



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

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

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) 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. 1874/02.10.2020, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 43100/05.10.2020, depusă de SRL, cu sediul în, județul, reprezentată legal de director, având CUI RO, număr de înregistrare în Registrul Comerțului, privind procedura simplificată, online, organizată de, cu sediul în, județul, în calitate de autoritate contractantă, pentru atribuirea contractului de dezinfectanți, lotul 5, cod CPV 33631600-8 - Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), contestatoarea a solicitat suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică prin licitație deschisă până la soluționarea contestației pentru lotul 5 și adoptarea de remedieri privind documentația de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru lotul 5.

Cererea de suspendare a fost respinsă, ca nefondată, prin încheierea nr.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul SRL critică documentația de atribuire pentru lotul 5, solicitând cele precizate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea consideră că prevederile documentației de atribuire, a cărei refacere o solicită, 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.

Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

Analizând specificațiile tehnice pentru lotul 5 - Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală aplicată prin nebulizare, contestatoarea a constatat următoarele:

1. Cu privire la cerința *Produsul să fie compatibil cu aparatul de aerosoli Aerospet Compact 250*, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia, deoarece consideră că se restrânge în mod nejustificat concurența, fiind invocate prevederile art. 155 alin. (6) și cele ale art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

Limitarea ofertării doar la dezinfectanții utilizabili cu nebulizatorul solicitat, respectiv Aerospet Compact 250, favorizează în mod evident producătorii și încalcă o serie de norme imperative din Legea nr. 98/2016 privind achizițiile publice.

Specificațiile tehnice trebuie să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici.

Deși obiectul procedurii îl constituie dezinfectantul, în realitate acesta este un accesoriu al achiziției, achiziționarea produselor fiind condiționată de compatibilitatea cu aparatul Aerospet Compact 250, și nu invers cum este normal.

Pe cale de consecință, contestatoarea solicită ca ofertantul să poată pune la dispoziția autorității contractante în regim de comodat aparate de nebulizare compatibile cu produsul oferat care îndeplinește toate cerințele caietului de sarcini, precum și menționarea numărului de aparate de nebulizare necesare autorității contractante.

Avându-se în vedere aspectele prezentate, contestatoarea solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Prin adresa nr., Consiliul a solicitat autorității contractante punctul de vedere referitor la contestație și copia dosarului achiziției.

Prin adresa nr. 271/07.10.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 43680/08.10.2020, autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere cu privire la contestația depusă de SRL.

Prin punctul de vedere transmis, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulate de societatea SRL ca neîntemeiată și nefondată, aducând argumente în acest sens.

Potrivit anunțului de participare, pentru lotul 5, autoritatea contractantă dorește încheierea unui contract de furnizare produse pentru *dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală aplicată*

prin nebulizare, cu următoarele specificații tehnice: dezinfectant pentru aeromicrofloră, suprafețe și dispozitive medicale pe cale aeriană. Produsul să conțină acid peracetic, peroxid de hidrogen, să nu conțină aldehide, să aibă efect bactericid, fungicid, virucid, tuberculocid și sporicid. Produsul să fie compatibil cu aparatul de aerosoli Aerosept Compact 250 și să fie difuzat în particule de maxim 0,3 microni. Să fie compatibil cu inox, material cromat și nichel, covor PVC, plastic, gresie, faianță, să fie biodegradabil, în acord cu cerințele mediului. Forma de prezentare recipient de 1 sau 2 litri.

Specificațiile tehnice anterior menționate au fost stabilite inclusiv prin raportare la aparatura medicală pe care o are în patrimoniu, astfel cum rezultă din cuprinsul înscrisurilor atașate punctului de vedere.

În aceste condiții, potrivit fișei tehnice a aparatului de aerosoli Aerosept Compact 250, pentru utilizarea optimă a acestuia trebuie folosite soluții ce conțin acid peracetic și peroxid de hidrogen, fără a se menționa procente/concentrația respectivelor substanțe.

Astfel, susține că se află în situația derogatorie stipulată în mod expres de prevederile art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, apreciază că, prin mențiunile aferente caietului de sarcini, nu s-a îngăduit dreptul potențialilor ofertanți de a se înscrie/de a participa la licitație, cu atât mai mult cu cât nu s-a solicitat un anumit tip de produs, ci s-a menționat faptul că respectivul dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală aplicată prin nebulizare trebuie să îndeplinească anumite caracteristici generale pentru a putea fi utilizat în condiții optime.

Totodată, potrivit anunțului de participare, potențialii ofertanți aveau posibilitatea de a solicita clarificări autorității contractante în termen de 6 zile de la data publicării.

De asemenea, autoritatea contractantă apreciază că nu poate fi obligată de contestatoare să primească în regim de comodat anumite aparate de nebulizare compatibile cu produsul oferat întrucât, pe de o parte, acest lucru este în neconcordanță cu prevederile Legii nr. 98/2016 și s-ar crea o situație discriminatorie față de alți potențiali ofertanți care nu ar avea posibilitatea de a pune la dispoziție aparatele pentru care comercializează anumite tipuri de dezinfectanți, iar pe de altă parte, autoritatea contractantă deține în patrimoniu aparate de dezinfecție a aeromicroflorei de tip Aerosept Compact 250 ce îndeplinesc cerințele standard de utilizare.

Față de toate aceste considerente, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației formulate de societatea SRL ca neîntemeiată și nefondată.

Prin adresa nr. 1911/08.10.2020, înregistrată la Consiliu cu nr. 43733/08.10.2020, ... SRL a transmis întâmpinare la punctul de vedere formulat de autoritatea contractantă, reiterând argumentele prezentate în cuprinsul contestației.

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

În vederea atribuirii contractului de dezinfectanți, lotul 5, cod CPV 33631600-8 - Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), ..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura simplificată, online, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. SCN1076062/01.10.2020. Din informațiile anunțului de participare simplificat amintit, s-a reținut că valoarea estimată a contractului de furnizare este de 65.750,00, fără TVA, respectiv 12.000,00 lei pentru lotul 5 contestat, criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 13.10.2020, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de documentația de atribuire, ... SRL a depus contestația în analiză, solicitând suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziție publică prin licitație deschisă până la soluționarea prezentei contestații pentru lotul 5 și adoptarea de remedieri privind documentația de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru lotul 5.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 480 lei, conform art. 611 alin. (1) și (22) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 206557369/1 eliberată de CEC BANK SA, Sucursala, la data de 05.10.2020.

Cererea de suspendare a fost respinsă, ca nefondată, prin încheierea nr.

Trecând la soluționarea fondului cauzei, Consiliul constată că sunt aduse critici cerinței din caietul de sarcini impuse pentru lotul 5 – dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală aplicată prin nebulizare, respectiv produsul să fie compatibil cu aparatul de aerosoli AEROSEPT COMPACT 250.

Contrar susținerilor contestatoarei, câtă vreme achizitoarea are deja în dotare echipamentele de nebulizare menționate, nu poate fi considerată fondată solicitarea de eliminare a cerinței în discuție.

Potrivit dispozițiilor art. 3 alin. (1) lit. rr) din Legea nr. 98/2016, *specificații tehnice reprezintă cerințe, prescripții, caracteristici de natură tehnică ce permit fiecărui produs, serviciu sau lucrare să fie descris, în mod obiectiv, într-o manieră corespunzătoare îndeplinirii necesității autorității contractante.*

Nu se poate susține că cerința de compatibilitate a dezinfectantului cu echipamentul de nebulizare este restrictivă, câtă vreme doar în acest fel este acoperită necesitatea achizitoarei.

Referitor la aplicarea dispozițiilor art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016 potrivit căroră *Cu excepția cazului în care acest lucru este justificat de obiectul contractului, specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, care ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea*

anumitor operatori economici sau produse, se reține că achizițtoarea nu a indicat un dezinfectant de la un anumit producător, însă a impus compatibilitatea cu echipamentul propriu.

Astfel fiind, se constată a fi nefondată solicitarea de obligare a autorității contractante la eliminarea cerinței mai sus amintite.

Pe de altă parte, se observă că, în finalul contestației, ... SRL a solicitat să poată pune la dispoziția autorității contractante aparate de nebulizare compatibile cu produsul oferat care îndeplinesc toate cerințele caietului de sarcini, precum și menționarea numărului de aparate de nebulizare necesare.

În punctul său de vedere, achizițtoarea a susținut că nu poate fi obligată să primească în regim de comodat aparate de nebulizare compatibile cu produsul oferat întrucât, pe de o parte, acest lucru este în neconcordanță cu prevederile Legii nr. 98/2016 și s-ar crea o situație discriminatorie față de alți potențiali ofertanți care nu ar avea posibilitatea de a pune la dispoziție aparatele pentru care comercializează anumite tipuri de dezinfectanți, iar pe de altă parte, autoritatea contractantă deține în patrimoniu aparate de dezinfecție a aeromicroflorei de tip Aerosept Compact 250 ce îndeplinesc cerințele standard de utilizare. Or, această susținere nu poate fi reținută, având în vedere că scopul organizării procedurii este de a achiziționa dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală aplicată prin nebulizare, neprezentând relevanță pentru ea dacă nebulizarea se realizează prin aparatul propriu sau prin aparatul contestatoarei, fără costuri suplimentare.

Achizițtoarea și-a definit scopul organizării procedurii, respectiv cel de achiziționare a dezinfectantului de nivel înalt, scop care poate fi atins și prin soluția propusă de contestatoare. Autoritatea contractantă trebuie să urmărească necesitatea sa de achiziționare a unui anumit dezinfectant, cu anumite specificații tehnice, și să accepte variantele care îi permit efectuarea achiziției.

În considerarea celor prezentate, Consiliul va admite contestația formulată de SRL și va obliga autoritatea contractantă să completeze caietul de sarcini pentru lotul 5, în sensul acceptării punerii la dispoziție de către operatorii economici, cu titlu gratuit, a aparatelor de nebulizare compatibile cu produsul oferat care îndeplinesc toate cerințele caietului de sarcini, precum și menționarea numărului de aparate de nebulizare necesare.

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 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, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația depusă de SRL, în contradictoriu cu, și obligă autoritatea contractantă să completeze caietul de sarcini pentru lotul 5, în sensul acceptării punerii la dispoziție de către operatorii economici, cu titlu gratuit, a aparatelor de nebulizare compatibile cu produsul ofetat care îndeplinește toate cerințele caietului de sarcini, precum și menționarea numărului de aparate de nebulizare.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

Redactată în 4 exemplare, conține 6 pagini.