



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N. S. C.

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

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

DECIZIE

Nr.

Data:

Prin contestația nr. 1502/19.08.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 34841/20.08.2020, formulată de SC ... SRL, cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului cu nr. ..., CUI RO ..., împotriva documentației de atribuire elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de atribuire simplificată, pe loturi, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *„Achiziția de substanțe dezinfectante biocide (pentru tegumente, suprafețe și echipamente medicale), cu scopul prevenirii infecției cu COVID 19, în vederea asigurării procedurilor de dezinfecție și decontaminare în cadrul SAJ Iași”*, pentru lotul nr. 2 *„dezinfectant rapid pentru suprafețe și aparatură medicală cu aplicare prin pulverizare (pe baza de alcool minim 70%)”*, se solicită adoptarea de măsuri de remediere a documentația de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru lotul 2.

De asemenea, s-a solicitat suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației. Prin Încheierea nr., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire până la soluționarea contestației, pe care l-a admis.

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

Consiliul a fost sesizat și este competent să soluționeze contestația formulată de SC ... SRL, prin care critică documentația de atribuire a contractului de furnizare *„Achiziția de substanțe dezinfectante biocide (pentru tegumente, suprafețe și echipamente medicale), cu scopul prevenirii infecției cu COVID 19, în vederea asigurării procedurilor de*

dezinfecție și decontaminare în cadrul SAJ Iași”, pentru lotul nr. 2 „dezinfecțant rapid pentru suprafețe și aparatură medicală cu aplicare prin pulverizare (pe baza de alcool minim 70%)”, prin care solicită adoptarea de măsuri de remediere a documentației de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru lotul 2.

Contestatoarea consideră că prevederile documentației de atribuire sunt nelegal întocmite, raportat la 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.

Astfel, aceasta arată că, față de modul de constituire a specificațiilor tehnice pentru fiecare lot în parte din caietul de sarcini, autoritatea contractantă nu respectă prevederile Legii nr. 98/2016, Ordinului nr. 1071/2017 și standardului SR EN 14885:2015.

1. Referitor la cerința din denumirea lotului „pe bază de alcool minim 70%”, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia întrucât, 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.

Un produs cu o concentrație diferită de alcooli decât cea solicitată poate fi declarat conform dacă respectă celelalte specificații tehnice, respectiv spectrul de activitate, timpul de acțiune, eficacitatea acestuia fiind aceeași.

De asemenea, consideră că se îngreșează participarea la procedură a anumitor operatori economici care ofertează produse ce îndeplinesc toate celelalte cerințe menționate în caietul de sarcini. Așadar, contestatoarea susține că 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.

2. Potrivit anexei 4 - *Metodele de aplicare a dezinfecțantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat din Ordinul nr. 961 din 19.08.2016 - Ordin 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 dezinfecțantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat și a metodelor de evaluare a derulării și eficienței procesului de sterilizare, pentru produsele care se aplică prin pulverizare este necesară respectarea indicației :,, *) În cazul în care dezinfecțantul se aplică prin pulverizare se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m² sau un mc la timpii recomandați”.*

Autoritatea contractantă a solicitat în caietul de sarcini ca produsul să fie ambalat în flacoane de maxim 1 litru cu pompă pulverizatoare, respectiv un produs gata de utilizare care va fi aplicat prin pulverizare pe suprafețe.

Ca urmare, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la menționarea faptului că realizarea analizei comparative se face în funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m², cantitate specificată în Avizul BIO pentru dezinfecția de nivel mediu pe întregul spectru de acțiune. În ceea ce privește spectrul de activitate menționat în caietul de sarcini, solicită obligarea autorității contractante la eliminarea normelor EN 14561, EN 14562, EN 14563, întrucât aceste norme sunt specifice dezinfecției instrumentarului prin imersie și nu dezinfecției suprafețelor, așa cum este precizat în specificațiile tehnice ale caietului de sarcini.

Spre exemplificare, contestatoarea a inserat un tabel de unde se poate observa normele aferente dezinfecției suprafețelor și a instrumentarului:

Tipul activității	Fază, etapă	Cerințele produsului/Afirmări de activitate							Tratamentul apei pentru controlul Legionella
		Dezinfectia igienică a mâinilor prin frecare	Dezinfectia igienică a mâinilor prin spălare	Dezinfectia chirurgicala a mâinilor prin frecare și prin spălare)	Dezinfectia suprafeței		Dezinfectia instrumental	Dezinfectia de textile	
					Acțiune mecanică				
					Fără	Cu			
Bactericide	2,1	EN 13727 (dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare în condiții de curățenie, dezinfecția igienică a mâinilor prin spălare în condiții de murdărie)	EN 13727				EN 13727	EN13727	***
	2,2								
		EN 1500	EN 1499	EN 12791	EN 13697 ^a		EN 14561	*	***
Levurocidă	2,1	EN 13624 (dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare în condiții de curățenie, dezinfecția igienică a mâinilor prin spălare în condiții de murdărie)	EN 13624				EN 13624	EN13624	***
	2,2								
		***	EN 13697 ^a				EN 14562	*	
Fungicidă	2,1	***	EN 13624				EN 13624	EN13624	***
	2,2	***	EN 13697 ^a			*	EN 14562	*	***
Tipul activității	Fază, etapă	Cerințele produsului/Afirmări de activitate							Tratamentul apei pentru controlul Legionella
		Dezinfectia igienică a mâinilor prin frecare	Dezinfectia igienică a mâinilor prin spălare	Dezinfectia chirurgicală a mâinilor prin frecare și prin spălare)	Dezinfectia suprafeței		Dezinfectia instrumentală	Dezinfectia de textile	
					Acțiune mecanică				
					Fără	Cu			
Tuberculocidă	2,1	EN 14348	EN 14348	***	EN 14348		EN 14348	EN14348	***

idă	2,2	***	**	*	EN 14563	*	***
Microbactericidă	2,1	EN 14348	EN 14348	***	EN 14348	EN14348	***
	2,2	***	**	*	EN 14563	*	...
Virucidă	2,1	EN 14476	EN 14476	***	EN 14476	EN14476	***
	2,2	**	**	***	*	**	*
Sporicide aere	2,1	***	*		•	**	...
	2,2	***	*	*	**	***	***
Sporicide anaerobe	2,1	***	*		*	**	***
	2,2	***	*	*	**	***	***
Legionella	2,1	***	***		***	***	EN 13623

a Vezi 4.3.2.6.

* Articol de lucru aprobat

** Nu sunt aprobate până acum articole de lucru dar în viitor pot deveni disponibile standarde relevante

*** Nici o intenție de a dezvolta un test

Conform standardului SR EN 14885:2015, EN 14561, „*Chemical disinfectants and antiseptics - Quantitative suspension test for de evaluation of bactericidal activity for instruments used in the medical area - Test method and requirements (phase 2, step 2)*”.

EN 14561, *Antiseptice și dezinfectante chimice - Testul cantitativ al purtătorilor de germeni pentru evaluarea activității bactericide a dezinfectantelor chimice pentru instrumentar folosite în zona medicală- Metode de testare și cerințe (faza 2, etapa 2)*.

EN 14562, *“Chemical disinfectants and antiseptics - Quantitative carrier test for the evaluation of fungicidal or yeasticidal activity for instruments used in the medical area - Test method and requirements (phase 2, step 2)*.

EN 14562, *Antiseptice și dezinfectante chimice - Testul cantitativ al purtătorilor de germeni pentru evaluarea activității fungicide sau levurocide pentru instrumentar folosite în zona medicală - Metode de testare și cerințe (faza 2, etapa 2)*”.

EN 14563, *Antiseptice și dezinfectante chimice - Testul cantitativ al purtătorilor de germeni pentru evaluarea activității micobactericide sau tuberculocide a dezinfectantelor chimice folosite pentru instrumentar în zona medicală - Metode de testare și cerințe (faza 2, etapa 2)*.

EN 14563, *“Chemical disinfectants and antiseptics - Quantitative carrier test for the evaluation of mycobactericidal or tuberculocidal activity of chemical disinfectants used for instruments in the medical area - Test method and requirements (phase 2, step 2)*.

În consecință, solicită obligarea autorității contractante la eliminarea normelor EN 14561, EN 14562, EN 14563 aferente dezinfecției instrumentarului, pentru considerentele de mai sus.

Având în vedere aspectele criticate, raportat la dispozițiile art. 2 alin. (2) și art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, contestatoarea solicită adoptarea remedierile astfel cum au fost solicitate în contestație.

Cu adresa nr. 6964/26.08.2020, înregistrată la Consiliu sub nr. 36255/27.08.2020, autoritatea contractantă a transmis o serie de documente necesare în soluționare, precum și punctul său de vedere cu privire la contestația formulată de către SC ... SRL, în care precizează că a respectat prevederile legislative când a întocmit caietul de sarcini și documentația de atribuire conform necesităților autorității.

Referindu-se la faptul că autoarea contestației critică în principal cerințele autorității contractante de a achiziționa produse cu anumite

caracteristici tehnice, apreciază că susținerile nu conduc la concluzia că aceste cerințe sunt restrictive, autoritatea solicitând Consiliului să stabilească că nu o poate obliga să elimine cerința criticată ("dezinfecțant pe baza de alcool minim 70%").

În sens contrar, consideră că s-ar limita dreptul autorității contractante de a achiziționa produse cu caracteristicile de mai sus, care să corespundă întocmai necesităților sale obiective, drept prevăzut la art. 155 și art. 156 din Legea nr. 98/2016, prin acceptarea de produse cu alte caracteristici (și care nu îndeplinesc aceste cerințe referitoare la performanțele produselor), existând riscul de a nu asigura o intervenție rapidă și eficientă de dezinfecție, plus riscul deteriorării echipamentelor și aparaturii de pe ambulanțe prin acțiunea corozivă a altor agenți chimici (de ex. clor etc).

Totodată, autoritatea arată că nu există vreo prevedere legală care să o oblige să accepte produse care nu corespund necesităților sale, motiv pentru care solicită Consiliului să constate că cerințele criticate sunt în concordanță cu prevederile art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, potrivit cărora specificațiile tehnice cuprinse în caietul de sarcini urmăresc descrierea în mod obiectiv a produsului care se dorește a fi achiziționat, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante. În acest sens, arată că doar autoritatea contractantă este în măsură să cunoască cu ce infecții s-a confruntat de-a lungul timpului și care ar fi concentrația de alcool minim pe care să o conțină un antiseptic apt să combată chiar și infecțiile cu risc maxim.

Necesitatea și oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță, precum și caracteristicile impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile sale obiective și de prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante (art. 2 și art. 3 din HG nr. 395/2016).

Astfel, autoritatea solicită Consiliului să constate că a ținut seama de scopul legislației privind achizițiile publice, anume acela de a asigura accesul cât mai multor operatori economici la procedurile de atribuire, de promovare a concurenței între aceștia.

Conform prevederilor legale, cerințele privind Dosarul tehnic pentru achiziția de dezinfectanți sunt doar cu caracter de recomandare, autoritatea contractantă putând solicita cerințe specifice adecvate situației sale.

Dreptul autorității de a achiziționa produse cu astfel de caracteristici, performante calitativ, nu poate fi restricționat, pe considerentul eronat al nerespectării prevederilor art. 156 alin. (1) lit. a), b), c), d) din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, menționează că la art. 22 din OMS nr. 961/2016 au fost prevăzute criteriile de alegere corectă a dezinfectanților respectiv:

- a) spectrul de activitate adaptat obiectivelor fixate;
- b) timpul de acțiune.

Referitor la punctul 2 din contestație, autoritatea precizează că flacoanele de maxim un litru facilitează foarte mult activitatea zilnică (în condițiile în care toți membrii echipajelor de urgență sunt suprasolicitați de condițiile de desfășurare a activității în prespital) și Conf. Ordinului nr.

1082 din 18 iunie 2020, iar autoritatea contractantă a făcut o analiză pe litru, aceasta fiind o analiză comparativă și eficientă.

De asemenea, comunică că elimină normele EN 14561, EN 14562, EN 14563 introduse eronat și introduce normele pentru dezinfecția suprafețelor EN 13697, EN 13624, EN 14348.

Ca o concluzie a celor expuse anterior, ..., în calitate de autoritate contractantă, consideră că a respectat prevederile legislative atunci când a întocmit caietul de sarcini și documentația de atribuire conform necesităților sale.

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

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat, în baza Legii nr. 98/2016 și HG nr. 395/2016, o procedură de atribuire simplificată, pe loturi, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Achiziția de substanțe dezinfectante biocide (pentru tegumente, suprafețe și echipamente medicale), cu scopul prevenirii infecției cu COVID 19, în vederea asigurării procedurilor de dezinfecție și decontaminare în cadrul SAJ Iași”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN 1073531/18.08.2020. Valoarea estimată a lotul nr. 2 „dezinfectant rapid pentru suprafețe și aparatură medicală cu aplicare prin pulverizare (pe baza de alcool minim 70%)”, care face obiectul prezentului dosar, este cuprinsă între 16.775 lei și 201.300 lei fără TVA, iar criteriul de atribuire a fost „prețul cel mai scăzut”.

Împotriva documentației de atribuire, publicată în SEAP odată cu publicarea anunțului de participare simplificat nr. SCN 1073531/18.08.2020, SC ... SRL a depus prezenta contestație.

După depunerea contestației, SC ... SRL a transmis dovada constituirii cauțiunii, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, astfel cum a fost modificată prin OUG nr. 114/13.07.2020, în cuantum de 2.196 lei, prin consemnarea la CEC Bank – Sucursala ... a sumei respective, conform recipisei de consemnare nr. ..., suma fiind consemnată la dispoziția Consiliului pentru contestația formulată în cadrul dosarului ...

Cauțiunea constituită se va restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii, în temeiul art. 61¹ alin. (5) și (6) din Legea nr. 101/2016.

Prin contestația depusă, SC ... SRL formulează critici cu privire la următoarele prevederi sale documentației de atribuire:

1. cerința „pe bază de alcool minim 70%” din denumirea lotului, solicitând eliminarea acesteia ;

2. având în vedere cerința ca produsul să fie ambalat în flacoane de maximum 1 litru cu pompă pulverizatoare, se solicită ca analiza comparativă a prețului să se facă în funcție de cantitatea specificată în avizul BIO ce se aplică pe 1 m²;

3. normele EN 14561, EN 14562 și EN 14563 sunt specifice dezinfecției instrumentarului prin imersie și nu dezinfecției suprafețelor, motiv pentru care se solicită eliminarea acestora.

1. În ceea ce privește cerința „pe bază de alcool minim 70%”, Consiliul are în vedere, în primul rând, denumirea lotului, și anume: „Dezinfectant rapid pentru suprafețe și aparatură medicală cu aplicare prin

pulverizare (pe baza de alcool minim 70%)”, dezinfecanții alcoolici reprezentând o categorie de dezinfecanți utilizați în unitățile medicale.

Consiliul reține că precizarea concentrației minime de alcool identifică faptul că dezinfecanții respectivi fac parte din categoria dezinfecanților pe bază de alcool, respectiv substanța activă este alcoolul.

Consiliul mai reține că efectul biocid al alcoolului este direct proporțional cu concentrația acestuia în soluția utilizată, iar dezinfecanții care nu prezintă o concentrație de alcool de minimum 70 % nu pot avea efectul scontat de autoritatea contractantă.

Consiliul are în vedere că necesitatea ca produsele să conțină alcool 70% sunt impuse în contextual pandemiei de Covid-19, în care în care recomandarea expresă a tuturor instituțiilor medicale interne și internaționale este în sensul utilizării unor dezinfecanți pe bază de alcool de concentrație de minimum 70%.

Relevantă în acest sens este și adresa 15.12.952/28.08.2020, înregistrată la autoritatea contractantă sub nr. 7058/31.08.2020, emisă de ..., transmisă către toate serviciile publice de ambulanță, potrivit căreia :

„Ca urmare a sesizărilor primite din teritoriu legate de faptul că, în urma procesului de igienizare, multe dintre ambulanțe au componentele metalice vizibil afectate de substanțele conținute de materialele folosite pentru enisepsie pe bază de clor, vă adresăm rugămintea să identificați și să utilizați pentru ambulanțele din parcul auto pe care îl coordonați soluții de dezinfectie pe bază de alcool.”

Consiliul consideră că această cerință criticată prin contestație se încadrează în prevederile art. 155 din Legea nr. 98/2016:

„(1) Specificațiile tehnice sunt stabilite prin documentația de atribuire și definesc caracteristicile solicitate privind lucrarea, serviciul sau produsele care fac obiectul achiziției.

(2) Caracteristicile prevăzute la alin. (1) pot de asemenea să vizeze procesul sau metoda specifică de execuție a lucrărilor, fabricație a produselor sau prestare a serviciilor solicitate sau un proces specific pentru un alt stadiu al ciclului de viață al acestora, chiar dacă aceste elemente nu fac parte din conținutul material al produselor, lucrărilor sau serviciilor care urmează să fie achiziționate, dar cu condiția ca aceste caracteristici să aibă legătură cu obiectul contractului de achiziție publică/acordului - cadru și să fie proporționale prin raportare la valoarea și obiectivele acestuia.”

Prin urmare, Consiliul constată că prin introducerea acestei cerințe autoritatea contractantă s-a asigurat că produsul care va fi oferit va corespunde necesităților sale.

Consiliul va respinge criticile contestatoarei având în vedere că autoritatea contractantă este singura în măsură să stabilească care este specificația tehnică care corespunde necesității sale obiective pentru îndeplinirea scopului propus și anume dezinfectia cu „dezinfecant rapid pentru suprafețe și aparatură medicală cu aplicare prin pulverizare”, cu respectarea prevederilor art. 20 alin. (10) din HG nr. 395/2016, potrivit cărora: „caietul de sarcini conține, în mod obligatoriu, specificații tehnice care reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, astfel încât să corespundă necesității autorității contractante”, cu condiția

ca cerințele stabilite să conducă la achiziționarea unor produse care au fost testate și puse pe piață conform standardelor în vigoare și a legislației aplicabile în materie.

Consiliul constată de asemenea că argumentele contestatoarei se limitează doar la afirmația că atâta timp cât substanțele active ale unui produs sunt avizate de către Comisia Națională pentru Produse Biocide, autoritatea contractantă nu poate introduce criterii selective pentru ofertarea produselor, astfel că introducerea unei cerințe prin care produsul oferat să conțină o asemenea concentrație de alcool, este nejustificată și de natură a crea o restrângere artificială a participării la procedura de atribuire, fără a ține seama că, în fapt, instituția medicală, în acest caz ..., este cea care trebuie să stabilească care sunt substanțele pe care dezinfectantul să le conțină, astfel încât să corespundă exclusiv nevoilor sale, și nu a potențialilor ofertanți care au interesul de a comercializa alte tipuri de produse decât cele necesare autorității contractante, eventual deținute pe stoc.

În contextul descris, nu se poate considera că cerința stabilită de către autoritatea contractantă constituie un obstacol nejustificat pentru operatorii economici interesați să participe la procedura de atribuire, în condițiile în care dezinfectanții pe bază de alcool sunt cei mai folosiți, nu doar în cazul pandemiei de Covid 19. Documentația de atribuire este cea care descrie, în mod concret, și cu respectarea prevederilor legale în materie care este produsul de care aceasta are nevoie, ofertanții fiind cei care trebuie să oferteze produse care să corespundă necesităților autorității contractante și nu să solicite modificarea specificațiilor tehnice în funcție de interesele proprii.

În sensul acceptării unor produse cu o anumită compoziție, care corespunde necesităților autorității contractante s-a pronunțat și Curtea de Apel București-Secția a IX Contencios Administrativ și Fiscal în Decizia nr. 25/2019 din 29.03.2019, potrivit căreia:

«Necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță, precum și caracteristicile tehnice impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele din cadrul autorității contractante (art. 2 și art. 3 din Hotărârea Guvernului nr. 395/2016).

Impunerea caracteristicilor produselor din caietul de sarcini nu are ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natura să restrângă concurența între operatorii economici și nici nu are ca efect favorizarea sau eliminarea participării la procedura de atribuire, a anumitor operatori economici sau a anumitor produse (cu excepția celor care nu corespund necesităților obiective ale autorității).

Dreptul autorității contractante de a achiziționa produse cu astfel de caracteristici, performante calitativ, nu poate fi restricționat, pe considerentul eronat al nerespectării prevederilor art. 156 din Legea nr. 98/2016, care reglementează achizițiile publice. În aceeași direcție, orice autoritate contractantă are obligația respectării principiului proporționalității statuat în art. 2 alin. (2) lit. e) din Legea nr. 98/2016, înțeles ca asigurare a corelației dintre necesitatea autorității contractante și obiectul contractului de achiziție publică.

Reținând că societățile comerciale autoare a contestațiilor se referă în principal la cerințele autorității contractante de a achiziționa produse cu anumite caracteristici tehnice, iar susținerile acestora nu conduc la concluzia că cerințele sunt restrictive, Curtea stabilește că nu poate obliga autoritatea contractantă la eliminarea condițiilor criticate. În sens contrar s-ar limita dreptul autorității de a contracta produse cu caracteristicile de mai sus, care să corespundă întocmai necesităților sale obiective,

drept prevăzut la art. 155 și art. 156 din lege, prin acceptarea de produse cu alte caracteristici (și care nu îndeplinesc aceste cerințe referitoare la performanțele produselor), existând riscul de a nu asigura o intervenție rapidă, eficientă de dezinfecție. Nu există o prevedere legală care să oblige autoritățile să accepte produse care nu corespund necesităților acestora.

(...) Cu privire la excluderea din compoziția unor dezinfectanți a aldehydelor, clorului, iodului și fenolilor, Curtea constată că deși aceste substanțe nu mai sunt excluse prin Ordinul 1082/731/2016, nimic nu împiedică autoritatea contractantă să le excludă în continuare motivat, având în vedere efectul lor toxic, activitatea virulicidă slabă sau nulă.

Necesitatea sau oportunitatea achiziționării de produse de o anumită performanță, precum și caracteristicile impuse pentru acestea, sunt stabilite de fiecare autoritate contractantă în parte, în funcție de necesitățile obiective și prioritățile comunicate de compartimentele autorității contractante.

Curtea consideră ca autoritatea contractantă a ținut seama de scopul legislației privind achizițiile publice, anume acela 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 nediscriminatoriu.

Raportat la dispozițiile legale mai sus enunțate, Curtea determină că, prin cerințele impuse nu s-a restricționat participarea la procedură.

La stabilirea în documentația de atribuire a anumitor cerințe tehnice pentru ofertanți, autoritatea contractantă s-a limitat doar la cele absolut necesare în vederea îndeplinirii obiectului contractului în cauză, nu a îngăduit participarea la procedură a operatorilor economici. Oricum, potrivit art. 22 din Normele tehnice din 19 august 2016 privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private: Criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor sunt următoarele: a) spectrul de activitate adaptat obiectivelor fixate;

Așadar autoritatea contractantă a arătat, în mod clar, că dorește produse performante, care să poată fi folosite și în sectoarele cu risc maxim de infecții nosocomiale și alte infecții grave, iar caracteristicile tehnice ale produselor cerute prin documentația de atribuire respectă întocmai aceste prevederi legale.

Autoritatea este competentă să introducă cerințe tehnice și a fost preocupată ca exigențele astfel instituite să fie îndeajuns de rezonabile încât să nu antreneze o restrângere excesivă a exercițiului dreptului operatorilor economici de a concura la câștigarea contractului.

Separat de dispozițiile legale amintite, care trebuie avute în vedere de autoritățile contractante, ținând seama de normele legale în vigoare, Curtea stabilește că cerințele solicitate nu sunt disproportionale».

2. În ceea ce privește critica referitoare la modalitatea de comparare a prețurilor, contestatoarea arată că dorește ca aceasta să fie făcută în funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m², cantitate specificată în Avizul BIO.

În justificare, aceasta arată că potrivit Anexei 4 Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat, din Ordinul nr. 961 din 19.08.2016 - Ordin 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, pentru produsele care se aplică prin pulverizare este necesară respectarea indicației: „*) În cazul în care dezinfectantul se aplică prin pulverizare se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m² sau un mc la timpii recomandați". 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.

Consiliul reține că solicitarea unor pulverizatoare de maximum un litru produs lichid gata de utilizare nu vatămă cu nimic pe operatorii economici. Autoritatea nu este interesată ca operatorii să vină cu produse de concentrații mai mari decât cele necesare, situație care ar face utilă schimbarea metodei de comparație a prețurilor, respectiv cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m², deoarece într-o astfel de situație există riscul producerii unor accidente, în situația în care s-ar aplica mai multe pulverizări. Astfel, este evident că personalul va aplica produsul pe suprafețe până la curățarea acestora, și nu pe număr de pulverizări, fiind greu de crezut că personalul ambulanței dispune de timpul necesar, precum și de pregătirea teoretică pentru a aprecia suprafața în metri pătrați sau centimetri pătrați pentru a ști cât dezinfectant să pulverizeze.

De altfel, o astfel de metodă este chiar absurdă, existând suprafețele mai mici de 1 m², de exemplu suprafața unei noptiere, scaun, clanță, mâner, a unui termometru, stetoscop, tensiometru sau defibrilator, situație în care personalul ar trebui să aplice o jumătate de pulverizare sau chiar un sfert, operațiune imposibil de executat, sau să supradozeze produsul. Este evident că nevoia autorității contractante este în sensul aprecierii cantitative, în condițiile respectării caietului de sarcini, respectiv produs dezinfectant rapid pentru suprafețe și aparatură medicală cu aplicare prin pulverizare, ambalat în flacoane de maximum 1 litru, gata de utilizare, pentru a respecta criteriile de utilizare și păstrare corectă a produselor antiseptice prevăzute la art. 20 din Normele tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, aprobate prin Ordinul nr. 961/2016:

- a) un produs se utilizează numai în scopul pentru care a fost avizat;
- b) se respectă întocmai indicațiile de utilizare de pe eticheta produsului;
- c) se respectă întocmai concentrația și timpul de contact precizate în avizul produsului;(...)
- g) este interzisă transvazarea în alt flacon;
- k) se recomandă alegerea produselor care se utilizează ca atare și nu necesită diluție; (...)
- l) sunt de preferat produsele condiționate în flacoane cu cantitate mică”.

Prin urmare, Consiliul reține că nu există niciun interes al autorității contractante în a achiziționa pentru acest lot, produse mai concentrate, astfel încât să fie necesară schimbarea metodei de comparație, comparația cantitativă, în condițiile respectării caietului de sarcini, fiind singura în măsură să conducă la un rezultat al procedurii relevant.

3. În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de eliminare a normele SR EN 14561, SR EN 14562 și SR EN 14563, pe motiv că sunt specifice dezinfecției instrumentarului prin imersie și nu dezinfecției suprafețelor, Consiliul reține că autoritatea contractantă este de acord cu eliminarea acestor norme și introducerea în locul acestora a normelor SR EN 13697, SR EN 13624 și SR EN 14348, specifice pentru dezinfecția suprafețelor.

În consecință, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de SC ... SRL în contradictoriu ... și va obliga autoritatea contractantă să publice în SEAP înlocuirea cerinței ca produsul să prezinte spectru de acțiune bactericidă - EN 14561, fungicidă - EN 14562 și micobactericidă - SR EN 14563, cu cerința ca produsul să prezinte spectru de acțiune bactericidă - SR EN 13697, fungicidă - SR EN 13624 și micobactericidă SR EN 14348.

Măsurile de remedire dispuse vor fi duse la îndeplinire în termen de 15 zile de la comunicare.

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

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

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

CONSILIUL DECIDE:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul admite, în parte, contestația formulată de SC ... SRL în contradictoriu ... și obligă autoritatea contractantă să publice în SEAP înlocuirea cerinței ca produsul să prezinte spectru de acțiune bactericidă - EN 14561, fungicidă - EN 14562 și micobactericidă - SR EN 14563, cu cerința ca produsul să prezinte spectru de acțiune bactericidă - SR EN 13697, fungicidă - SR EN 13624 și micobactericidă - SR EN 14348.

Măsurile de remedire dispuse vor fi duse la îndeplinire în termen de 15 zile de la comunicare.

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

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

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

Redactată în 4 exemplare, conține 11 (unsprezece) pagini.