contradictorii, iar anumite specificații impuse de autoritate sunt restrictive și contravin dispozițiilor legale, SC ..... SRL și SC ..... SRL au atacat-o la Consiliu prin contestațiile care formează obiectul prezentelor cauze, consemnând și cauțiunile aferente.

În privința capătului de cerere privind suspendarea, solicitat de către SC ..... SRL, Consiliul s-a pronunțat prin Încheierea nr. ....., fiind admisă cererea de suspendare a procedurii. Așadar, la acest moment, procedura este suspendată.

Analizând contestația formulată de SC ..... SRL, cu privire la modul de formare a loturilor 1 și 2 din produse pentru dezinfecția mâinilor, dezinfecția suprafețelor și dispozitivelor medicale, echipamente medicale și sistem de verificare și monitorizare a gradului de curățare și dezinfecție (punctul A.1) din contestație, Consiliul reține că petenta reclamă formarea compozită a loturilor, argumentând, în principal, că lotizarea propusă de autoritate face imposibilă analiza

comparativă a ofertelor financiare pe loturi și restrânge posibilitatea de ofertare.

Autoritatea a grupat produsele din aceste loturi după cum urmează:

Lotul 1 – Produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel intermediar a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului

1. Produs antiseptic pentru dezinfecția igienică a mâinilor prin fricțiune
2. Săpun pentru dezinfecția igienică a mâinilor prin spălare
3. Produs detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe
4. Produs detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală
5. Șervețele universale (lavete) impregnate pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor și a dispozitivelor medicale

Pompa electrică pentru dozarea automată a produsului detergent – dezinfectant de suprafețe – 2buc

Dozator de perete cu acționare mecanică – capacitate 1000 ml pentru produs antiseptic mâini – 30 bucăți

Sistem de verificare și monitorizare a gradului de curățare și dezinfecție – 1 bucată

Lotul 2 – Produse și echipamente pentru dezinfecția de nivel înalt a tegumentelor, suprafețelor și instrumentarului

1. Produs antiseptic pentru dezinfecția chirurgicală a mâinilor prin fricțiune
2. Produs detergent – dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe din sectoare cu risc crescut
3. Produs detergent – dezinfectant de nivel înalt pentru dispozitive medicale termosensibile
4. Șervețele universale (lavete) impregnate pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor și a dispozitivelor medicale

Pompa electrică pentru dozarea automată a dezinfectantului de suprafețe (pulbere) – 2 bucăți

Dozator de perete cu acționare mecanică – capacitate 100 ml pentru produs antiseptic mâini – 20 bucăți

Sistem de verificare și monitorizare a gradului de curățare și dezinfecție – 1 bucată.

Consiliul observă că autoritatea dorește să obțină mai multe produse, pe care le-a grupat în 2 loturi. Contestatoarea este nemulțumită de asocierea realizată în cadrul loturilor 1 și 2, autoritatea grupând în cadrul fiecăruia dintre cele două loturi produse biocide, dispozitive medicale, echipamente și sisteme de monitorizare a gradului de curățenie, în funcție de nivelurile de dezinfecție (dezinfecție de nivel intermediar și dezinfecție de nivel înalt).

Consiliul reține incidența următoarele texte legale în materie:

- art. 3 lit. dd) din Legea nr. 98/2016: lot - fiecare parte din obiectul contractului de achiziție publică, obiect care este divizat pentru a adapta dimensiunea obiectului contractelor individuale rezultate astfel încât să corespundă mai bine nevoilor autorității contractante, precum și capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau pe baze calitative, în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului;

- art. 50 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016: – (1) Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței. (2) În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici.

- art. 141 alin. (1) și (2) din Legea nr. 98/2016: (1) Autoritatea contractantă are dreptul de a recurge la atribuirea pe loturi a contractelor de achiziție publică și a acordurilor-cadru și, în acest caz, de a stabili dimensiunea și obiectul loturilor, cu condiția includerii acestor informații în documentele achiziției. (2) În sensul alin. (1), **autoritatea contractantă va stabili obiectul fiecărui lot**, pe baze cantitative, adaptând dimensiunea contractelor individuale astfel încât să corespundă mai bine capacității întreprinderilor mici și mijlocii, sau în conformitate cu diferitele meserii și specializări implicate, pentru a adapta conținutul contractelor individuale mai îndeaproape la sectoarele specializate ale IMM-urilor sau în conformitate cu diferitele faze ulterioare ale proiectului;

- art. 107 din HG nr. 395/2016: autoritatea contractantă nu are dreptul de a utiliza în mod abuziv sau impropriu acordurile-cadru astfel încât să împiedice, să restrângă sau să distorsioneze concurența.

În raport cu prevederile citate, ori de câte ori autoritatea contractantă decide să împartă obiectul unui contract de achiziție publică pe loturi, atunci este obligată să aibă în vedere la stabilirea loturilor pe lângă nevoile sale și corespondența loturilor cu capacitățile întreprinderilor mici și mijlocii, sectoarele specializate ale IMM-urilor ori diferitele meserii și specializări implicate. Astfel că stabilirea loturilor nu este arbitrară și nu poate fi făcută de către autoritatea contractantă discreționar luând în calcul numai necesitățile proprii, ci și sectoarele specializate din industrie pentru ca procedura să poată fi accesibilă și IMM-urilor.

Sintagma *„va stabili obiectul fiecărui lot”* din textul art. 141 alin. (2) al Legii nr. 98/2016 trebuie interpretată în sensul că avem de-a face cu o normă imperativă.

Consiliul reține că doar invocarea unor aspecte legate de necesitățile sale nu este suficientă pentru a aprecia că modalitatea de constituire a loturilor 1 și 2 corespunde capacităților și sectoarelor specializate ale IMM-urilor.

În acest context, complexitatea structurii organizatorice a spitalului cu secții de spitalizare cu profiluri diferite, de care se prevalează autoritatea contractantă în punctul de vedere este irelevantă în aprecierea corectei stabiliri a componenței loturilor 1 și 2.

Se reține că operatorii economici interesați de participarea la prezenta procedură pentru aceste loturi este posibil să nu dețină în portofoliu decât unul dintre produsele lotului, participarea astfel cu o ofertă conformă fiind practic imposibilă. Cu titlu de exemplu, *săpunul pentru dezinfecția igienică a mâinilor* poate fi livrat la fel de bine şi în situaţia în care *produsul detergent-dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală* este livrat de alt furnizor sau viceversa, neexistând niciun impediment.

Totodată, Consiliul supune atenției un alt aspect ce vizează faptul că, rămânând grupate, este posibil ca autoritatea să nu achiziţioneze niciun produs sau echipament, deoarece o simplă neconformitate, la oricare dintre acestea, duce la respingerea ofertei pentru toate produsele. Altfel spus, dacă ar regrupa cele două loturi, şansele autorităţii de a atribui contractul pentru fiecare dintre aceste produse ar creşte.

Consiliul nu poate reține susținerile autorității contractante referitoare la faptul că autoarea contestației poate să se asocieze cu alți operatori economici conform art. 53 din Legea nr. 98/2016, deoarece asocierea nu este o obligaţie, ci un drept al operatorilor economici.

În acest sens s-a pronunțat și Curtea de Apel ..... în Decizia civilă nr. ..... pronunțată la 20.12.2018 în dosarul nr. ..... respectiv: „Referitor la posibilitatea pentru ofertanți de a se asocia conform art. 53 din Legea nr. 98/2016 pentru a participa la procedură se reține că necesitatea ca ofertanții să se asocieze pentru a putea depune oferte dovedește (...) că modalitatea de stabilire a lotului nr. 1 este restrictivă și că micii producători ori furnizori nu ar putea depune singuri oferte, nefiind astfel încurajată participarea lor la procedură. (...) Neputând depune o ofertă completă, nefiind furnizor al unuia dintre produsele din cadrul lotului în mod evident că este restricționat accesul la procedură al contestatoarei”.

Nu îi este permis autorității contractante să-și structureze achiziția cu scopul restrângerii artificiale a concurenței, rigorile art. 50 din Legea nr. 98/2016, mai sus expus, sunt foarte clare.

În condițiile date, în lipsa unei justificări temeinice din partea autorității contractante, atât prin raportare la conținutul actelor din dosarul achiziției publice, cât și prin prisma susținerilor formulate în contextul prezentei contestații, singura concluzie este că aceasta nu poate justifica în mod întemeiat decizia sa de a grupa 8 respectiv 7 produse într-un singur lot, nefurnizând niciun argument de ordin clinic, tehnic și/sau economic. Însăși spitalul recunoaște că ar fi putut lua drept criteriu de referință și alte variante, ceea ce conduce la concluzia că nu este convinsă asupra criteriului de lotizare la care s-a oprit și pentru care nu a oferit nicio justificare nici măcar în strategia de contractare și că necesitatea sa poate fi satisfăcută și prin utilizarea unor alte criterii de lotizare.

Totodată, Consiliul observă că sub aspectul obiectului dezinfecției, produsele grupate în fiecare dintre aceste două loturi nu sunt nici identice și nici similare. Astfel, vorbim de produse destinate dezinfecției mâinilor și de produse destinate dezinfecției suprafețelor.

Gradul înalt de calitate, pe care autoritatea contractantă dorește să-l asigure condițiilor de îngrijire a pacienților nu este de natură să atragă caracterul asemănător, de exemplu, dintre săpunul pentru dezinfecția igienică a mâinilor și detergentul-dezinfectant pentru suprafețe și dispozitive medicale.

Faptul că produsele pe care spitalul intenționează să le contracteze fac obiectul unor loturi diferite asta nu presupune că nu este satisfăcută necesitatea sa. Încheierea mai multor contracte, dând astfel posibilitatea mai multor operatori economici să participe la procedură, conduce la aceeași finalitate – achiziționarea produselor necesare activității spitalicești - corespunzătoare necesității sale.

Raportat la principiile evocate şi la dificultăţile obiective ce pot fi întâmpinate de un operator economic interesat în ofertarea produselor solicitate, dificultăţi ce determină restrângerea accesului la procedura competiţională iniţiată, cauzate fiind de nedivizarea achiziţiei în mai multe loturi, Consiliul stabileşte că se impune reîmpărţirea achiziţiei, pentru loturile 1 și 2, astfel încât să se asigure promovarea concurenței între operatorii economici participanți.

O regândire a licitației este imperios necesară, însă Consiliul apreciază că o constituire a loturilor din câte un singur produs component, precum solicită contestatoarea, nu este oportună, cel puțin din perspectiva necesității existenței unei compatibilități între produsul achiziționat și sistemul de dozare. În susținerea existenței acestei compatibilități sunt și susținerile de mai jos în referire la aceste echipamente de dozare.

Vizavi de eliminarea cerinței predării de echipamente de dozare și monitorizare (punctul A.2 din contestație), Consiliul nu va achiesa la o astfel de solicitare, câtă vreme acestea sunt necesare în creșterea calității gradului de igienă. Se reţin explicațiile autorității contractante cum că s-a avut în vedere diminuarea pe cât posibil a intervenției și manipulării produselor biocide și evitarea pe cât posibil a erorilor umane prin folosirea unor echipamente sigure și adecvate. De asemenea, se pune accent pe creșterea calității actului medical printr-o monitorizare eficientă în ceea ce privește optimizarea consumurilor și a cheltuielilor. Pe de altă parte, contestatoarea nu a reușit să furnizeze argumente care să combată utilitatea acestor echipamente în procesul de utilizare a produselor biocide, (utilitate pe care nu o pune la îndoială, precum se exprimă în răspunsul său la punctul de vedere al autorității contractante) și necesitatea existenței unei compatibilități dintre produsul achiziționat și sistemul de dozare.

De altfel, critica privind aceste echipamente de dozare și monitorizare este generată de îngrijorarea petentei privind modalitatea de obținere, prin includerea lor laolaltă cu celelalte produse, aspecte asupra cărora Consiliul a dispus în cele ce preced, cu mențiunea că trebuie să existe o compatibilitate între produsul achiziționat și sistemul de dozare.

Cu privire la solicitarea obligării autorității contractante la precizarea/completarea formulării de la pct. II.6 din fișa de date a achiziției (punctul 2.1.1 din contestație) - *Autoritatea contractanta isi rezerva dreptul de a atribui contracte prin combinarea urmatoarelor loturi sau grupuri de loturi*, Consiliul reține că unitatea spitalicească a explicat că respectiva formulare aparține SICAP și a fost completată cu cerința *Operatorii economici vor putea depune oferte pentru unul sau mai multe loturi.* Astfel, Consiliul achiesează la cele susținute de autoritatea contractantă, o altă interpretare a cerinței criticate nici nu poate fi dată în contextul în care exprimarea de genul *prin combinarea urmatoarelor loturi sau grupuri de loturi* necesita o explicație în sensul

indicării loturilor sau grupurilor de loturi avute în vedere a fi combinate pentru încheierea contractelor, explicație care se regăsește în fișa de date la respectivul capitol, achizitoarea stabilind depunerea de oferte pentru unul sau mai multe loturi.

În condițiile date, interpretarea contestatoarei cum că este un drept ce-și arogă autoritatea contractantă, fără a-l aduce la cunoștința operatorilor economici este cel puțin exagerată, fără vreo legătură cu înțelegerea de ansamblu a cerințelor, așa cum sunt ele expuse în fișa de date a achiziției. În consecință, Consiliul va respinge această critică, nefiind necesară adoptarea vreunei măsuri de remediere, contrar înțelegerii SC ..... SRL că autoritatea a recunoscut eroarea de întocmire a fișei de date a achiziției.

În ceea ce privește cererea contestatoarei de obligare a autorității contractante *la respectarea obligației legale de a efectua analiza comparativă a dezinfectanților/antisepticelor clasificate produs biocid și solicitate a fi în stare concentrată conform prevederilor Anexei nr. 1 lit. a) la OMS nr. 1082/2016*, (punctul 2.1.2 din contestație), Consiliul are în vedere că autoritatea contractantă a achiesat la această cerere, inserând textul din Ordinul nr. 1082/2016 privind modul de întocmire a propunerii financiare.

Referitor la contradicția existentă între cerința fișei de date a achiziției (cap. III.1.3.a) și cea a caietului de sarcini, cu privire la prezentarea de mostre/eșantioane, criticată la pct. 2.1.3 din contestație, Consiliul ia act că prin punctul de vedere, autoritatea contractantă a lămurit situația în sensul că *pentru toate produsele ofertate se vor prezenta obligatoriu eșantioane în vederea verificării conformității produsului cu specificațiile tehnice. Lipsa acestora va duce la respingerea ofertei,* iar autoarea contestației a fost mulțumită de răspuns, afirmând că *autoritatea contractantă lămurește contradicția relevată de noi între texte ale FD și CS*.

În ceea ce privește critica privind cap. III.1.3.b) *Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului* (punctul 2.1.4 din contestație), în sensul că certificatul care să ateste implementarea unui sistem de asigurare a calității trebuie să fie în conformitate cu ISO 9001/….(sau echivalent) iar nu ISO 9001/2008, Consiliul constată că autoritatea contractantă a explicat făcând trimitere la prevederile Ordinului nr. 1082/2016 ce stabilește că operatorul economic trebuie să facă *dovada implementării sistemului de management ala calității conform SR EN ISO 9001, prin prezentarea unor certificate acreditate sau alte probe/dovezi care confirmă asigurarea unui nivel corespunzător al calității (pentru cazurile specifice prevăzute de lege).*

Însă această explicație nu este în măsură să lămurească situația pusă în discuție de autoarea contestației, respectiv ediția standardului, 2008, aceasta fiind revolută. Așa cum reiese din modul de redactare al cerinței cap. III.1.3.b) la *Modalitatea de îndeplinire* se precizează: documentele justificative care probeaza indeplinirea cerintei de asigurare a calitatii asumate

prin completarea DUAE, respectiv certificate care sa ateste implementarea unui sistem de asigurare a calitatii **in conformitate cu standardul ISO 9001/2008 sau echivalent**, acordate de un organism national sau international urmeaza sa fie prezentate, la solicitarea autoritatii contractante, doar de catre ofertantul clasat pe primul loc in clasamentul intermediar intocmit la finalizarea evaluarii ofertelor.

Trebuie subliniat că *Certificarea ISO 9001* reprezintă o apreciere a calității actului managerial, a bunelor practici dintr-o societate, a orientării acesteia în direcția calității. Astfel, de interes pentru autoritatea contractantă este implementarea acestui sistem la nivelul societăților participante, fiind mai puțin important anul obținerii respectivei certificări, mai cu seamă că ordinul invocat de însăși autoritatea contractantă nu face trimitere la anul obținerii acesteia.

În aceste condiții, Consiliul va achiesa la susținerile contestatoarei.

Vizavi de susținerile de la punctele 2.1.5 și 2.1.6 din cuprinsul contestației, Consiliul determină că acestea sunt legate de modul în care autoritatea contractantă a înțeles să realizeze evaluarea ofertelor cu trimitere la prețul unitar pe unitate de măsură, acest lucru fiind imposibil de realizat, în opinia contestatoarei, ținând cont de faptul că **nu** există indicată în cuprinsul documentației de atribuire unitatea de măsură pentru fiecare lot.

După cum a relevat și autoarea contestației, în cuprinsul fișei de date a achiziției, la cap. IV.1.6 *Informații despre licitația electronică* se regăsesc, printre altele, următoarele mențiuni:

Elementele licitatiei electronice conform H.G. nr. 395/2016, art 20 alin (9):

a) elementul ofertei care face obiectul licitatiei electronice: **pretul fara TVA aferent cantitatii maxime a acordului cadru pe unitate de masura**. Clasamentul se va stabili in functie de **pretul pe unitate de masura**;

(…)

Elementul care va face obiectul procesului repetitiv este pretul unitar.

Astfel, se susține, pe de o parte, că elementul care face obiectul licitației electronice este prețul aferent cantității maxime a acordului-cadru, iar pe de altă parte, se face trimitere la prețul unitar.

Autoritatea contractantă a lămurit în punctul de vedere cu privire la contestație, că elementul care face obiectul licitației electronice este prețul unitar fără TVA/unitate de măsură.

Rămâne nerezolvată problema privind unitatea de măsură aplicată fiecăruia dintre cele două loturi, pe care autoritatea contractantă nu a reușit să o elucideze nici prin punctul de vedere, întrucât trimiterea la unitatea de măsură din caietul de sarcini pentru fiecare dintre produsele aferente loturilor 1 și 2 nu este în măsură să clarifice **unitatea de măsură aplicată lotului.** Nu există o unitate de măsură valabilă pentru toate produsele componente ale loturilor 1 și 2, acestea având unități de măsură diferite (litru, bucată), iar atribuirea contractului se face pe fiecare lot, iar nu pe produsele incluse în lot. A se vedea în acest sens, mențiunea din caietul de sarcini potrivit căreia *analiza comparativă va avea în vedere prețul pe întregul lot.*

Cu luarea în considerare a dispozițiilor art. 154 din Legea nr. 98/2016 [Autoritatea contractantă **are obligaţia de a elabora documentaţia de atribuire** care conţine toate informaţiile necesare **pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă şi precisă** cu privire la cerinţele achiziţiei, obiectul contractului şi modul de desfăşurare a procedurii de atribuire.], Consiliul stabilește temeinicia celor expuse la punctele 2.1.5 și 2.1.6. din contestație în sensul precizării clare a unității de măsură.

Aceeași nevoie de clarificare transpare și vizavi de precizarea caietului de sarcini aferentă loturilor 1 și 2 potrivit căreia ***analiza comparativă va avea în vedere prețul pe întregul lot, prețul unui litru concentrat/bucata biocide și dispozitive medicale****, în condițiile respectării cerințelor obligatorii menționate în caietul de sarcini și punerii la dispoziție pentru toată perioada de derulare a acordului cadru a echipamentelor menționate* și a cerinței din fișa de date a achiziției de la cap. IV.4.2 *Modul de prezentare al propunerii financiare: Ofertantul* ***trebuie sa prezinte propunerea financiara pentru fiecare produs ofertat*** (…) ***Pretul*** *care va fi criptat* ***este pretul obtinut prin însumarea valorilor rezultate din înmultirea pretului unitar cu cantitatea MAXIMA aferenta acordului-cadru pentru fiecare produs ofertat****.* (punctul 2.1.7 din contestație).

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă nu reușește să convingă asupra faptului că documentația de atribuire sub aspectul modului de prezentare a propunerii financiare oferă o informare clară și concisă și nu lasă loc de interpretări, mulțumindu-se să redea tocmai textele documentației criticabile.

Vizavi de eliminarea mențiunii referitoare la lotul 8, de la punctul 5 al *cerințelor comune* din caietul de sarcini (punctul 2.2 din contestație), Consiliul ia act că autoritatea contractantă, în punctul său de vedere cu privire la contestație, a achiesat la solicitarea contestatoarei și va elimina precizarea incriminată.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de eliminare a specificației tehnice *să nu conțină parfum, coloranți* (punctul 2.2.1.1 din contestație) întâlnită la lotul 1 pentru produsul *Produs detergent - dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe*, Consiliul o apreciază ca întemeiată, motivat de faptul că Ordinul nr. 1082/731/2016 *pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide* nu prevede excluderea: *să nu conțină parfum, coloranți.* Lipsa vreunei interdicții legale este recunoscută, de altfel, și de autoritatea contractantă în punctul său de vedere.

Deși aceasta încearcă o justificare făcând trimitere la substanțele definite ca alergene, fiind cunoscută sensibilitatea pacienților internați care pot prezenta diverse grade de alterare a sistemului lor imunitar dar și intoleranța unor persoane față de anumite mirosuri sau coloranți, aceasta nu va fi validată de Consiliu, contestatoarea nereclamând interdicția prezenței substanțelor alergene, regăsită în partea a doua a cerinței.

De asemenea, *practica medicală curentă* nu reprezintă o justificare științifică și cu atât mai mult legală, care să permită introducerea unei astfel de interdicții.

Invocarea criteriilor de alegere corectă a dezinfectantelor prevăzute la art. 22 din Anexa nr. 1 la Ordinul ministrului sănătății nr. 961/2016 este lipsită de relevanță, mai cu seamă că autoritatea contractantă nu face legătura între aceste criterii și interdicția prezenței parfumului și a coloranților în dezinfectantul *Produs detergent - dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe.*

Cu privire la specificația *„Să nu conțină iod, clor, aldehide, alcooli*", a cărei restrângere o solicită contestatoarea doar cu privire la aldehide (punctul 2.2.1.2), existentă la lotul 1, pentru produsul *Produs detergent - dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală,* Consiliul reține că Ordinul nr. 1082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide nu prevede excluderea: *„Să nu conțină iod, clor, aldehide, alcooli*". O prevedere în sensul *„să nu conţină fenoli, aldehide, clor, iod"* exista în forma inițială a anexei nr. 3 – Caiet de sarcini pentru achiziția de produse biocide, însă ea a fost eliminată în anul 2017, prin intermediul Ordinului nr. 1071/16413/ 2017 privind modificarea anexei nr. 3 la Ordinul ministrului sănătății și al președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, art. I („*Anexa nr. 3 la Ordinul ministrului sănătății și al președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, publicat în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 864 din 31 octombrie 2016, se modifică și se înlocuiește cu anexa care face parte integrantă din prezentul ordin*."). Noua anexă nr. 3, intitulată „*Dosarul tehnic pentru achiziția de dezinfectante*", nu cuprinde o astfel de excludere.

Astfel fiind, este întemeiată critica reclamantei, cu o rezervă în ceea ce privește aldehidele, care sunt interzise în contextul Ordinului ministrului sănătății 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 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 („Anexa nr. 4 - *Spații închise: Folosirea dezinfectantelor special destinate dezinfecției aerului, de nivel înalt, lipsite de toxicitate;* ***se interzice utilizarea aldehidelor*** *de orice natură, cu excepția dezinfecției terminale în cazul bolnavilor eliminatori de BK*").

Ca și în cazul precedent, invocarea criteriilor de alegere corectă a dezinfectantelor prevăzute la art. 22 din Anexa nr. 1 la Ordinul ministrului sănătății nr. 961/2016 este lipsită de relevanță, mai cu seamă că autoritatea contractantă nu face legătura între aceste criterii și interdicția prezenței substanțelor respective în dezinfectantul *Produs detergent - dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală.*

Vizavi de eliminarea specificației *„Să prezinte marcaj de conformitate CE*" solicitată la punctul 2.2.2.1 din contestație, cerință regăsită în cazul lotului 2, pentru produsul *Produs detergent - dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe din sectoare cu risc înalt,* Consiliul ia act că autoritatea contractantă, în punctul său de vedere cu privire la contestație, a achiesat la solicitarea contestatoarei și va elimina precizarea incriminată.

Pentru aceleași considerente expuse mai sus, se impune eliminarea propoziției *„Să nu conțină aldehide, clor, iod, fenoli, alcooli, compuși cuaternari de amoniu*" pentru produsul *Produs detergent - dezinfectant de nivel înalt pentru dispozitive medicale termosensibile*, (punctul 2.2.2.2 din contestație), din cadrul lotului 2, unitatea achizitoare putând menține interdicția doar pentru aldehide, strict pentru produsele care se încadrează în prevederea reprodusă din Ordinul ministrului sănătății nr. 961/2016.

În ceea ce privește specificațiile tehnice privind *pompa electrică pentru dozarea automată a produsului dezinfectant*, (lotul 2), punctul 2.2.2.3 din contestație, a căror eliminare este solicitată de contestatoare, Consiliul observă că autoritatea contractantă a stabilit o serie de caracteristici a fi îndeplinite, deși respectivele produse sunt primite cu titlu gratuit pe perioada acordului-cadru. În acest context, neurmărindu-se achiziționarea unor astfel de echipamente, exigențele instituite par că antrenează o restrângere excesivă a exercițiului dreptului operatorilor economici de a concura la câștigarea contractului, impunându-se eliminarea acestora.

Pe de altă parte, pornind de la criticile autoarei contestației asupra pompei electrice pentru dozarea automată a produsului dezinfectant ce fac trimitere la produsul ..... (*tastatura să fie tip folie pentru utilizare ușoară, gama concentrației de lucru dozajul între 0,25 % și 3%, greutate maxim 20 kg, dimensiuni maxime acceptate:50/50 cm*), Consiliul stabilește că nu au fost furnizate probe care să demonstreze că acesta este singurul produs care îndeplinește cerințele autorității, mai cu seamă că aceasta din urmă a indicat anumite intervale valorice sau limite maxime.

Cu toate acestea, în situația în care, în noua configurație a loturilor dictată de Consiliu, potrivit celor de mai sus, se decide asupra achiziționării (și nu a primirii cu titlu gratuit) unor astfel de echipamente, autoritatea contractantă va trebui să aibă în vedere dispozițiile art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 [Specificaţiile tehnice

trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire şi nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate faţă de asigurarea unei concurenţe efective între operatorii economici.]

La ordine a venit contestația SC ..... SRL, asupra fișei de date a achiziției și a caietului de sarcini pentru loturile 1 și 2.

Vizavi de obiecția privind construcția celor două loturi criticate, pentru considerentele reținute cu ocazia soluționării criticilor SC ..... SRL în referire la aceleași aspecte, și pe care nu le va mai relua, Consiliul constată că acesta este întemeiată.

Referitor la lotul 1 - *produs detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe*, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la modificarea specificațiilor tehnice menționate în caietul de sarcini, cu luarea în considerare a tulpinilor obligatorii de testare, precum și a timpilor de acțiune obligatorii potrivit standardului EN 14885/2015 și a Ordinului nr. 1071/2017.

Pentru început, Consiliul ține să sublinieze faptul că prin intermediul Ordinului nr. 1071/16413/ 2017 a fost modificată anexa nr. 3 la Ordinul ministrului sănătății și al președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, art. I („*Anexa nr. 3 la Ordinul ministrului sănătății și al președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, publicat în Monitorul Oficial al României, Partea I, nr. 864 din 31 octombrie 2016, se modifică și se înlocuiește cu anexa care face parte integrantă din prezentul ordin*.").

Noua anexă nr. 3, intitulată „*Dosarul tehnic pentru achiziția de dezinfectante*", prevede pentru dezinfecția suprafețelor semicritice următoarele:

Dezinfecţia suprafeţelor semicritice

Indicaţii: dezinfectarea suprafeţelor

(...)

Activitate antimicrobiană şi standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

• Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 5,0

• Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere lg. ≥ 4,0

• Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 4,0

• Fungicidă/Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus brasilliensis) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 4,0

• Micobactericidă EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere lg. ≥ 4,0

• Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe), reducere lg. ≥ 4,0

(...)

NOTA
Aceste criterii au caracter de recomandare menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital în selectarea produselor biocide de dezinfecţie adecvate situaţiei specifice a unităţilor sanitare, în conformitate cu Planul de supraveghere a infecţiilor nosocomiale (circulaţia germenilor, etiologia infecţiilor nosocomiale etc.) şi se aplică în funcţie de nivelul de dezinfecţie necesar suprafeţelor din unităţile sanitare critice sau noncritice şi nivelul de dezinfecţie indicat acestora:
- dezinfecţie de nivel scăzut, intermediar sau înalt în conformitate cu recomandările Ordinului ministrului sănătăţii nr. 961/2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curăţarea, dezinfecţia şi sterilizarea în unităţile sanitare publice şi private, tehnicii de lucru şi interpretare pentru testele de evaluare a eficienţei procedurii de curăţenie şi dezinfecţie, procedurilor recomandate pentru dezinfecţia mâinilor, în funcţie de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcţie de suportul care urmează să fie tratat şi a metodelor de evaluare a derulării şi eficienţei procesului de sterilizare, cu modificările ulterioare
- standarde conform SR EN 14885/2015:
• obligatorii: bactericidă şi levuricidă (destinată suprafeţelor din arii noncritice, respectiv săli aşteptare, pavimente spaţii comune, grupuri sanitare etc.);
• adiţionale (destinată suprafeţelor, instrumentarului şi tegumentelor din săli de intervenţii chirurgicale, săli de pansamente, secţii de terapie intensivă, neonatologie etc.).

În caietul de sarcini pentru *produs detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe* din cuprinsul lotului 1, autoritatea contractantă a introdus următoarele:

Indicații: dezinfectarea suprafețelor semicritice
Substanțe active: substanța principală să acționeze prin toxicitate celulară
Activitate antimicrobiană și standarde:
Spectrul de activitate conform EN 14885/2015
• Bactericidă: EN 13727 (2,1)
• Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2)
• Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1)
• Fungicidă/levuricidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus brasilliensis) (2,1)
• Micobactericidă EN 14348 (2,1)
• Virucidă: EN 14476 (2,1).

Analizând comparativ cele precizate de autoritatea contractantă pentru produsul respectiv și criteriile de selecție din anexa 3, Consiliul constată că, pentru niciun spectru de activitate, autoritatea contractantă nu a prevăzut și timpul de contact, motivația sa, expusă în punctul de vedere la contestație, fiind aceea că indicând standardul pentru fiecare tip de activitate solicitat a apreciat că nu este nevoie de detaliere, iar prevederile ordinului amintit au caracter de recomandare.

Contrar susținerilor autorității contractante, Consiliul va reține faptul că întreaga documentație de atribuire trebuie să fie cât mai clară, concisă și nu trebuie să lase loc de interpretări. Nu se poate suplini lipsa de claritate prin interpretări poprii, mai cu seamă că standardele corespunzătoare stabilesc un timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafeţele ce intră în contact cu pacienţii sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafeţe).

Prevederile ordinului amintit sunt stabilite în funcție de testările realizate în baza standardelor arătate în ordin pentru fiecare tip de acțiune de dezinfecție, or nesocotirea timpilor stabiliți în standardele respective va avea ca rezultat lipsa efectului reglementat de standard și urmărit, în final, de autoritatea contractantă.

Este adevărat că, potrivit notei citate din anexa 3 la Ordinul nr. 1071/2017, criteriile acestuia au caracter de recomandare și sunt menite să sprijine activitatea epidemiologului de spital, însă, derogarea de la acestea trebuie justificată de către autoritatea contractantă, cu atât mai mult cu cât derogarea de la ordin reprezintă, în fapt, derogarea de la standardele obligatorii ce sunt evidențiate în cuprinsul acestuia.

Aceeași necesitate de informare clară și precisă transpare și în privința tulpinilor obligatorii de testare.

Vizavi de obligarea autorității contractante la încadrarea produsului doar în grupa principală 1, tip produs TP2 la lotul 1 pentru *produsul detergent – dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe* de, Consiliul ia act că autoritatea contractantă, în punctul său de vedere cu privire la contestație, a achiesat la solicitarea contestatoarei și renunță la încadrarea produsului în tipul TP4, produsul urmând a fi folosit doar pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor.

La lotul 1, produsul – *Produs detergent-dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală*, contestatoarea solicită să fie acceptate și produse biocide care prezintă aviz sanitar (cu trimitere la cerința *să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE)*, solicitare pe care Consiliul urmează să o admită, din moment ce prezentarea de către ofertanți a unui document legal care le dă dreptul de a comercializa dezinfectantul, nu este de natură să prejudicieze autoritatea contractantă, ci dimpotrivă, deschiderea competiției la lotul vizat și pentru operatorii economici care dețin avize sanitare pentru produsele biocide poate conduce la obținerea unor prețuri mai avantajoase.

Scopul noii legislații în materie este de a asigura accesul cât mai multor operatori economici la procedurile de atribuire, de promovare a concurenței între aceștia și de garantare a tratamentului egal și nediscriminatoriu.

În contextul în care produsul acoperă tot spectrul de efecte dorite de autoritatea achizitoare, discriminarea între cele autorizate ca biocide și cele autorizate de dispozitive medicale nu se justifică, trebuind acceptate ambele. Cu alte cuvinte, Consiliul nu îi impune autorității să accepte produsele biocide în locul dispozitivelor medicale (nici contestatoarea nu solicită acest lucru), ci să permită ofertarea ambelor, după cum fiecare furnizor și-a înregistrat propriul produs și îl comercializează în mod legal pe teritoriul României.

Însăși argumentația autorității contractante că produsul va fi utilizat ***și*** *pentru dezinfecția dispozitivelor medicale….am considerat necesară* ***și*** *solicitarea marcajului CE*, conduce la concluzia că trebuie acceptate și produsele biocide, nu numai cele încadrate ca dispozitiv medical, câtă vreme produsul este destinat și dezinfecției suprafețelor mici (iar suprafețele nu sunt dispozitive medicale) și aparaturii medicale.

În ceea ce privește solicitările contestatoarei de eliminare a specificației să nu conțină alcool întâlnită la lotul 1 pentru Produs detergent-dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală și pentru produsul Servețele universale (lavete) impregnate pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor și a dispozitivelor medicale, Consiliul le apreciază ca întemeiate, pentru aceleași considerente expuse cu prilejul analizei contestației SC ..... SRL, motivat de faptul că Ordinul nr. 1082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide nu prevede excluderea: să nu conțină alcooli.

Referitor la critica contestatoarei privind analiza comparativă a produsului ofertat pentru lotul 1 - *Produs detergent-dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatură medicală*, Consiliul reține că pentru toate produsele lotului 1, autoritatea contractantă a stabilit că *analiza comparativă va avea în vedere prețul pe întregul lot,* ***prețul unui litru concentrat/bucata*** *biocide și dispozitive medicale(…).*

Totodată, la forma de prezentare a produsului respectiv, se regăsește următoarea mențiune: *recipienți de maximum 1000 ml cu* ***sistem de pulverizare****.*

Așadar, autoritatea contractantă urmează să aplice acest produs prin pulverizare, iar în raport de această mențiune, Consiliul face apel la nota finală aferentă Anexei 4 *Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat* a Ordinului nr. 961/2016, unde se precizează faptul că **) În cazul în care dezinfectantul se aplică prin pulverizare se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m^2 sau un m^3 la timpii recomandați*.

Față de cele de mai sus, este întemeiată critica contestatoarei privind analiza comparativă a produsului criticat aferent lotului 1 impunându-se o formulare care să se refere la prețul pe cantitatea utilizată pentru un m^2.

La lotul 1, produsul – *Servețele universale (lavete) impregnate pentru curățarea și dezinfecția suprafețelor și a dispozitivelor medicale*, contestatoarea solicită să fie acceptate și produse biocide care prezintă aviz sanitar (cu trimitere la cerința *să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE* și *să fie certificat ca dispozitiv medical în UE și în baza de date a MS)*, solicitare pe care Consiliul urmează să o admită, pentru aceleași considerente reținute cu prilejul analizării, în cele ce preced, a acelorași aspecte în legătură cu produsul detergent – dezinfectant rapid de nivel mediu pentru suprafețe mici și aparatura medicală.

Admisă este și solicitarea de acceptare și a produselor biocide care prezintă aviz sanitar (pornind de la cerința *să prezinte obligatoriu marcaj de conformitate CE*) privind *produsul detergent – dezinfectant de nivel înalt pentru suprafețe din sectoare cu risc crescut*, aparținând

lotului 2, pentru aceleași considerente expuse în cele ce preced, cu prilejul analizei aceleiași cereri și în cazul produselor lotului 1.

Suplimentar celor reținute și ca o argumentație în plus pentru acceptarea solicitării contestatoarei, Consiliul subliniază faptul că produsul în discuție este destinat exclusiv dezinfecției suprafețelor nu și produselor încadrate ca și dispozitive medicale. Astfel, că o motivare a autorității ca cea furnizată în cazurile precedente (în acest caz nu există vreo explicație din partea autorității contractante), în sensul că produsul va fi utilizat și pentru dezinfecția dispozitivelor medicale de unde și obligativitatea certificatului de marcaj CE, potrivit art. 7 alin. (3) din Ordinul nr. 961/2016, nu poate fi avută în vedere.

Mai mult, Consiliul observă că autoritatea contractantă a dispus deja măsuri de remediere, în sensul eliminării acestei cerințe, pentru acest produs, ca răspuns la criticile similare ale SC ..... SRL.

Având în vedere că, din analiza efectuată, a rezultat necesitatea adoptării de măsuri de remediere substanțiale și de esență ale documentației de atribuire, care atrag reconfigurarea fișei de date a achiziției și a caietului de sarcini, în ceea ce privește numărul de loturi, conținutul acestora și specificațiile tehnice aferente, precum și modificarea actelor premergătoare inițierii procedurii în același sens, dar și în cel al stabilirii valorii estimate a fiecărui lot, Consiliul va face aplicarea art. 26 alin. (2) lit. c) din Legea nr. 101/2016, potrivit cu care „(...) *Consiliul examinează din punctul de vedere al legalității și temeiniciei actul atacat și poate:* ***(...) c) anula procedura de atribuire, în situația în care nu este posibilă remedierea actului atacat”***, și va anula procedura de atribuire.

Este fără echivoc faptul că, adoptarea măsurilor de remediere despre care s-a făcut vorbire în cuprinsul deciziei este imposibilă, fiind lipsită de orice eficiență obligarea autorității contractante la adoptarea unor măsuri de remediere care nu pot fi implementate efectiv.

În stabilirea acestei finalități, s-a ținut seama și de adresa nr.65869/18.10.2016, emisă de Agenția pentru Agenda Digitală a României, potrivit cu care *„(...) în cazul în care autoritatea contractantă optează pentru organizarea unei proceduri de atribuire pe loturi, acestea se configurează odată cu documentația de atribuire și nu se mai pot modifica pe toată perioada de desfășurare a procedurii respective.”*

Imposibilitatea continuării procedurii nu este exclusiv una tehnică, acesta reprezentând un argument subsidiar, ci în principal una legală, ce decurge din volumul considerabil al remedierilor ce se impun a fi aduse ansamblului documentelor procedurii, care presupun o regândire integrală a acesteia, Consiliul având la îndemână pârghia legală de a anula procedura de atribuire, după cum s-a arătat deja, dacă apreciază că nu mai pot fi dispuse măsuri de remediere, așa cum este cazul de față.

Pentru considerentele enunțate, Consiliul va admite contestațiile SC GB INDOCO SRL și SC ..... SRL și va anula întreaga procedură de atribuire, motivat de faptul că reconfigurarea dispusă pentru loturile 1 și 2 nu permite continuarea procedurii în condițiile stabilite inițial și pentru loturile necontestate (loturile 3, 4, 5, 6 și 7).

În sensul celor de mai sus, a dispus, într-o speță similară și Curtea de Apel Alba Iulia în decizia sa nr. ....., pronunțată în dosarul nr. .....:

În acord cu poziția majoritară a membrilor CNSC, Curtea constată că **măsurile de remediere ale documentației de atribuire sunt substanțiale și de esență și atrag reconfigurarea fișei de date a achiziției și caietului de sarcini, *în ceea ce privește numărul de loturi și conținutul acestora, precum și specificațiile tehnice aferente*.**

Instanța reține că AC a prevăzut în documentația de atribuire un număr de 10 loturi, din care 7 au fost contestate (loturile 1,2,3,5,6,7,8) și criticile au fost găsite întemeiate.

Curtea constată că se impune modificarea actelor premergătoare inițierii procedurii în sensul *stabilirii valorii estimate a fiecărui lot*, *urmare regândirii și reconfigurării loturilor* .

Față de conținutul adresei Agenției pentru Agenda digitală a României, Curtea constată că ***pe întreaga perioadă de desfășurare a procedurii de atribuire pe loturi, acestea nu pot fi modificare, fiind configurate odată cu documentația de atribuire* .**

Contrar opiniei separate, îmbrățișată de petentă, adresa 65869/18.10.2016 emisă de Agenția pentru Agenda Digitală a României, confirmă faptul că **remedierea nu este posibilă în situația în care se impune modificarea configurației loturilor, întrucât acestea trebuie să rămână neschimbate.** Această interdicție face imposibilă remedierea actului atacat în sensul art. 26 al. 2 lit. c Legea 101/2016.

Este adevărat că implementarea măsurilor de remediere necesare restabilirii legalității actelor atacate prin contestație este o etapă ulterioară pronunțării Deciziei Consiliului însă, aspectul privind posibilitatea AC de a lua sau nu măsuri de remediere poate fi prefigurat încă din faza judecării contestației și *art. 26 al. 2 Legea 101/2016 dă posibilitatea Consiliului de a anula procedura de atribuire pentru acest motiv* .

În privința încălcării principiului disponibilității, raportat la faptul că niciun contestator nu a solicitat anularea procedurii și, prin măsura dispusă au fost anulate și loturi necontestate (loturile 4, 9,10), Curtea arată că măsura dispusă de Consiliu privește întreaga procedură de achiziție tocmai pentru că se impun modificări ale documentației de atribuire prin regândirea acesteia în mod integral.

Prevederile art. 26 al. 2 lit. c Legea 101/2016 constituie temeiul legal care conferă legitimitate măsurii de anulare a procedurii de achiziție, fără alte condiționări. Întrucât legea nu distinge, se consideră că acestui temei de drept, nu îi poate fi opus principiul disponibilității.

Făcând aplicarea prevederilor art. 453 raportat la art. 451 alin. (2) Cod procedură civilă, reținând culpa procesuală a autorității contractante, va dispune obligarea acesteia la plata în favoarea petentei SC ..... SRL a sumei de 2.400 lei, reprezentând onorariu avocațial parțial, în urma reducerii acestuia de la 3.000 lei (facturat cu nr. 328/28.08.2019 și achitat de societatea contestatoare prin tranzacție interbancară la 29.08.2019 - ordinul de plată nr. 954, potrivit actelor depuse în copie semnată la dosarul cauzei), proporțional cu gradul de admitere a cererilor din contestație.

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

În temeiul art. 26 alin. (2) și (7) din Legea nr. 101/2016, admite contestațiile formulate de SC ..... SRL și SC ..... SRL, în contradictoriu cu .... și anulează procedura de atribuire.

În baza art. 26 alin. (9) din lege, obligă autoritatea contractantă la plata către SC ..... SRL a sumei de 2.400 lei, reprezentând onorariu avocațial parțial

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

Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE COMPLET, MEMBRU, MEMBRU,
…… ……. ……