

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: ...

I. Prin contestația nr. 2609/10.11.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 58838/10.11.2021, înaintată de SC ...SRL, cu sediul în ..., reprezentată convențional de ... – Cabinet de avocat, cu sediul în ..., formulată împotriva documentației de atribuire, elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Furnizare dezinfectanți, teste rapide pentru detecția antigenului SARS-CoV-2” – lotul 1 „Dezinfectant pentru mâini” și lotul 2 „Dezinfectant aerogen”, s-a solicitat:

- *modificarea caietului de sarcini aferent loturilor 1 și 2, conform criticilor din cuprinsul contestației.*

- *obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de soluționarea contestației (onorariu de avocat în sumă de 2.200 lei), conform art. 26 alin. (9) din Legea nr. 10/2016.*

II. Prin contestația nr. 2696/19.11.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 60494/18.11.2021, înaintată de SC ...SRL, cu sediul în ..., reprezentată convențional de – Cabinet de avocat, cu sediul în ..., formulată împotriva adresei nr. X/44007/17.11.2021, de modificare a caietului de sarcini, emisă de ..., cu sediul în Iași, str. Dr. Vicol nr. 10, județul Iași, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect „Furnizare dezinfectanți, teste rapide pentru detecția antigenului SARS-CoV-2” – lotul 1 „Dezinfectant pentru mâini” și lotul 2 „Dezinfectant aerogen”, s-a solicitat:

- *în principal, anularea adresei nr. X/44007 din 17.11.2021 și a tuturor actelor subsecvente;*

- *în subsidiar, obligarea autorității contractante la stabilirea unei noi date limită de depunere a ofertelor, după soluționarea contestației, atât pe excepție, cât și pe criticile de fond privind conținutul adresei;*

- obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de atribuire de la etapa publicării documentației de atribuire

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată (onorariu de avocat în sumă de 2.200 lei), conform art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016.

Prin Încheierea nr., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire până la soluționarea fondului contestației, pe care l-a admis, dispunând suspendarea procedurii de atribuire pentru loturile 1 și 2.

Contestațiile vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 17 din Legea nr. 101/2016.

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 contestațiile de față, prin care SC ...SRL critică o serie de cerințe ale caietului de sarcini, parte a documentației de atribuire, precum și adresa de modificare a caietului de sarcini, înregistrată la autoritatea contractantă cu nr. X/44007 din 17.11.2021, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

I. Prin contestația nr. 2609/10.11.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 58838/10.11.2021, SC ...SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire a lotului 1 „Dezinfectant pentru mâini” și lotului 2 „Dezinfectant aerogen”, critică o serie de cerințe cuprinse în caietul de sarcini, parte a documentației de atribuire.

1. Critici comune loturilor 1 și 2:

1.1. Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la stabilirea spectrului de activitate și a testărilor doveditoare ale eficacității dezinfectanților solicitați conform standardelor europene aplicabile ariei de activitate medicală.

Aceasta învederează că autoritatea își propune să achiziționeze produse de cea mai bună calitate, capabile să asigure protecția impusă de existența pandemiei COVID 19 și să respecte prevederile normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private (pe care însă le indică greșit ca fiind încă normate prin OMS nr. 961/2016).

Această abordare înseamnă:

- adoptarea specificațiilor tehnice de spectru de activitate și de dovedire a efectelor antimicrobiene la situația unităților sanitare;

- impunerea cerințelor de documentare aferente produselor dezinfectante destinate sferei medicale (aviz emis de C.N.P.B., existența indicației de utilizare în unitățile sanitare);

- organizarea procedurii de achiziție prin raportare la prevederile normative speciale pentru zona medicală (OMS nr. 1082/2016, OMS nr. 1761/2021).

1.2. De asemenea, petenta solicită obligarea autorității contractante la eliminarea referirilor la prevederile OMS nr. 961/2016 (abrogat prin OMS nr. 1761/2021) și la adaptarea caietului de sarcini la prevederile OMS nr. 1761/2021.

În continuare, contestatoarea face referiri la aspectele reglementate prin OMS nr. 1761/2021, neavute în vedere la elaborarea caietului de sarcini:

2. Critici specifice fiecărui lot:

2.1 LOTUL 1 - DEZINFECTANT PENTRU MÂINI

2.1.1 Solicită obligarea autorității contractante la stabilirea spectrului de activitate și a testărilor doveditoare ale eficacității antimicrobiene conform prevederilor ANEXEI nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 (având în vedere că această normă juridică națională este mai strictă decât standardul general EN 14885:2018 pe acest segment al definirii spectrului de activitate): *Dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare.*

Indicații: dezinfecția igienică a mâinilor

Substanțe active: să fie în conformitate cu Regulamentul delegat (UE) nr. 1.062/2014 al Comisiei din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanțelor active existente, conținute de produsele biocide, menționat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului, corespunzătoare tipului de produs avizat

Activitate antimicrobiană și standarde

Spectrul de activitate conform EN 14885:2015

Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min, reducere Ig. () pentru produs de frecare $\geq 5,0$

(...) EN 1500 (2,2), timp de contact între 1 min. și 5 min.

Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere Ig. (), pentru produs de frecare $\geq 4,0$

Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact între 0,5 și 1 min., reducere Ig. $\geq$ Micobactericidă/Tuberculocidă (2/1): SR EN 14348

2.1.2 Solicită obligarea autorității contractante la stabilirea modului de efectuare a analizei comparative a ofertelor.

Contestatoarea propune, având în vedere și interesul utilizării eficiente a banului public, formularea „Analiza comparativă va avea în vedere prețul unei cantități de produs necesară unei dezinfecții igienice a mâinilor acoperind spectrul solicitat în maximum (...)”.

În acest mod, eficacitatea produsului este pusă în legătură directă cu cantitatea de produs utilizabilă pentru realizarea obiectivului propus, iar nu cu prețul unui litru de produs.

În susținere, autoarea contestației indică decizia CNSC nr. 2357/C5/2594/25.10.2021 (pag. 8-9).

2.2 LOTUL 2 - DEZINFECTANT AEROMICROFLORĂ

Modul de redactare al specificațiilor tehnice indică copierea fără discernământ a unui/unor prospecte ale unor produse dezinfectante considerate ca fiind potrivite scopului achiziției, dar care servesc unui scop publicitar: *Dezinfectantul pentru aer este un produs complet biodegradabil și nu este dăunător pentru om, animale și natură. Bacteriile, microorganismele și fungii sunt îndepărtate eficient și rapid. După ce a fost nebulizat printr-un nebulizator spațiul poate fi utilizat din nou după cel mult 60 minute. Prin capacitatea deosebită de degradabilitate, după dezinfectare rămâne doar aer curat, fără germeni.*

Trebuie să fie un dezinfectant compatibil pentru toate domeniile ce oferă o siguranță igienică deosebit de mare, ex.: spațiile de tratament medical și stomatologice, saloane de internare, stațiile pentru sterilizare, echipamente medicale, laboratoare și farmacii, sectoare alimentare și alte sectoare nemedicale.

2.2.1 Petenta solicită obligarea autorității contractante la redefinirea obiectului achiziției.

Procedurile de curățare, dezinfecție și sterilizare a unităților sanitare nu prevăd DEZINFECȚIA AERULUI și/sau DEZINFECȚIA AEROMICROFLOREI.

Potrivit art. 9 din ANEXA nr. 1 a OMS nr. 1761/2021:

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

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

În raport de suportul de dezinfectat, așa cum se arată și în caietul de sarcini:

Pentru dezinfecția aeromicroflorei și a suprafețelor prin nebulizare rezultă că solicitarea de achiziție are în vedere „dezinfecția suprafețelor prin nebulizare” (adica printr-un proces automat de difuzare a dezinfectantului).

Ca urmare:

- titulatura corectă a achiziției ar trebui să fie DEZINFECTANT PENTRU DEZINFECȚIA SUPRAFEȚELOR PRIN NEBULIZARE;

- definirea dezinfectantului ca fiind un dezinfectant aerogen (dacă se dorește neapărat menținerea ei) trebuie precizată ca referindu-se la

calea de difuzare a dezinfectantului (pe cale aeriană), iar nu în sensul academic („care este produs prin intermediul aerului”);

- trebuie eliminată sintagma: *Pentru dezinfecția prin pulverizare sunt necesari 15-20 ml / m² de substanță, întrucât DEZINFECȚIA SUPRAFEȚELOR PRIN PULVERIZARE este o dezinfecție a suprafețelor realizată fără mijloace mecanice (cu altă reglementare de eficacitate a dezinfectantului).*

2.2.2 Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la înlocuirea/precizarea actualelor specificații de spectru (confuze):

Dezinfectant aerogen tuberculocid, virucid, bactericid;

Trebuie să aibă efect bactericid, micobactericid, fungicide, sporicid și virucid și la stabilirea modului de dovedire a eficacității antimicrobiene;

cu cele decurgând din:

- nivelul dezinfecției dorite (care, în raport de standardul de calitate impus de autoritatea contractantă) trebuie să fie dezinfecție de nivel înalt;

- aplicarea prevederilor art. 156 (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016.

La nivelul UE, eficacitatea dezinfectantului utilizat pentru dezinfecția încăperilor pe cale aeriană se realizează conform metodologiei prevăzute de standardul EN 17272 (*„Chemical disinfectants and antiseptics. Methods of airborne room disinfection by automated process. Determination of bactericidal, mycobactericidal, sporicidal, fungicidal, yeasticidal, virucidal and phagocidal activities”*).

Iar potrivit definiției legale a standardului EN (art. 1 lit. n) ANEXA nr. 1 la OMS nr. 1761/2021), „n) standarde EN - normă/ansamblu de norme care reglementează calitatea, caracteristicile, forma unui produs. Acestea sunt consemnate într-un document agreat la nivel european”.

Astfel, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la precizarea, respectiv stabilirea:

a) nivelului de dezinfecție dorit (care, în opinia sa, este cel de nivel înalt),

b) spectrului de activitate (care trebuie să fie corespunzător nivelului de dezinfecție - adică eficacitate completă, astfel cum este indicată pentru dezinfecția suprafețelor critice în ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016:

- Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact $\leq$ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau $\leq$ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere Ig. $\geq$ 5,0

- Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. $\geq$ 4,0 pentru activitate bactericidă

- Fungicidă Ig. mai mare sau egal cu 3

- Levuricidă: EN13624 (*Candida albicans*) (2,1), timp de contact $\leq$ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau

personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe),
reducere Ig. $\geq 4,0$

- Fungicidă: EN 13624 (*Candida albicans* + *Aspergillus brasiliensis*) (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere Ig. $\geq 4,0$

- Micobactericidă EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min.,
reducere Ig. $\geq 4,0$

- Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact ≤ 5 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min. (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere Ig. $\geq 4,0$

- Sporicidă: EN 13704 reducerea log $\geq 3,0$;

c) modului de dovedire a eficacității dezinfectantului, privită în cuplu cu dispozitivul de difuzare automată (nebulizator, în speță) - și se impune indicarea metodologiei de testare prevăzută de EN 17272.

2.2.3 De asemenea, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la precizarea specificației tehnice:

- să nu fie coroziv, toxic, iritant - în sensul că se referă la starea post-difuzare a dezinfectantului (căci numai după acționarea automată a dispozitivului de difuzare, dezinfectantul intră în contact cu mediul înconjurător și numai așa poate produce efectele nedorite de „corozivitate, toxicitate, iritare”.

2.2.4 Petenta critică specificația tehnică - să prezinte marcaj CE și solicită eliminarea cerinței.

Marcajul (de conformitate) CE se aplică, în materia dezinfectanților, doar la cele clasificate dispozitivele medicale.

Potrivit art. 30 din REGULAMENTUL (CE) nr. 765/2008 AL PARLAMENTULUI EUROPEAN SI AL CONSILIULUI DIN 9 IULIE 2008 (de stabilire a cerințelor de acreditare și de supraveghere a pieței în ceea ce privește comercializarea produselor) - *Marcajul CE, prezentat în anexa II, se aplică doar pe produsele pentru care legislația comunitară de armonizare specifică prevede aplicarea marcajului și nu se aplica pe niciun alt produs.*

Autoritatea contractantă solicită ca produsul să fie un produs biocid (a se vedea referirile din partea introductivă a caietului de sarcini), în timp ce REGULAMENTUL (CE) nr. 528/2012 (privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide) nu prevede aplicarea marcajului CE pe niciun produs biocid. REGULAMENTUL (UE) nr. 745/2017 (privind dispozitivele medicale), la art. 20 (1) prevede „(1) *Dispozitivele, altele decât cele fabricate la comandă sau cele care fac obiectul unei investigații, considerate a fi în conformitate cu cerințele prezentului regulament, poartă marcajul de conformitate CE, astfel cum este prezentat în anexa V*”.

Autoritatea contractantă a transmis punctul de vedere nr. X/43481 din 17.11.2021, înregistrat la Consiliu cu nr. 60250/17.11.2021, prin care a răspuns punctual criticilor petentei, astfel:

1. Referitor la solicitarea de *obligare a autorității contractante la stabilirea spectrului de activitate și a testărilor doveditoare ale eficacității dezinfectanților solicitați conform standardelor europene aplicabile ariei de activitate medicală.*

1.2 Răspunsul autorității contractante a fost următorul:

Urmare contestației, autoritatea contractantă a dispus măsuri de remediere în sensul adăugării în documentația de atribuire a normelor prevăzute în OMJ nr. 1082/2016, respectiv nr. 1761/2021.

Scopul de a achiziționa produse de cea mai bună calitate este necesar a fi analizat conform contextului în care a fost expus în caietul de sarcini, respectiv *„Derularea unei Proceduri în vederea încheierii unui contract de furnizare în această perioadă prezintă mai multe avantaje, respectiv:*

- *Economii ca urmare a faptului că pentru cantitatea mare de produse se pot obține prețuri mai mici.*

- *Transparență și integritate prin derularea unor proceduri de achiziție prin Sistemul Electronic al Achizițiilor Publice, prin publicitatea oferită de acesta;*

- *Achiziționarea unor produse cu caracteristici superioare așa cum sunt acestea cerute în prezentul caiet de sarcini și în anexele și documentele aferente acestuia.”*

Beneficiul anticipat de autoritatea contractantă se referă la faptul că, fiind o cantitate mare de produs, i se oferă posibilitatea operatorului economic să oferteze produse de calitate, la un preț care se poate încadra în valoarea estimată a achiziției.

Cu privire la citarea în mod eronat a OMS nr. 961/2016, act normativ aprobat, autoritatea contractantă precizează că a adoptat măsuri de remediere a erorii materiale din conținutul caietului de sarcini, respectiv paragraful 1 de la punctul 2.1.1 și paragraful 1 de la punctul 2.1.2 *„Conform art. 1 din OMS nr. 961/2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, dezinfecția este procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusiv tegumente, utilizându-se agenți fizici și/sau chimici)”* va avea următorul conținut: *„Conform art. 1 din OMS nr. 1761/2021 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, dezinfecția este procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusiv tegumente), utilizându-se agenți fizici și/sau chimici”.*

Aceasta subliniază că în noul act normativ definiția dezinfecției a fost preluată fidel din actul normativ abrogat, respectiv OMS nr.

961/2016, astfel nefiind influențat sensul prevederilor din caietul de sarcini. Consideră că prevederea stipulată în caietul de sarcini nu poate induce în eroare un ofertant cu privire la depunerea sau nedepunerea unei oferte.

În susținere, autoritatea arată că până la data formulării punctului său de vedere, au fost înscrși 7 operatori economici pentru Lotul 1 Dezinfectant pentru mâini și 3 operatori economici pentru Lotul 2 Dezinfectant aerogen (pentru dezinfecția prin nebulizare).

2. Referitor la solicitarea petentei de obligare a autorității contractante la eliminarea referirilor la prevederile OMS nr. 961/2016 (abrogat prin OMS nr. 1761/2021) și la adaptarea caietului de sarcini la prevederile OMS nr. 1761/2021.

2.1 Răspuns: - autoritatea contractantă a luat măsuri de remediere cu privire la acest aspect.

3. Referitor la solicitarea petentei de obligare a autorității contractante la stabilirea spectrului de activitate și a testărilor doveditoare ale eficacității antimicrobiene conform prevederilor Anexei nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 (având în vedere că aceasta normă juridică națională este mai strictă decât standardul general EN 14885:2018 pe acest segment al definirii spectrului de activitate): Dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare Indicații: dezinfecția igienică a mâinilor (...)

3.1 Răspunsul autorității contractante:

Urmare contestației, autoritatea contractantă a dispus măsuri de remediere, fiind modificat/completat caietul de sarcini pentru Lot 1 - Dezinfectant de mâini, care în urma măsurilor dispuse are următorul conținut: „2.1.1 Lot 1 - Dezinfectant de mâini

Conform art. 1, anexa 1 din OMS 1761/2021 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfecție efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate pentru dezinfecția mâinilor în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de sterilizare și controlul eficienței acestuia, dezinfecția este procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusiv tegumente), utilizându-se agenți fizici și/sau chimici.

Produsele biocide utilizate pentru dezinfecție (tip de produs 1) sunt produse care conțin substanțe active definite în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 (emis de Parlamentul European și al Consiliu în 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide) și plasate pe piață cu respectarea prevederilor art. 6 din Hotărârea Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, cu modificările și completările ulterioare. Produsul trebuie :

- să fie avizat de Ministerul Sănătății, iar din aviz să rezulte destinația substanței ca biocid pentru igiena și dezinfecția mâinilor;
- să fie prezent în Registrul de biocide aprobat de Ministerul Sănătății;
- să prezinte declarație de conformitate;
- să se încadreze în grupa principală I, tip de produs 1, conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind plasarea pe piață a produselor biocide, cu modificările și completările ulterioare;
- să fie specific domeniului de utilizare: antiseptic pentru dezinfecția igienică a mâinilor;
- să aibă Fișa de securitate a produsului, din care să rezulte fazele de risc și toxicitatea scăzută față de tegument;
- să conțină substanțe emoliente pentru protecția tegumentelor;
- să fie prevăzut cu pompă dozatoare;
- să aibă acțiune și împotriva COVID19;
- să aibă instrucțiuni de folosire și păstrare clare, în limba română sau însoțite de traducerea autorizată în limba română;
- termenul de valabilitate al produsului va fi de minim 1 an de la data livrării;

Activitate antimicrobiană și standarde Spectrul de activitate conform EN 14885:2015

- Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere Ig, pentru produs de spălare $\geq 3,0$, pentru produs de frecare $\geq 5,0$ EN 1499 sau EN 1500 (2,2), timp de contact între 1 min. și 5 min.
- Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere Ig. pentru produs de spălare $\geq 2,0$, pentru produs de frecare $\geq 4,0$
- Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact între 0,5 și 1 min., reducere Ig. $\geq 4,0$
- Micobactericidă/Tuberculocidă (2/1): SR EN 14348
- Să prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului."

4. Referitor la solicitarea contestatoarei de obligare a autorității contractante la stabilirea modului de efectuare a analizei comparative a ofertelor. (...)

4.1 Răspunsul autorității este următorul:

În caietul de sarcini contestat nu există sintagma „condiționare produs - recipienti de maximum 1000 ml, cu pompă de dozare”, în descrierea produsului dezinfectant pentru mâini.

Penitenciarul Iași are în vedere achiziția de dezinfectant pentru mâini care va fi distribuit personalului unității și persoanelor private de libertate custodiate, prin dispensere montate atât în cadrul sectorului de deținere, pe secțiile de deținere, cât și în pavilionul administrativ. Având în vedere acest considerent, opinează că este un nonsens să solicite

achiziționarea dezinfectantului de mâini în recipiente de maxim 1000 ml cu pompă. S-a solicitat, însă, ca recipientul să fie prevăzut cu pompă dozatoare pentru a fi manipulat cu ușurință, evitându-se contaminarea produsului și eventualele pierderi de produs la transvazarea acestuia în dispenserele amplasate în locul de deținere (nu se va prelinge, nu va curge pe lângă recipient). Eficacitatea produsului este pusă în legătură directă cu cantitatea de produs utilizabilă pentru realizarea obiectivului propus, iar nu cu prețul unui litru de produs.

Penitenciarul Iași mai precizează că nu achiziționează dezinfectant de mâini pentru cadrele medicale (acesta este distribuit prin Penitenciarul Spital la care este arondat). Dezinfectantul de mâini pe care intenționează să îl achiziționeze va fi introdus în dispensere la care au acces personalului unității și persoanelor private de libertate custodiate, fără a exista vreo reglementare la nivelul Administrației Naționale a Penitenciarelor cu privire la modalitatea sau periodicitatea dezinfectării mâinilor. Aceștia își pot dezinfecta mâinile ori de câte ori consideră că este necesar fără a li se îngreui această posibilitate.

Totodată, autoritatea contractantă învederează că, din istoricul dosarelor înregistrate la CNSC, contestatoare fiind SC ...SRL, reiese că acesta din urmă nu a mai criticat documente care să aparțină unei autorități contractante constituită ca penitenciar. Concluzia sa este că, afirmația „*într-o situație identică, CNSC a apreciat propunerea contestatarului ca fiind corespunzătoare cu interesul și necesitatea autorității contractante*”, nu poate fi reținută, deoarece situația identică este dată și de profilul/scopul instituției a cărui act a fost contestat.

Achiziția de dezinfectanți este realizată strict în contextul epidemiologic COVID 19. Dezinfectanții utilizați la cabinetele medicale din structura organizatorică a Penitenciarului Iași sunt asigurați de o unitate Penitenciar Spital la care este arondată.

5. Aspecte contestate:

- LOTUL 2 - Dezinfectant aeromicrofloră

Modul de redactare al specificațiilor tehnice indică copierea fără discernământ a unui/unor prospecte ale unor produse dezinfectante considerate de redactor ca fiind potrivite scopului achiziției, dar care servesc unui scop publicitar: Dezinfectantul pentru aer este un produs complet biodegradabil și nu este dăunător pentru om, animale și natură. Bacteriile, microorganismele și fungii sunt îndepărtate eficient și rapid. După ce a fost nebulizat printr-un nebulizator spațiul poate fi utilizat din nou după cel mult 60 minute. Prin capacitatea deosebită de degradabilitate, după dezinfectare rămâne doar aer curat, fără germeni. Trebuie să fie un dezinfectant compatibil pentru toate domeniile ce oferă o siguranță igienică deosebit de mare, ex.: spațiile de tratament medical și stomatologice, saloane de internare, stațiile pentru sterilizare, echipamente medicale, laboratoare și farmacii, sectoare alimentare și alte sectoare nemedicale.

5.2 Răspunsul autorității contractante este următorul:

Caietul de sarcini se adresează tuturor operatorilor economici care comercializează categoria de produse care fac obiectul procedurii, neexistând restricții privind deținerea anumitor competențe profesionale sau a calității de producător. Plecând de la premisa că unii operatori economici pot fi doar comercianți, prin această descriere s-a dorit o înțelegere cât mai exactă cu privire la produse.

Totodată, aceasta precizează că modul de redactare al specificațiilor tehnice ar fi putut face obiectul unei solicitări de clarificare, în sensul semnalării unor eventuale neajunsuri de redactare și remedierii acestora în timp util.

6. Referitor la solicitarea contestatoarei de „obligare a autorității contractante la redefinirea obiectului achiziției (...).

Ca urmare,

- *titulatura corectă a achiziției ar trebui să fie DEZINFECTANT PENTRU DEZINFECȚIA SUPRAFEȚELOR PRIN NEBULIZARE*; - *definirea dezinfectantului ca fiind un dezinfectant aerogen (dacă se dorește neapărat menținerea ei) trebuie precizată ca referindu-se la calea de difuzare a dezinfectantului (pe cale aeriană) iar nu în sensul academic („care este produs prin intermediul aerului”); - trebuie eliminată sintagma*

„Pentru dezinfecția prin pulverizare sunt necesari 15-20 ml/m² de substanță, întrucât DEZINFECȚIA SUPRAFEȚELOR PRIN PULVERIZARE este o dezinfecție a suprafețelor realizată fără mijloace mecanice (cu altă reglementare de eficacitate a dezinfectantului).”

6.2 Răspunsul autorității contractante este acela că, urmare contestației, a dispus măsuri de remediere în sensul modificării denumirii lotului 2 din „Dezinfectant aeromicrofloră” în „Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția suprafețelor critice și dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare”.

7. Referitor la solicitarea contestatoarei de „obligare a autorității contractante la înlocuirea/precizarea actualelor specificații de spectru (confuze); (...)

7.2 Autoritatea contractantă arată că a dispus măsuri de remediere în sensul modificării/completării specificațiilor tehnice din caietul de sarcini pentru lotul 2, astfel:

„Conform art. 1, anexa 1 din OMS 1761/2021 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfecție efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate pentru dezinfecția mâinilor în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de sterilizare și controlul eficienței acestuia, dezinfecția este procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusiv tegumente), utilizându-se agenți fizici și/sau chimici.

Produsele biocide utilizate pentru dezinfectie (tip de produs 2) sunt produse care conțin substanțe active definite în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 (emis de Parlamentul European și al Consiliu în 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide) și plasate pe piață cu respectarea prevederilor art. 6 din Hotărârea Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, cu modificările și completările ulterioare.

Trebuie să fie un dezinfectant compatibil pentru toate domeniile ce oferă o siguranță igienică deosebit de mare, ex.: spațiile de tratament medicale și stomatologice, saloane de internare, stațiile pentru sterilizare, echipamente medicale, laboratoare și farmacii, sectoare alimentare și alte sectoare nemedicale.

Pentru dezinfectia suprafețelor critice și dezinfectia terminală a aerului prin nebulizare este folosit aparatul nebulizator conceput pentru a nebuliza particule cu dimensiuni mai mici de 0.3 pm. Produsul trebuie:

- să fie avizat de Ministerul Sănătății pentru domeniul de utilizare solicitat;
- să prezinte declarație de conformitate;
- să se regăsească în Registrul național al produselor biocide;
- să nu fie coroziv, toxic, iritant;
- să aibă acțiune și împotriva COVID19;
- să aibă instrucțiuni de folosire și păstrare clare, în limba română sau însoțite de traducerea autorizată în limba română;
- să fie însoțit de recomandările producătorului cu privire la eficacitate și utilizare;
- produsul să aibă o compoziție stabilă (să nu fie influențat de lumină sau căldură);
- termenul de valabilitate al produsului va fi de minim 2 ani de la data livrării;

Activitate antimicrobiană și standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

- Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact $\geq 5,0$
- Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min., reducere Ig. $\geq 4,0$ pentru activitate bactericidă
- Fungicidă Ig mai mare sau egal cu 3
- Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) (2,1), timp de contact $\geq 4,0$
- Fungicidă: EN 13624 (*Candida albicans* + *Aspergillus brasiliensis*) (2,1), timp de contact $\geq 4,0$
- Micobactericidă EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. $\geq 4,0$
- Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact $\geq 4,0$
- Sporucidă: EN 13704 reducerea log $\geq 3,0$ (conform Ordinului ministrului sănătății nr. 1761/2021, cu modificările ulterioare)

- Să poată fi utilizat pe orice categorie de material (covor pvc tip tarkett, inox, plastic etc.)
- Soluția de lucru să nu fie corozivă
- Să fie eficient în prezența substanțelor interferențe, materie organică
- Să fie cu toxicitate redusă în soluția gata de utilizare
- Soluția de lucru să nu prezinte acțiune iritantă asupra pielii, căilor respiratorii, mucoasei oculare și bucale, să nu necesite utilizarea în încăperi cu ventilație specială Ambalare: Recipient 1 sau 5 litri produs gata preparat”.

Autoritatea contractantă precizează că se are în vedere achiziția unui dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția suprafețelor critice și dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare, deoarece din cauza supraaglomerării locului de deținere există un risc crescut de răspândire a virusului Sars-Cov 2 la o mare populație carcerală, într-un interval scurt de timp. Dezinfectantul va fi folosit pentru dezinfecția spațiilor folosite la comun de către angajații unității și persoanele private de libertate.

8. Referitor la solicitarea contestatoarei privind *„obligarea autorității contractante la precizarea specificației tehnice – să nu fie coroziv, toxic, iritant, în sensul că se referă la starea post-difuzare a dezinfectantului (căci numai după acționarea automată a dispozitivului de difuzare, dezinfectantul intră în contact cu mediul înconjurător și numai așa poate produce efectele nedorite de „corozivitate, toxicitate, iritare”.*

8.2 Autoritatea contractantă a răspuns, astfel:

Prin însăși definirea termenului de coroziv, conform Dicționarului Explicativ al Limbii Română [(Despre substanțe chimice) Care provoacă o coroziune. Agent corosiv = substanță care exercită o acțiune chimică sau electrochimică pe suprafața unui material cu care vine în contact], se poate aprecia calitatea unei substanțe de a fi corozivă după ce a intrat în contact cu o suprafață. Astfel, nu consideră a fi necesară specificația *„se referă la starea post-difuzare a dezinfectantului”.*

9. Referitor la solicitarea petentei *„de eliminare a specificației tehnice - să prezinte marcaj CE.(...)”*

9.2 Cu privire la această solicitare, pentru dezinfectanții solicitați la lotul 1 și lotul 2, autoritatea contractantă învederează că a luat măsuri de remediere în sensul modificării specificației *„marcajului CE”* cu sintagma *„declarație de conformitate”.*

Urmare punctului de vedere al autorității contractante, contestatoarea a transmis adresa nr. 2713/18.11.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 60552/19.11.2021, prin care precizează că a formulat o nouă contestație cu privire la măsurile de remediere publicate în SEAP la data de 17.11.2021, astfel încât prin aceste concluzii scrise se referă doar la aspectele menținute de autoritatea contractantă, astfel:

- Cu privire la punctele 1.1. și 1.2. din contestație:

Autoritatea contractantă își declară acordul de a alinia documentația de atribuire la prevederile actelor normative naționale cu privire la zona medicală (OMS nr. 1082/2016, OMS nr. 1761/2021).

În opinia petentei, este o poziție deplin justificată, avându-se în vedere că autoritatea are în structura sa 2 cabinete medicale - câte un cabinet medical pentru fiecare pavilion de deținere, o cameră de infirmerie, o cameră de izolare respiratorie și un cabinet stomatologic; de asemenea, specificul problematicei pe care o ridică instituția în sine (în ce privește asigurarea sănătății publice la cel mai înalt nivel de protecție pentru populația sa) impune necesitatea situării achiziției de dezinfectanți pe palier medical.

Totuși, autoritatea contractantă nu face nicio declarație de recunoaștere a aplicabilității - implicit, de utilizare - normelor tehnice agreate la nivel european, existente în sfera dezinfectanților (aspect care rezultă din modul în care a întocmit noua versiune a caietului de sarcini pentru loturile 1 și 2).

Fiind adoptate normele privitoare la sectorul medical, iar solicitarea autorității contractante este de achiziție dezinfectanți clasificați produse biocide, atunci trebuie respectate prevederile din ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1082/2016: *„Lista standardelor din România aplicabile în unitățile sanitare în domeniul curățării, dezinfecției este prevăzută în standardul SR EN 14885 din 2015, cu completările și modificările ulterioare”*.

Așadar, petenta își menține cererea de obligare autorității contractante la întocmirea caietului de sarcini prin raportare la standardul european obligatoriu EN 14885:2018 (dispozițiile privind aria medicală), la prevederile OMS nr. 1082/2016 și ale OMS nr. 1761/2016 - îndeosebi în ce privește spectrul de activitate al dezinfectanților, standardele de testare, tulpinile de testare, timpii de contact.

- Cu privire la punctul 2.1.2 din contestație, petenta subliniază că autoritatea contractantă refuză să stabilească modul de analiză comparativă a ofertelor, fără o motivare pertinentă.

- În ceea ce privește punctul 2.2.1 din contestație:

Petenta învederează că, în pofida textelor legale avansate prin contestație, autoritatea contractantă nu a renunțat la sintagma *„dezinfecția aerului”*. De asemenea, în reformularea caietului de sarcini lot 2, s-a menținut stilului publicitar al unor enunțuri:

„Trebuie să fie un dezinfectant compatibil pentru toate domeniile ce oferă o siguranță igienică deosebit de mare, ex.: spațiile de tratament medicale și stomatologice, saloane de internare, stațiile pentru sterilizare, echipamente medicale, laboratoare și farmacii, sectoare alimentare și alte sectoare nemedicale.

Pentru dezinfecția suprafețelor critice și dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare este folosit aparatul nebulizator conceput pentru a nebuliza particule cu dimensiuni mai mici de 0.3 pm”.

- Referitor la punctul 2.2.2. din contestație, petenta apreciază că autoritatea contractantă nu înțelege caracterul obligatoriu al normelor tehnice adoptate la nivel european. Standardizarea are tocmai rolul de a ușura munca de concepere a documentației de atribuire, autoritatea contractantă având doar sarcina definirii corecte a necesităților sale, urmând apoi prevederile standardului aplicabil.

- Cu privire la punctul 2.2.3. din contestație, petenta arată că autoritatea contractantă a refuzat să facă precizarea *specificației tehnice* – *nu fie coroziv, toxic, iritant*, în sensul că se referă la starea post-difuzare a dezinfectantului.

Or, un dezinfectant în stare concentrată poate fi „coroziv, toxic, iritant”, dar soluția de lucru provenind din diluarea produsului concentrat poate să nu aibă aceleași riscuri de utilizare.

Întrucât dezinfecția propriu-zisă se face cu soluția de lucru (iar nu cu produsul concentrat), autoritatea contractantă trebuie să se asigure că aceasta nu este „corozivă, toxică, iritantă”) - de unde necesitatea unei clare definiri a câmpului de aplicare a interdicției (nu se referă decât la produsul în stare post-difuzare).

- Referitor la punctul 2.2.4. din contestație, petenta învederează că autoritatea contractantă a fost de acord să elimine cerința marcajului CE, dar introduce altă cerință, în opinia sa, la fel de neîntemeiată.

II. Prin cea de a doua contestație nr. 2696/18.11.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 60494/18.11.2021, înaintată de SC ...SRL, în calitate de operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire a lotului 1 „Dezinfectant pentru mâini” și lotului 2 „Dezinfectant aerogen”, reclamă adresa nr. X/44007 din 17.11.2021, prin care autoritatea contractantă a dispus o serie de măsuri de remediere cu privire la cerințele caietului de sarcini aferent celor două loturi contestate.

1. În fapt, petenta arată că, potrivit anunțului de participare nr. CN 1036490/03.11.2021, IV.2.2) *Termen limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare este 18.11.2021 15:00*

Prin adresa nr. X/44007 din 17.11.2021, caietul de sarcini (aferent loturilor 1 și 2) a fost modificat la data de 17.11.2021, astfel că petenta apreciază că sunt încălcate prevederile imperative ale art. 55 alin. (1) HG nr. 395/2016.

Așadar, apreciază că se impune anularea actului modificador publicat cu numai o zi lucrătoare înainte de data limită de depunere a ofertelor.

În subsidiar, aceasta consideră că se impune stabilirea unei noi date limită pentru depunerea ofertelor, astfel încât să fie în măsură să răspundă adecvat modificărilor caietului de sarcini ce vor fi dispuse de Consiliu.

2. Critici privind adresa de modificare a caietului de sarcini:

2.1. REFERITOR LA LOTUL 1

2.1.1. Petenta solicită obligarea autorității contractante la precizarea tehnicii de utilizare a dezinfectantului solicitat - prin SPĂLARE sau prin FRECARE.

Fiecare situație comportă o abordare tehnică și juridică relativ diferită, așa cum se vede din:

- textele standardului EN 14885:2018 (pag. 16-17);
- din prevederile Anexei nr. 3 la OMS nr. 1082/2016:

„Dezinfecția igienică a mâinilor prin spălare sau Dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare Indicații: dezinfecția igienică a mâinilor

Substanțe active: să fie în conformitate cu Regulamentul delegat (UE) nr. J.062/2014 al Comisiei din 4 august 2014 privind programul de lucru pentru examinarea sistematică a tuturor substanțelor active existente, conținute de produsele biocide, menționat în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului, corespunzătoare tipului de produs avizat

Activitate antimicrobiană și standarde

Spectrul de activitate conform EN 14885:2015

- *Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min reducție Ig, pentru produs de spălare $\geq 3,0$, pentru produs de frecare $\geq 5,0$ EN 1499 sau EN 1500 (2,2), timp de contact între 1 min. și 5 min.*

- *Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducție Ig. pentru produs de spălare $\geq 2,0$, pentru produs de frecare $\geq 4,0$*

- *Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact între 0,5 și 1 min., reducție Ig. $\geq 4,0$*

- *Micobactericidă/Tuberculocidă (2/1): SR EN 14348.”*

2.1.2. De asemenea, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței: *„să prezinte declarație de conformitate”*

Odată aprobat dezinfectantul pentru punere la dispoziție pe piață (în speță, prin emiterea avizului C.N.P.B.), nu mai este necesară nicio declarație de conformitate a producătorului, întregul dosar tehnic prevăzut de art. 4 al OMS nr. 10/2010 reprezentând ceea ce, în alte sfere de activitate economică, este declarația de conformitate.

2.1.3. Petenta mai solicită obligarea autorității contractante la eliminarea specificației: *„să aibă acțiune și împotriva COVID 19”*

Aceasta arată că, dacă autoritatea contractantă va fi obligată, în urma admiterii punctelor 1.1. și 2.1.1. din prima contestație, să reformuleze specificațiile tehnice ale caietului de sarcini (loturile 1 și 2) în raport de normele tehnice prevăzute de standardele europene aplicabile ariei de activitate medicală (așa cum a cerut în mod generic și apoi la fiecare lot în parte) și de cele juridice aplicabile aceleiași zone de activitate (OMS nr. 1761/2021, OMS nr. 1082/2016), atunci specificația în cauză nu mai are niciun suport.

Făcând mai întâi corecția „împotriva SARS-COV2” (specificația are în vedere virusul, iar nu pandemia), petenta învederează că o testare pentru dovedirea efectului VIRUCID, efectuată conform standardului EN 14476, se face pe tulpinile prevăzute în acest standard (între care nu se numără și SARS-COV2) și certifică eficiența produsului împotriva tuturor virusilor.

Potrivit standardului EN 14885:2018, pag. 27, testarea VIRUCIDĂ prin metodologia standardului specializat EN 14476 se face pe tulpinile următoare:

Table 4 — Medical area - Test conditions and requirements of standard test methods to be used to substantiate claims for virucidal activity of products

EN reference Phase, step	Test organisms	Temperature C*Q	Contact time	Interfering substance	Logarithmic (Ig) reduction
EN 14476	Hygienic handrub and handwash				
2.1	Poliovirus type 1 LSc-2ab (Picornavirus) Adenovirus type S. strain Adenoid 75, ATCC VRS Murine Norovirus. strain S99 Berlin Limited spectrum virucidal activity: Adenovirus, strain Adenoid 75, ATCC VR-5 Murine Norovirus, strain S99 Berlin Virucidal activity against enveloped viruses; Vaccinia virus, strain Ankara (MVA), ATCC VR-1508	20	Between 30 s and 2 min	bovine albumin 0,3 g/l bovine albumin 3,0 g/l + sheep erythrocytes 3 ml/l	24,0

Aceste tulpini au fost alese pentru reprezentativitatea lor pentru specia în discuție, astfel încât efectele testării pe aceste tulpini privesc și toți ceilalți virusi; standardul EN 14885:2018, pag. 5 justifică astfel alegerea tulpinilor de testare: *The CEN standards relate to only a limited range of microbial species. These have been chosen as representative species taking into account their relative resistance and their relevance to practical use the handling properties and the microbiological safety have also been considered in choosing the test organisms.*

Și numai prin testarea conform metodologiei standardelor specializate stabilite prin EN 14885:2018 se poate recunoaște unui produs proprietățile dezinfectante pretinse în interiorul UE; (pag. 15): 4.3.1 General: *In order to make a claim that a product has disinfectant properties, suitable for use in the medical area, the product shall be tested in accordance with and shall conform to the relevant European Standards as given in Table 1 as specified for the particular type of product and its spectrum of activity (e.g. bactericidal, fungicidal etc.).*

2.1.4. Petenta arată că urmează să se pronunțe asupra spectrului de activitate, standardelor de testare, tulpinilor de testare și timpilor de contact doar după ce autoritatea contractantă va face precizarea solicitată la punctul 2.1.1. de mai sus.

2.1.5. Contestatoarea învederează că nici în noua variantă a caietului de sarcini lot 1, autoritatea contractantă nu arată cum se vor

compara ofertele, astfel că solicită obligarea acesteia la stabilirea modului de efectuare a analizei comparative a ofertelor.

2.2. REFERITOR LA LOTUL 2

2.2.1. Petenta solicită eliminarea specificațiilor nou introduse:

- „să prezinte declarație de conformitate”; și
- „să aibă acțiune și împotriva COVID 19”.

2.2.2. În ceea ce privește spectrul de activitate, standardele de testare, tulpinile de testare și timpii de contact - specificații menționate în caietul de sarcini lot 2, petenta arată că standardul general EN 14885:2018 (nu ediția 2015) nu are nicio prevedere referitoare la dezinfectia suprafețelor PE CALEA AERULUI (adică cu mijloace automatizate precum nebulizatorul solicitat de autoritate); standardul EN 14885:2018 se referă la tehnicile de aplicare a dezinfectantului pentru suprafețe în termenii CU sau FĂRĂ ACȚIUNE MECANICĂ (pag. 16 și pag. 18-19 standard).

ANEXA nr. 1 la OMS nr. 1761/2021 ia act de această situație și la art. 16 se precizează:

„art. 16 (1) Metodele de aplicare a dezinfectanților pe suprafețe, respectiv dispozitivele medicale sunt următoarele:

- a) ștergerea;*
- b) pulverizarea;*
- c) imersia;*
- d) nebulizarea.”*

Fiind recunoscută, inclusiv pe plan juridic, existența de sine stătătoare a dezinfecției suprafețelor prin NEBULIZARE - ceea ce dorește și autoritatea contractantă, trimiterea la prevederile standardului general EN 14885:2018 (nu la ediția 2015) este lipsită de suport factic și legal.

Astfel, spectrul de activitate, dovedirea eficacității dezinfectantului pentru suprafețe, acționat automat (prin nebulizare), tulpinile de testare și timpii de contact ai dezinfectantului trebuie să se stabilească în raport de standardul european capabil a furniza asemenea certificări - care în prezent este standardul EN 17272 (*„Chemical disinfectants and antiseptics. Methods of airborne room disinfection by automated process. Determination of bactericidal, mycobactericidal, sporicidal, fungicidal, yeasticidal, virucidal and phagocidal activities”*) sau echivalent - așa cum prevede art. 156 (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016.

2.2.3. Contestatoarea mai solicită și obligarea autorității contractante la stabilirea modului de analiză comparativă a ofertelor (lipsește din caietul de sarcini lot 2).

Prin punctul său de vedere nr. X/44545 din 24.11.2021, înregistrat la Consiliu cu nr. 61705/24.11.2021, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, având în vedere următoarele argumente:

1. În considerarea solicitării contestatorului de anulare a măsurilor de remediere adoptate și publicate în SEAP în data de 17.11.2021, raportat la prevederile art. 55 alin. (1) din Hotărârea nr. 395/2016,

autoritatea contractantă consideră că aceasta este nefondată, deoarece, în baza prevederilor art. 55 alin. (2) din același act normativ, a prelungit termenul de depunere a ofertelor cu 15 zile.

Prin postarea în SEAP a măsurilor de remediere dispuse, autoritatea contractantă a informat toți potențialii ofertanți cu privire la măsurile adoptate, prelungind termenul de depunere a ofertelor cu o perioadă egală cu perioada inițială de depunere a ofertelor, respectiv 15 zile.

Autoritatea contractantă apreciază că prin această măsură:

- se asigură condițiile de manifestare a concurenței reale pentru ca orice operator economic, indiferent de naționalitate, să poată participa la procedura de atribuire și să aibă șansa de a deveni contractant.

- este garantat, în favoarea oricărui potențial ofertant, un nivel de publicitate adecvat, care să permită exercitarea concurenței în materia comercializării de produse biocide, precum și controlul imparțialității procedurii de atribuire.

Totodată, aceasta arată că, în data de 19.11.2021, a solicitat CNSC suspendarea procedurii de atribuire, în conformitate cu prevederile art. 22 din Legea nr. 101/2016, apreciind că aceasta poate fi dispusă doar de către CNSC, prin încheiere. În opinia sa, dacă nu ar fi prelungit termenul de depunere a ofertelor, CNSC ar fi fost în imposibilitatea pronunțării unei eventuale hotărâri de suspendare.

În continuare, autoritatea contractantă răspunde punctual criticilor privind adresa de modificare a caietului de sarcini, astfel:

2.1. REFERITOR LA LOTUL 1

2.1.1. Petenta a solicitat *obligarea autorității contractante la precizarea tehnicii de utilizare a dezinfectantului solicitat - prin SPĂLARE sau prin FRECARE.*

2.1.1. Răspunsul autorității contractante:

Prin însăși denumirea lotului, respectiv „*dezinfectant hidroalcoolic gel pentru dezinfectare mâini cu conținut de 65-85% etanol*” reiese că se dorește achiziționarea unui dezinfectant de mâini prin frecare. Dacă ar fi avut în vedere achiziția unui dezinfectant de mâini prin spălare, s-ar fi folosit denumirea „*dezinfectant gel pentru spălarea mâinilor*”.

Autoritatea consideră că acest aspect ar fi putut face obiectul unei solicitări de clarificare. Având în vedere că de la data demarării procedurii de achiziție, respectiv 03.11.2021 și până în prezent contestatorul nu a depus nicio solicitare de clarificare cu privire la conținutul caietului de sarcini contestat, consideră că acesta a acționat cu încălcarea prevederilor art. 14 din Codul civil. De altfel, se arată că niciun alt ofertant / potențial ofertant nu a solicitat clarificări în acest sens.

În opinia sa, prin această conduită, contestatorul se află în situația prevăzută de art. 15 din Codul Civil, respectiv „*Abuzul de drept - Niciun*

drept nu poate fi exercitat în scopul de a vătăma sau păgubi pe altul ori într-un mod excesiv și nerezonabil, contrar bunei-credințe”.

2.1.2. Petenta a solicitat *obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței: „să prezinte declarație de conformitate”*

2.1.2. Răspunsul autorității contractante:

Prin Hotărârea nr. 617 din 23 iulie 2014 art. 13 lit. f¹) *„punerea la dispoziție pe piață a produselor biocide care nu respectă conținutul declarației depuse în vederea avizării/autorizării în condițiile stabilite prin ordin comun al ministrului sănătății, al ministrului mediului, apelor și pădurilor și al președintelui Autorității Naționale Sanitare Veterinare și pentru Siguranța Alimentelor”*, legiuitorul stabilește că această faptă constituie contravenție. Astfel, prin solicitarea de a prezenta în cadrul ofertei Declarația de conformitate, document preexistent solicitării de avizare a produsului de către CNPB, autoritatea contractantă ia toate măsurile pentru a se asigura că produsul oferat este același cu produsul avizat de CNPB.

Astfel, își menține solicitarea de prezentare a certificatului de conformitate.

2.1.3. Petenta solicită *obligarea autorității contractante la eliminarea specificației: „să aibă acțiune și împotriva COVID 19”*

2.1.3. Răspunsul autorității contractante:

O unitate de penitenciare nu achiziționează dezinfectant pentru mâini, acesta fiind asigurat prin Penitenciarele-Spital la care este arondată. În contextul epidemiologie generat de virusul SARS CoV-2, Penitenciarul Iași a fost nevoit să asigure achiziția dezinfectantului și pentru alte necesități (utilizarea de către personalul angajat și deținuții custodiați). Compartimentele specializate care au solicitat produsul consideră că cerința contestată este o condiție esențială care satisface necesitate.

Referitor la punctele 2.1.4. și 2.1.5. din contestație, autoritatea contractantă precizează următoarele:

2.1.4. și 2.1.5. Așa cum a fost indicat în documentația de atribuire, criteriul de atribuire este prețul cel mai scăzut. Acest aspect nu a fost modificat prin Măsurile de remediere dispuse de autoritatea contractantă, fapt subliniat și în cuprinsul punctului de vedere formulat cu privire la contestația nr. 2610/10.11.2021.

Potrivit dispozițiilor art. 138 alin. (1) din HG nr. 395/2016, *în cazul în care criteriul utilizat este „prețul cel mai scăzut”, clasamentul ofertelor se stabilește prin ordonarea crescătoare a prețurilor respective, oferta câștigătoare fiind cea de pe primul loc, respectiv cea cu prețul cel mai scăzut*. Fiind atât de clar stabilit de către legiuitor, procesul de *„comparare”* a ofertelor având ca și criteriu de atribuire *„prețul cel mai scăzut”*, autoritatea contractantă nu a considerat necesar explicitarea acestui procedeu în documentația de atribuire.

2.2. REFERITOR LA LOTUL 2

2.2.1. Petenta a solicitat *eliminarea specificațiilor nou introduse:*

- „*să prezinte declarație de conformitate*”; și

• „*să aibă acțiune și împotriva COVID 19*”.

2.2.1. Răspunsul autorității contractante a fost în sensul că își menține solicitarea de prezentare a certificatului de conformitate. Consideră că certificatul CE/declarația de conformitate îi va oferi mai multe informații în vederea evaluării corecte a produselor oferite.

Compartimentele specializate care au solicitat produsul consideră că cerința contestată (să aibă acțiune și împotriva COVID 19) este o condiție esențială, care satisface necesitatea.

2.2.2. În ceea ce privește critica referitoare la *spectrul de activitate, standardele de testare, tulpinile de testare și timpii de contact - specificații menționate în caietul de sarcini lot 2 (...)*

2.2.2. Răspunsul autorității contractante:

Prin măsurile de remediere nu a făcut o simplă trimitere la Standardul EN 14885/2015, ci a consemnat și cerințele pe care trebuie să le îndeplinească produsul oferit (a se vedea punctul 2.1.2 Lot 2, paragraful „*Activitate antimicrobiană și standarde*” din Măsurile de remediere nr. X/44007 din 17.11.2021). De asemenea, consideră că stabilirea specificațiilor tehnice minime ale unui produs cade în sarcina autorității contractante, operatorii economici participanți la procedură având doar posibilitatea de a solicita clarificări și nu pe aceea de modificare a specificațiilor tehnice pentru aducerea acestora în zona de „*confort*” pentru ofertarea produselor aflate în portofoliu economic.

2.2.3. Petenta a solicitat *obligarea autorității contractante la stabilirea modului de analiză comparativă a ofertelor (lipsește din caietul de sarcini lot 2)*.

2.2.3. Răspunsul autorității contractante este că nu modifică criteriul de atribuire stabilit inițial prin documentația de atribuire, respectiv prețul cel mai scăzut. Consideră că acest criteriu de atribuire este cel corect, raportat la scopul achiziției și la principiul utilizării eficiente a banului public.

Urmare punctului de vedere formulat de autoritatea contractantă, contestatoarea a transmis adresa nr. 2775/26.11.2021, înregistrată la Consiliu cu nr. 62226/26.11.2021, prin care învederează următoarele:

Preliminar, aceasta arată că autoritatea contractantă evită să răspundă la chestiunea esențială a contestației, respectiv dacă a primit vreo ofertă, până la data limită de depunere a ofertelor de 18.11.2021, întemeiată pe prevederile documentației de atribuire. În funcție de rezultatul cercetării acestei situații, sesizarea sa cu cererea de anulare a achiziției ar putea face de prisos orice altă discuție asupra stării achiziției (cu excepția culpei procesuale a autorității contractante).

În continuare, contestatoarea precizează următoarele critici, cu trimitere la numerotarea celor din contestația sa:

1. Autoritatea contractantă recunoaște, prin modul de a se apăra, existența motivului de nulitate a adresei nr. X/44007 din 17.11.2021 și se declară gata să remedieze situația prin admiterea cererii subsidiare, însă, într-un mod lipsit de eficacitate.

În opinia petentei, a fixa un termen despre care autoritatea contractantă știe/ar trebui să știe că este posibil să nu-l poată respecta operatorii economici interesați, vădește din nou serioase erori de apreciere a situației în care se află achiziția în cauză.

De asemenea, contestatoarea consideră că este greșită interpretarea autorității contractante referitor la caracterului voluntar sau forțat al suspendării procedurii de atribuire.

Suspendarea este o măsură temporară, care poate fi dispusă de însăși autoritatea contractantă, tocmai pentru a preveni anularea procedurii de atribuire. Autoritatea contractantă nu poate invoca eventuala inacțiune a C.N.S.C. pentru a efectua ceea ce corespunde interesului său.

Așadar, consideră că stabilirea unui nou termen pentru data limită a depunerii ofertelor, în aceste condiții, reprezintă o altă eroare a autorității contractante.

2.1.1. Denumirea lotului este „*DEZINFECTANT DE MÂINI*”, iar nu „*DEZINFECTANT HIDROALCOOLIC GEL PENTRU DEZINFECTARE MÂINI CU CONȚINUT DE 65-85 % ETANOL*”.

Denumirea „*clarificatoare*” (în opinia autorității contractante) „*DEZINFECTANT GEL*” este prezentă și în așa-zisa „*denumire a lotului*” anterior invocată (în fapt, indicată de utilizare).

Contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă face o altă confuzie între dreptul de a solicita clarificări și obligația de a face acest demers prealabil formulării contestației.

Oricum, autoritatea a precizat că achiziția vizează un produs utilizabil prin frecare, însă, expunerea spectrului de activitate, standardelor de testare, tulpinilor de testare și timpilor de contact prezentă în adresă este eronată.

În adresă se menționează:

Activitate antimicrobiană și standarde

Spectrul de activitate conform EN 14885:2015

- *Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere lg, pentru produs de spălare $\geq 3,0$, pentru produs de frecare $\geq 5,0$*

EN 1 <499 sau EN 1500 (2,2), timp de contact între 1 min. și 5 min.

- *Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere Ig. pentru produs de spălare $\geq 2,0$, pentru produs de frecare $\geq 4,0$*

- *Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact între 0.5 și 1 min., reducere lg. $\geq 4,0$*

- *Micobactericidă/Tuberculocidă (2/1): SR EN 14348*

Petenta învederează că:

- Nu mai este aplicabilă ediția 2015 a standardului EN 14885 (înlocuită cu ediția 2018).

- Configurarea conformă cu standardul EN 14885:2018 este următoarea:

- Efectul BACTERICID-EN 13727 (2.1.), timp de contact între 30 sec. și 1 min, reducere ^{lg. >= 5,0} EN 1500 (2.2), timp de contact între 30 sec. și 1 min.

- Efectul LEVURICID - EN 13624 (Candida albicans) timp de contact între 30 sec. și 1 min, reducere ^{lg. >=4,0}

- Efectul VIRUCID - EN 14476 (2.1), timp de contact între 30 sec. și 2 min, reducere ^{lg. >= 4,0}

- Efectul MICOBACTERICID/TUBERCULOCID - EN 14348 (2.1), timp de contact 60 min. sau 30 min. sau 15 min. sau 5 min, reducere ^{lg. >= 4,0}

2.1.2. și 2.2.1. Petenta subliniază că, deși produsul este definit ca un PRODUS BIOCID, autoritatea contractantă stăruie în necesitatea prezentării de documente precum certificatul CE/declarația de conformitate.

2.1.3. și 2.2.1. Petenta învederează că autoritatea contractantă nu răspunde la explicațiile sale privind inutilitatea tehnico-științifică și legală a impunerii cerinței testării pentru tulpina virusului SARS-COV 2, în dovedirea efectului VIRUCID.

2.1.5. Contestatoarea susține că autoritatea contractantă confundă criteriul de atribuire (prețul cel mai scăzut) cu modalitatea de comparare a ofertelor.

Compararea se face prin utilizarea criteriului de atribuire aplicat la o unitate de măsură. Așadar, autoritatea contractantă trebuie obligată să stabilească care este modul de comparare a ofertelor, așa cum s-a solicitat prin contestație.

În replică, autoritatea contractantă a transmis adresa nr. X/44818 din 03.12.2021, înregistrat la Consiliu cu nr. 62804/03.12.2021, prin care învederează următoarele:

Așa cum a fost indicat în adresa nr. X/43481 din 17.11.2021, până la data de 17.11.2021, s-au înscris 7 operatori economici pentru lotul 1 și 3 operatori economici pentru lotul 2.

Cu privire la suspendarea procedurii, autoritatea contractantă reiterează prevederile secțiunii 4, capitolul III din Legea nr. 101/2016, respectiv art. 22 și art. 23, arătând că a solicitat Consiliului, până la pronunțarea pe fondul cauzei, suspendarea procedurii pentru cele două loturi contestate, însă nu a primit niciun răspuns.

În ceea ce privește utilizarea standardului EN 14885:2015, autoritatea contractantă apreciază că este conformă cu prevederile Ordinului ministrului sănătății și președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1082/731/2016, act normativ în vigoare.

Cu privire la criteriul de atribuire și modalitatea de comparare a ofertelor, autoritatea contractantă precizează că, așa cum a fost prevăzut și în punctele de vedere anterioare, criteriul de atribuire este „prețul cel mai scăzut” (art. 187 alin. 3 lit. c) din Legea nr. 98/2016). Modalitatea de comparare a ofertelor se va face conform prevederilor art. 34 din Hotărârea de Guvern nr. 395/2016. Așa cum reiese din documentația de atribuire, oferta financiară cuprinde prețul/u.m. exprimat în lei, fără TVA. În situația dată, u.m. este exprimată în litri, astfel că vor fi comparate prețurile oferite per litru de produs.

Analizând documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul constată următoarele:

În calitate de autoritate contractantă, ... a inițiat o procedură de atribuire, prin licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru de achiziție publică, pe loturi, având ca obiect „Furnizare dezinfectanți, teste rapide pentru detecția antigenului SARS-CoV-2”, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1036490/03.11.2021, împreună cu documentația de atribuire aferentă.

Valoarea estimată a întregului acord-cadru este cuprinsă între 72.800 și 143.300 lei, fără TVA, iar criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut”.

Împotriva prevederilor documentației de atribuire, SC ...SRL, a formulat contestația ce face obiectul dosarului nr. 2926/2021, prin care solicită modificarea unor cerințe din caietul de sarcini stabilite de autoritatea contractantă pentru lotul 1 – Dezinfectant de mâini și lotul 2 – Dezinfectant aeromicrofloră.

Ca urmare a măsurilor de remediere luate de către autoritatea contractantă, același operator economic, SC ...SRL a formulat a doua contestație care face obiectul dosarului nr. 3003/2021, prin care solicită anularea adresei nr. X/44007/17.11.2021 și obligarea autorității contractante la stabilirea unei noi date limită de depunere a ofertelor.

După depunerea contestațiilor, SC ...SRL a transmis dovada constituirii cauțiunilor pentru cele două contestații, conform art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, actualizată, în cuantum de 1.346,00 lei (dosar 2926/2021), prin consemnarea la CEC Bank a sumei respective, conform recipisei de consemnare nr. 207632204/1 din data de 10.11.2021 și în cuantum de 1.346,00 lei (dosar 3003/2021), prin consemnarea la CEC Bank a sumei respective, conform recipisei de consemnare nr. 207648561/1 din data de 18.11.2021, sumele fiind consemnate la dispoziția Consiliului pentru contestațiile formulate împotriva prevederilor documentației de atribuire aferentă procedurii organizată de

Cauțiunile constituite se vor restitui, la cerere, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânării definitive a hotărârii, în temeiul art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016.

Analizând prima contestație (**Dosar nr.2926/2021**), Consiliul constată că a fost formulată o critică comună cu privire atât la lotul 1, cât și la lotul 2, referitoare la faptul că, în opinia contestatoarei, este necesară obligarea autorității contractante la stabilirea spectrului de activitate și a testărilor doveditoare ale eficacității dezinfecțanților solicitați conform standardelor europene aplicabile ariei de activitate medicală și la eliminarea referirilor la prevederile OMS nr. 961/2016 (abrogat prin OMS nr. 1761/2021) și la adaptarea caietului de sarcini la prevederile OMS nr. 1761/2021.

Consiliul constată că au fost dispuse măsuri de remediere, așa cum susține autoritatea contractantă, informații care au fost publicate în SEAP în data de 15.11.2021 și prin care s-au adus modificări caietului de sarcini cu privire la loturile 1 și 2, prin prezentarea definiției data dezinfecției la art. 1 din Anexa 1 din OMS nr. 1761/2021 și a cerințelor tehnice modificate pentru fiecare dintre cele două loturi, situație față de care criticile au rămas fără obiect.

Lotul 1 – Dezinfecțant pentru mâini.

O primă critică vizează faptul că este necesară obligarea autorității contractante la stabilirea spectrului de activitate și a testărilor doveditoare ale eficacității antimicrobiene conform prevederilor ANEXEI nr. 3 la OMS nr. 1082/2016 „Dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare” având în vedere că acest act normativ este mai strict decât SR EN 14885:2018 pe segmentul definirii spectrului de activitate.

Cu privire la această critică Consiliul constată că autoritatea contractantă a luat măsuri de remediere a conținutului textului din caietul de sarcini fiind următorul:

„2.1.1 Lot 1 – Dezinfecțant de mâini

Conform art. 1, anexa 1 din OMS 1761/2021 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfecție efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate pentru dezinfecția mâinilor în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de sterilizare și controlul eficienței acestuia, dezinfecția este procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusive tegumente), utilizându-se agenți fizici și/sau chimici.

Produsele biocide utilizate pentru dezinfecție (tip de produs 1) sunt produse care conțin substanțe active definite în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 (emis de Parlamentul European și al Consiliului în 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide) și plasate pe piață cu respectarea prevederilor art. 6 din Hotărârea Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor

măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, cu modificările și completările ulterioare.

Produsul trebuie:

- să fie avizat de Ministerului Sănătății, iar din aviz să rezulte destinația substanței ca biocid pentru igiena și dezinfectia mâinilor;
- să fie prezent în Registrul de biocide aprobat de Ministerul Sănătății;
- să prezinte declarație de conformitate;
- să se încadreze în grupa principală I, tip de produs 1, conform Hotărârii Guvernului nr. 617/2014 privind plasarea pe piață a produselor biocide, cu modificările și completările ulterioare;
- să fie specific domeniului de utilizare: antiseptic pentru dezinfectia igienică a mâinilor;
- să aibă Fișa de Securitate a produsului, din care să rezulte fazele de risc și toxicitate scăzută față de tegument;
- Să conțină substanțe emoliente pentru protecția tegumentelor;
- Să fie prevăzut cu pompă dozatoare;
- Să aibă acțiune și împotriva COVID19;
- Să aibă instrucțiuni de folosire și păstrare clare, în limba română sau însoțite de traducere autorizată în limba română;
- Termenul de valabilitate al produsului va fi de minim 1 an de la data livrării;

Activitate antimicrobiană și standarde

Spectrul de activitate conform EN 14885:2015

Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere lg, pentru produs de spălare $\geq 3,0$, pentru produs de frecare $\geq 5,0$

EN 1499 sau EN 1500 (2,2), timp de contact între 1 min. și 5 min.

Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) (2,1), timp de contact între 30 sec. și 1 min., reducere lg. pentru produs de spălare $\geq 2,0$, pentru produs de frecare $\geq 4,0$

Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact între 0,5 și 1 min., reducere lg. $\geq 4,0$

Micobactericidă/Tuberculocidă (2/1): SR EN 14348

-Să prezinte perioada de valabilitate/stabilitate/siguranță în timp împotriva contaminării, din momentul deschiderii recipientului”.

Având în vedere că autoritatea contractantă a luat măsuri de remediere în sensul cerut de către contestatoare, respectiv indicarea spectrului de activitate prevăzut în Anexa 3 la OMS nr. 1082/731/2016 și standardul care stabilește care sunt domeniile în care dezinfectații sunt folosiți și ce țesături sunt necesare în funcție de aceste domenii, criticile aduse acestei cerințe din caietul de sarcini rămân fără obiect. Având în vedere că noul conținut al cerinței criticate a fost publicat în SEAP în data

de 17.11.2021 iar împotriva acestora a fost formulată o nouă contestație de către SC ...SRL eventuale critici aduse acestor măsuri vor fi analizate în soluționarea acesteia.

O altă critică a contestatoarei se referă la modul în care autoritatea contractantă a stabilit evaluarea financiară a ofertelor, apreciind că este necesară efectuarea unei analize comparative a ofertelor, solicitând totodată inserarea următoarei formulări *„Analiza comparativă va avea în vedere prețului unei cantități de produs necesară unei dezinfectii igienice a mâinilor acoperind spectrul solicitat în maximum”*.

În susținerea cererii sale, contestatoarea invocă o Decizia nr. 2357 pronunțată de Consiliu în data de 25.10.2021, pentru un produs pentru dezinfectia mâinilor prin frecare pentru care în caietul de sarcini era prevăzută ca cerință *„condiționare produs – recipienți de maximum 1000 ml, cu pompă de dozare”*.

În analiza criticii, Consiliul are în vedere că potrivit caietului de sarcini din prezenta procedură de atribuire, pentru lotul 1, autoritatea contractantă a solicitat *„Dezinfectant hidroalcoolic gel pentru dezinfectare mâini cu conținut de 65-85% etanol. Produsele vor fi însoțite de: factură fiscală, certificat de calitate și declarație de conformitate pentru certificarea calității – conform dispozițiilor legale în vigoare”, iar ca unitate de măsură „litru”*.

Potrivit fișei de date a achiziției, cap. IV.4.2 Modul de prezentare al propunerii financiare, autoritatea contractantă a stabilit astfel:

„Oferta financiară, pe CANTITATEA MAXIMĂ A ACORDULUI CADRU, va fi exprimată cu două zecimale (inclusiv transportul până la sediul autorității contractante), pe fiecare lot în parte, cu prețul unitar/unitate de măsură/produs, fără TVA, în lei – formular F2. Evaluarea ofertelor se va realiza prin compararea propunerilor financiare determinate prin înmulțirea prețului unitar (care va sta la baza încheierii contractului) cu cantitatea contractului. OFERTA CÂȘTIGĂTOARE VA FI OFERTA CU PREȚUL CEL MAI SCĂZUT PE CANTITATE MAXIMĂ PE FIECARE LOT ÎN PARTE (...).”

Având în vedere că autoritatea contractantă a descris în mod clar care sunt cerințele pe care produsul trebuie să le îndeplinească, în speță care sunt actele normative în domeniu pe care trebuie să le respecte produsul ofertat pentru a răspunde necesităților autorității contractante, respectiv scopului pentru care acest produs (Dezinfectant pentru mâini) este achiziționat, cât și unitatea de măsură în care va fi ofertat nu este necesară o analiză comparativă, așa cum solicită contestatoarea.

Argumentul adus în susținerea introducerii unei astfel de prevederi în documentația de atribuire nu este unul fondat de vreme ce speța în care a fost emisă decizia invocată ca jurisprudență nu este identică cu speța din prezenta cauză, cerințele din caietul de sarcini fiind diferite în cele două proceduri de atribuire, cerința analizată în procedura respectivă fiind *„condiționare produs – recipienți de mximum 1000 ml,*

cu pompă de dozare” iar autoritatea contractantă era unitate spitalicească.

Consiliul va reține în soluționare susținerile autorității contractante potrivit cărora dezinfectantul de mâini pe care intenționează să îl achiziționeze va fi introdus în dispenser la care au acces personalul unității și persoanele private de libertate, fără a exista vreo reglementare la nivelul Administrației Naționale a Penitenciarelor cu privire la modalitatea sau periodicitatea dezinfectării mâinilor, aceștia putându-și dezinfecta mâinile ori de câte ori este necesar, situație în care este suficientă doar înmulțirea prețului oferat cu cantitatea (litri).

Este de precizat că în general dispenserele eliberează la o procedură o cantitate fixă de dezinfectant deci nu este importantă cantitatea necesară pentru dezinfecția mâinilor, din moment ce acesta nu poate fi monitorizată.

Astfel, un utilizator poate aplica 2 apăsări, altul 1, nu se pune problema supradozajului având în vedere că avem în discuție un dezinfectant uzual de mâini. De asemenea, chiar dacă ar fi necesar mai puțin decât eliberează dispenserul, nu are relevanță deoarece se va elibera pentru doza uzuală.

De asemenea, Consiliul mai reține că autoritatea contractantă nu face nicio confuzie între criteriul de atribuire și modalitatea de comparare a ofertelor reglementat de art. 187 alin. (3) lit. c) din Legea nr. 98/2016, ci este vorba despre un alt criteriu de atribuire pe care autoritatea contractantă nu l-a considerat necesar în prezenta procedură, respectiv criteriul de atribuire *„cel mai bun raport calitate-preț”*.

Astfel, în prezenta procedură de atribuire, autoritatea contractantă a stabilit în mod corect, raportat la criteriul de atribuire stabilit *„Prețul cel mai scăzut”*, că evaluarea ofertelor din punct de vedere financiar se va face prin *„înmulțirea prețului unitar (...) cu cantitatea contractului”*, exprimată în litri, conform caietului de sarcini, motiv pentru care criticile vor fi respinse ca nefondate.

Lotul 2 – Dezinfectant aeromicrofloră

SC ...SRL critică modul de redactare a specificațiilor tehnice, afirmând că autoritatea contractantă a copiat prospecte ale unor produse dezinfectante considerate ca fiind potrivite scopului achiziției, dar care servesc unui scop publicitar.

Consiliul constată că, în fapt, nu au fost formulate critici cu privire la specificații care l-ar împiedica să elaboreze oferta iar în cazul în care în prevederea citată sunt informații care nu sunt clare, contestatoarea putea solicita clarificări autorității contractante, demers pe care nu l-a făcut, deși a solicitat clarificări privind alte informații din documentația de atribuire.

De asemenea, Consiliul constată că nu se face dovada vreunei vătămări în sensul definit de art. 2 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 potrivit cărora *„Orice persoană care se consideră vătămată într-un drept*

al său ori într-un interes legitim printr-un act al unei autorități contractante sau prin nesoluționarea în termenul legal a unei cereri poate solicita anularea actului, obligarea autorității contractante la emiterea unui act sau la adoptarea de măsuri de remediere, recunoașterea dreptului pretins sau a interesului legitim, pe cale administrativ-jurisdicțională sau judiciară, potrivit prevederilor prezentei legi”.

Contestatoarea nu indică vătămarea care i se aduce prin existența în documentația de atribuire a prevederilor citate, prin urmare, afirmațiile cu privire la acestea se dovedesc nefondate.

Printr-o altă critică contestatoarea susține că este necesară redenumirea obiectului „achiziției” (lotul 2), având în vedere că suportul de dezinfectat este, potrivit caietului de sarcini, *„Pentru dezinfecția aeromicroflorei și a suprafețelor prin nebulizare rezultă că solicitarea de achiziție are în vedere „dezinfecția suprafețelor prin nebulizare” (adică printr-un proces automat de difuzare a dezinfectantului)”*.

În susținerea acestei solicitări contestatoarea invocă prevederile art. 9 din Anexa nr. 1 a OMS nr. 1761/2021, potrivit cărora:

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

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

Pentru aceste motive consideră că:

- denumirea corectă a achiziției ar trebui să fie Dezinfectant pentru dezinfecția suprafețelor prin nebulizare;

- definirea dezinfectantului ca fiind un dezinfectant aerogen (dacă se dorește neapărat menținerea ei) trebuie precizată ca referindu-se la calea de difuzare a dezinfectantului (pe cale aeriană), iar nu în sensul academic (*„care este produs prin intermediul aerului”*); și că

- trebuie eliminată sintagma: *Pentru dezinfecția prin pulverizare sunt necesari 15-20 ml/m² de substanță, întrucât DEZINFECȚIA SUPRAFEȚELOR PRIN PULVERIZARE este o dezinfecție a suprafețelor realizată fără mijloace mecanice (cu altă reglementare de eficacitate a dezinfectantului).*

Consiliul constată că această critică este rămasă fără obiect având în vedere că autoritatea contractantă a luat măsuri de remediere în sensul solicitat de contestatoare, pe care le-a publicat în SEAP în data de 17.11.2021, ocazie cu care, denumirea „Lot 2 – Dezinfectant aeromicrofloră” a fost înlocuită cu denumirea „Lot 2 – Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția suprafețelor critice și dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare”, așa cum rezultă din adresa nr. X/44007.

Consiliul constată că și în ceea ce privește criticile aduse faptului că autoritatea contractantă ar trebui să stabilească nivelul de dezinfectie (care în opinia sa este de nivel înalt), spectrul de activitate care trebuie să fie indicat pentru dezinfectia suprafețelor critice potrivit Anexei nr. 3 la OMS nr. 1082/2016, acestea au rămas fără obiect ca urmare a măsurilor de remediere dispuse de către autoritatea contractantă și publicate în SEAP în data de 17.11.2021 cu adresa nr. X/44007.

Potrivit acestui document, punctul 2.1.2 din caietul de sarcini a fost modificat în sensul înlocuirii prevederilor publicate inițial în SEAP cu cele din adresa nr. X/44007 publicată în SEAP, cu următorul conținut:

„2.1.2 Lot 2 – Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfectia suprafețelor critice și dezinfectia terminal a aerului prin nebulizare.

Conform art. 1 anexa 1 din OMS 1761/2021 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfectia și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, evaluarea eficacității procedurilor de curățenie și dezinfectie efectuate în cadrul acestora, procedurile recomandate pentru dezinfectia mâinilor în funcție de nivelul de risc, precum și metodele de evaluare a derulării procesului de strilizare și controlul eficienței acestuia, dezinfectia este procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusive tegumente), utilizându-se agenți fizici și/sau chimici.

Produsele biocide utilizate pentru dezinfectie (tip de produs 2) sunt produse care conțin substanțe active definite în Regulamentul (UE) nr. 528/2012 (emis de Parlamentul European și al Consiliului în 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață cu respectarea prevederilor art. 6 din Hotărârea Guvernului nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, cu modificările și completări ulterioare.

Trebuie să fie un dezinfectant compatibil pentru toate domeniile ce oferă o siguranță igienică deosebit de mare, ex: spațiile de tratament medicale și stomatologice, saloane de internare, stațiile pentru sterilizare, echipamente medicale, laboratoare și farmacii, sectoare alimentare și alte sectoare nemedicale.

Pentru dezinfectia suprafețelor critice și dezinfectia terminal a aerului prin nebulizare este folosit aparatul nebulizator conceput pentru a nebuliza particule de dimensiuni mai mici de 0,3 um.

Produsul trebuie:

- să fie avizat de Ministerul Sănătății pentru domeniul de utilizare solicitat;*
- să prezinte declarație de conformitate;*
- să se regăsească în Registrul national al produselor biocide;*
- să nu fie coroziv, toxic, iritant;*
- să aibă acțiune și împotriva COVID19;*

- să aibă instrucțiuni de folosire și păstrare clare, în limba română sau însoțite de traducere autorizată în limba română;
- să fie însoțit de recomandările producătorului cu privire la eficacitate și utilizare;
- produsul să aibă o compoziție stabilă (să nu fie influențat de lumină sau căldură);
- termenul de valabilitate al produsului va fi de minim 2 ani de la data livrării;

Activitate antimicrobiană și standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

- Bactericidă: EN 13727 (2,1), timp de contact $\geq 5,0$
- Bactericidă/Fungicidă: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min, reducere lg. $\geq 4,0$ pentru activitate bactericidă
- Fungicidă lg mai mare sau egal cu 3
- Levuricidă: EN 13624 (*Candida albicans*) (2,1) timp de contact $\geq 4,0$
- Fungicidă: EN 13624 (*Candida albicans* + *Aspergillus brasiliensis*) (2,1), timp de contact $\geq 4,0$
- Mocobactericidă EN 14348 (2,1) timp de contact 60 min., reducere lg. $\geq 4,0$
- Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact $\geq 4,0$
- Sporucidă: EN 13704 reducerea log $\geq 3,0$ (conform Ordinului ministerului sănătății nr. 1761/2021, cu modificările ulterioare)

Să poată fi utilizat pe orice categorie de material (covor pvc tip tarkett, inox, plastic, etc)

- Soluția de lucru să nu fie corozivă
- Să fie cu toxicitate redusă în soluția gata de utilizare
- Soluția de lucru să nu prezinte acțiune iritantă asupra pielii, căilor respiratorii, mucoasei oculare și bucale, să nu necesite utilizarea în încăperi cu ventilație specială.

Ambalare: Recipient 1 sau 5 litri produs gata preparat”.

SC ...SRL critică cerința de la punctul 2.1.2 din caietul de sarcini potrivit căreia produsul trebuie să „nu fie coroziv, toxic, iritant”, apreciind că este necesară precizarea că această cerință se referă la starea post-difuzare a dezinfectantului, întrucât numai după acționarea automată a dispozitivului de difuzare, dezinfectantul intră în contact cu mediul înconjurător și numai așa poate produce efectele nedorite de „corozivitate, toxicitate, iritare”.

Cu privire la această cerință, Consiliul reține ca relevante susținerile autorității contractante prezentate prin punctul de vedere potrivit cărora calitatea substanței de a fi corozivă, toxică, iritativă se apreciază după ce aceasta intră în contact cu o suprafață motiv pentru care nu este necesară precizarea „se referă la starea post-difuzare a dezinfectantului”.

O ultimă critică vizează cerința din caietul de sarcini referitoare la faptul că produsul trebuie „să poarte marcajul CE”.

Consiliul constată că prin adresa nr. X/44007 publicată în SEAP în data de 17.11.2021, autoritatea contractantă a eliminat această cerință împrejurare față de care critica a rămas fără obiect, modificarea intervenită cu privire la cerințele tehnice legate de lotul 2 fiind aduse la cunoștința tuturor operatorilor economici.

Prin contestația ce formează obiectul **Dosarului nr. 3003/2021**, SC ...SRL critică măsurile de remediere dispuse de către autoritatea contractantă prin adresa nr. X/44007 din 17.11.2021 publicată în SEAP în aceeași dată invocând totodată nulitatea acestei adrese având în vedere că prin aceasta s-au adus modificări caietului de sarcini cu doar o zi lucrătoare înainte de data limită de depunere a ofertelor.

Consiliul va respinge ca nefondată critica având în vedere că autoritatea contractantă a comunicat în SEAP faptul că pentru loturile 1 și 2 termenul de depunere a ofertelor a fost prelungit până la data de 03.12.2021, timp suficient pentru elaborarea ofertelor cu respectarea documentației de atribuire cu modificările intervenite prin măsurile de remediere.

Lotul 1 – Dezinfectant de mâini

Contestatoarea critică lipsa informațiilor cu privire la modul de utilizare a dezinfectantului, motiv pentru care consideră că este necesară precizarea utilizării prin spălare sau frecare, arătând totodată că raportarea să se facă la SR EN 14885:2018 și nu cum în mod eronat este indicat în adresa nr. X/44007 din 17.11.2021 la SR EN 14885:2015, ediție care nu mai este aplicabilă.

Din analiza informațiilor din dosarul cauzei, Consiliul constată că, dezinfectantul de la lotul 2 trebuie să fie compatibil pentru toate domeniile ce oferă o siguranță igienică deosebit de mare în spații de tratament medical și stomatologice, saloane de internare, etc, iar dezinfectantul de la lotul 1 este destinat igienei și dezinfecției mâinilor pentru personal și deținuți, dezinfectanți care sunt însă necesari pentru perioada pandemică, în speță prevenirea infectării cu virusul SARS-coV2.

Prin urmare, este necesară impunerea SR EN 14885:2018 având în vedere scopul pentru care a fost organizată prezenta procedură de atribuire, respectiv prevenirea răspândirii virusului SARS-COV2 în spațiile de detenție cât și la personalul propriu.

Menținerea standardului în caietul de sarcini este obligatorie de vreme ce, fiind inclus ca urmare a solicitării de remediere venită din partea contestatoarei, iar indicarea acestuia este conformă cu OMS nr. 1082/731/2016, act normativ care este în vigoare, iar în conținutul acestuia se menționează în Nota Anexei 3 „standarde conform SR EN 14885/2015”, cu precizarea că „Lista standardelor din România aplicabile în unitățile sanitare în domeniul curățării, dezinfecției este prevăzută în standardul **SR EN 14885 din 2015, cu completările și**

modificările ulterioare". Însă, având în vedere că între timp a fost redactată o nouă ediție a standardului se impune înlocuirea prevederii din caietul de sarcini de la lotul 1, „Spectrul de activitate conform EN 14885/2015” cu „SR EN 14885:2018”.

O astfel de măsură este susținută chiar de prevederile OMS nr. 1082/2016 care prevăd în Anexa 3 că *„Lista standardelor din România aplicabile în unitățile sanitare în domeniul curățării, dezinfecției este prevăzută în standardul SR EN 14885 din 2015, cu completările și modificările ulterioare”*

Având în vedere scopul pentru care este inițiată procedura de atribuire, aceste prevederi legale dovedesc faptul că autoritatea contractantă este singura în măsură să-și stabilească propriile necesități, să aprecieze relevanța unei specificații tehnice sau avantajele impunerii anumitor specificații, în speță, având incidență și principiul asumării răspunderii stipulat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016, conform căruia autoritatea contractantă este responsabilă pentru deciziile și acțiunile realizate în procesul de achiziție, orice achiziție care nu ar conduce la satisfacerea în mod deplin a nevoilor sale reprezentând o folosire ineficientă a fondurilor.

Consiliul apreciază că necesitatea sau oportunitatea achiziționării de anumite produse 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), în cazul prezentei proceduri dezinfectantul pentru mâini este destinat personalului propriu și deținuților în contextul pandemic datorat virusului SARS-coV2.

Contestatoarea solicită eliminarea cerinței *„să prezinte declarație de conformitate”* introdusă prin măsurile de remediere având în vedere că odată aprobat dezinfectantul pentru punere la dispoziție pe piață, prin emiterea avizului C.N.P.B., nu mai este necesară nicio declarație de conformitate a producătorului, întregul dosar tehnic prevăzut de art. 4 al OMS nr. 10/2010 reprezintă, în fapt, declarația de conformitate.

Consiliul constată că o astfel de cerință nu produce nicio vătămare contestatoarei, cu atât mai mult cu cât chiar ea susține că deține un astfel de document care îi este necesar în obținerea avizului, motiv pentru care nu se poate reține caracterul restrictiv al cerinței, o dovadă în acest sens fiind și faptul că la acest lot au fost depuse 7 oferte, până la acest moment.

Consiliul constată că SC ...SRL solicită eliminarea cerinței *„- să aibă acțiune și împotriva COVID19”*, arătând că raportat la standardele europene aplicabile ariei de activitate medicală și cele două acte normative în documentația de atribuire (a căror introducere în documentația de atribuire a solicitat-o prin prima contestație) o astfel de cerință nu mai are suport.

În acest sens, arată că o testare pentru dovedirea efectului Virucid efectuată conform standardului EN 14476, se face pe tulpinile prevăzute în acest standard (între care nu se numără și SARS-COV2) și certifică eficiența produsului împotriva tuturor virusurilor, precizând totodată că numai testarea conformă metodologiei standardelor specializate stabilite prin standardul general EN 14885:2018 se poate recunoaște unui produs proprietățile dezinfectante pretinse în interiorul UE.

Prin răspuns la punctul de vedere al autorității contractante, contestatoarea afirmă că nu a primit un răspuns la explicațiile sale privind inutilitatea tehnico-științifică și legală a impunerii cerinței testării de tulpina virusului SARS-COV2 pentru dovedirea efectului virucid.

În analiza criticii, Consiliul reține că autoritatea contractantă a inițiat prezenta procedură de atribuire pentru asigurarea stării de sănătate a personalului și deținuților prin înlăturarea oricărei posibilități de infectare a acestora cu noul virus (SARS-COV2) al cărei obiect îl constituie achiziționarea de Dezinfectanți și teste rapide pentru detecția antigenului SARS-COV2, fiind rezultatul punerii în aplicare a Deciziei directorului general al Administrației Naționale a Penitenciarelor nr. 1021/15.10.2021 privind punerea în aplicare a Planului de măsuri pentru sistemul penitenciar, pentru perioada stării de alertă și a prevenirii răspândirii virusului.

Prin urmare, scopul principal al inițierii acestei proceduri de atribuire este, după cum rezultă din Strategia de contractare și documentația de atribuire, prevenirea îmbolnăvirii personalului propriu și persoanelor încarcerate cu SARS-COV2.

În soluționarea criticilor aduse cerinței a cărei eliminare se solicită, Consiliul constată că ... nu este o instituție de tip medical, iar acest tip de achiziție nu este unul uzual, ci unul ocazionat de declararea pandemiei COVID 19 de către OMS, motiv pentru care a menționat în caietul de sarcini ca produsul să aibă acțiune și împotriva COVID19.

Consiliul constată că autoritatea contractantă a solicitat un produs care să respecte SR EN 14885:2015 (cu modificările și completările din 2018, așa cum s-a dispus) urmărind astfel achiziția unui produs în conformitate cu prevederile legale și cu eficiență inclusiv în combaterea virusului SARS COV 2.

Potrivit acestui standard dezinfectanții sunt testați pentru dovedirea efectului virucid, conform EN 14476, care certifică eficiența produsului testat împotriva tuturor virusurilor, testarea fiind făcută pe tulpini de referință, pe tulpini reprezentative din specia virusurilor, așa cum rezultă și din textul redat de către contestatoare, de la pagina 5 din SR EN 14885:2018, *„Standardele CEN fac referire numai la o arie limitată de specii de specii microbiene. Acestea au fost alese sa specii reprezentative luând în considerare rezistența lor relevantă și relevanța lor la utilizările practice. Proprietățile de manipulare și siguranța*

microbiologică au fost de asemenea luate în considerare în alegerea organismelor de testare”.

Având în vedere acțiunea împotriva virusurilor solicitată expres, este eficient și împotriva SARS-COV2, iar menținerea cerinței ar avea efect restrictiv, operatorii economici testând produsele conform standardului.

Pentru aceste motive, Consiliul apreciază că nu este necesară stabilirea unei cerințe exprese în acest sens, cerința potrivit căreia produsul trebuie „să aibă acțiune și împotriva COVID19” urmează a fi eliminată.

Și prin cea de a doua contestație SC ...SRL critică faptul că prin măsurile de remediere autoritatea contractantă nu arată pentru lotul 1 cum vor fi comparate ofertele motiv pentru care revine cu solicitarea de a se introduce prevederi privind modul de efectuare a analizei comparative a ofertelor.

Consiliul a analizat această critică în prima contestație considerentele avute în vedere vor fi reținute și de această dată, criticile urmând a fi respinse ca nefondate.

Lotul 2 – Dezinfecțant aeromicrofloră (modificată denumirea în Dezinfecțant de nivel înalt pentru dezinfecția suprafețelor critice și dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare)

Contestatoarea critică redefinirea obiectului achiziției pentru lotul 2 afirmând că deși a renunțat la sintagma „dezinfecția aerului” aceasta a fost introdusă în noua denumire sub forma „dezinfecția terminală a aerului”, care în opinia sa este o inovație în materie întrucât sintagma „dezinfecția terminală” este definită legal, în art. 1 lit. p) din OMS nr. 1971/2021, ca fiind „procesul de curățare și dezinfectare a unei încăperi/unui spațiu la eliberarea de către pacient”, fără a arăta care este vătămarea care i-a fost adusă prin noua denumire.

În aceeași manieră contestatoarea revine cu afirmații cu privire la faptul că în caietul de sarcini au fost menținute prevederi care au caracter publicitat, aspecte care au fost analizate cu ocazia soluționării primei contestații când s-a reținut caracterul nefondat al susținerilor.

Consiliul reține că și în cazul lotului 2, contestatoarea solicită eliminarea cerințelor „- să prezinte declarație de conformitate” și „- să aibă acțiune și împotriva COVID 19”, cerințe care au fost soluționate în cadrul lotului 1 urmând a fi reținute aceleași considerente și în cazul acestui lot.

Prin cea de a doua contestație, SC ...SRL arată că SR EN 14885:2018 (și nu 2015) nu are nicio prevedere referitoare la dezinfecția suprafețelor pe calea aerului, prin nebulizare cum a solicitat autoritatea contractantă, ci se referă la tehnici de aplicare a dezinfectantului pentru suprafețe „cu” sau „fără acțiune mecanică”. Prin urmare, spectrul de activitate, dovedirea eficacității dezinfectantului pentru suprafețe acționat automat (prin nebulizare), tulpinile de testare și timpii de

contact ai dezinfectantului trebuie să se stabilească în raport de standardul european capabil a furniza asemenea certificări, respectiv EN 17272 sau echivalent conform art. 156 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 98/2016.

Consiliul constată că, în apărare, autoritatea contractantă susține că prin măsurile de remediere nu a făcut o simplă trimitere la SR EN 14885:2015 ci a consemnat și cerințele pe care trebuie să le îndeplinească produsul, în condițiile în care specificațiile tehnice ale unui produs sunt atributul autorității contractante, operatorii economici având posibilitatea doar de a solicita clarificări și nu modificarea acestor specificații astfel încât să permită acestora ofertarea produselor din portofoliu.

În analiza criticii, Consiliul reține că într-adevăr prin măsurile de remediere nu a fost doar menționat standardul EN 14885:2015 ci au fost indicate, la punctul 2.1.2 lotul 2, cerințele cu privire la spectrul de activitate, textul fiind preluat din OMS nr. 1082/2016.

Așa cum a susținut și autoritatea contractantă prin punctul de vedere, a indicat ca standard aplicabil SR EN 14885:2015 așa cum a fost preluat textul din OMS nr. 1082/2016. Însă, având în vedere noul cadru normativ, respectiv modificarea SR EN 14885:2015 prin apariția SR EN 14885:2018 adoptat de România la 25.04.2019, Consiliul va dispune modificarea cerința din caietul de sarcini în sensul înlocuirii standardului din anul 2015 cu SR EN 14885:2018.

Cu privire la pulverizare și nebulizare, Consiliul va reține în soluționare că SR EN 14885:2015 prevedea la punctul 3.1.8 *„dezinfecția suprafețelor dezinfecția chimică a unei suprafețe solide, excluzând acelea a anumitor instrumente medicale și veterinare ce nu pot fi imersate, prin aplicarea unui produs*

NOTĂ Aplicarea implicită de exemplu circulația, înmuierea, inundarea, imersia, spreierea, ștergerea” iar SR EN 14885:2018 la același punct 3.1.8 conținutul Notei a fost modificat acesta având următorul conținut *„Note 1 to entry: The application includes e.g. circulation, flooding, spraying, **fogging**, wiping etc”*.

În ceea ce privește solicitarea contestatoarei de a se introduce în caietul de sarcini ca spectrul de activitate să se stabilească conform EN 17272 sau echivalent, Consiliul va respinge critica având în vedere că așa cum s-a reținut anterior standardul după care se efectuează testările pentru produsul de la lotul 2 prevede pulverizarea și nebulizarea, făcând astfel inefficientă completarea caietului de sarcini cu încă o cerință, limitând astfel numărul operatorilor economici interesați de procedura de atribuire.

De altfel, Consiliul reține că nu împiedică cu nimic contestatoarea să oferteze un produs care deține și testarea conform EN 17272, cu condiția respectării SR EN 14885:2018.

Contestatoarea consideră că este necesară obligarea autorității contractante la stabilirea modului de analiză comparativă a ofertelor și pentru lotul 2, critică ce va fi respinsă ca nefondată pentru considerentele avute în vedere anterior cu ocazia analizării criticilor din prima contestație cât și cu privire la lotul 1 din prezenta contestație.

Concluzionând, față de cele constatate anterior, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul constată caracterul fondat al contestației cu privire la anumite critici cât și faptul că este necesară modificarea prevederilor documentației de atribuire, motiv pentru care va admite, în parte, contestația formulată de către SC ...SRL în contradictoriu cu

Va obliga autoritatea contractantă la modificarea prevederilor documentației de atribuire conform celor dispuse în prezenta, publicarea acestor modificări în SEAP și stabilirea unei noi date de depunere a ofertelor, conform considerentelor de mai sus.

În ceea ce privește cheltuielile de judecată solicitate de contestatoare, Consiliul observă că la dosarul cauzei se găsește factura seria 1 nr. 212/10.11.2021 în valoare de 2.200 lei, inclusiv TVA și Ordinul de plată BRD nr. 1278 din 10.11.2021, potrivit căruia SC ...SRL a plătit suma de 2.200 lei către TOMESCU GRIGORE-CABINET DE AVOCAT, reprezentând *„Onorariu asistare-reprezentare juridică contestație CNSC documentație atribuire achiziția «Acord-cadru furnizare Dezinfecțanți, Teste rapide pentru detecția antigenului SARS-COV-2» organizată de ...”* și factura seria 1 nr. 215/18.11.2021 în valoare de 2.200 lei, inclusiv TVA și Ordinul de plată BRD nr. 1311 din 18.11.2021 pentru contestația ce face obiectul dosarului nr. 3003/2021, reprezentând *„Onorariu asistare-reprezentare juridică contestație (2) documentație atribuire achiziția «Acord-cadru furnizare Dezinfecțanți, Teste rapide pentru detecția antigenului SARS-COV-2» organizată de ...”*

Potrivit prevederilor art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, *„Consiliul poate obliga, la cerere, partea în culpă, la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației. Cuantumul, detalierea și documentele doveditoare ale cheltuielilor efectuate sunt prezentate în cerere, care trebuie depusă înainte de pronunțarea deciziei de soluționare a contestației”*.

Potrivit art. 453 din Codul de procedură civilă: *„(1) Partea care pierde procesul va fi obligată, la cererea părții care a câștigat, să îi plătească acesteia cheltuieli de judecată. (2) Când cererea a fost admisă numai în parte, judecătorii vor stabili măsura în care fiecare dintre părți poate fi obligată la plata cheltuielilor de judecată. Dacă este cazul, judecătorii vor putea dispune compensarea cheltuielilor de judecată.”*

Având în vedere aceste prevederi legale, precum și faptul că au fost luate unele măsuri de remediere de către autoritatea contractantă, Consiliul obligă autoritatea contractantă ... la plata către contestatoarea SC ...SRL a unei sume proporționale cu numărul criticilor admise,

raportat la valoarea cheltuielilor de judecată dovedită de contestatoare, respectiv a sumei de 1000 lei.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, 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, admite, în parte, contestațiile formulate de SC ...SRL (dosar ...) în contradictoriu cu

Obligă autoritatea contractantă la modificarea documentației de atribuire, conform considerentelor din motivare, respectiv eliminarea din cuprinsul caietului de sarcini, la lotul 1 și 2, a cerinței „*să aibă acțiune și împotriva COVID19*”, cât și înlocuirea cerinței „*Spectrul de activitate conform EN 14885:2015*” care se va citi „*Spectrul de activitate conform EN 14885:2018*”, restul criticilor fiind respinse ca nefondate.

Obligă autoritatea contractantă la stabilirea unei noi date de depunere a ofertelor.

Măsurile dispuse vor fi aduse la îndeplinire în termen de 15 zile de la comunicarea prezentei.

Obligă autoritatea contractantă la plata către SC ...SRL a sumei de 1.000 lei, reprezentând cheltuieli de judecată.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți, 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 lucrătoare de la comunicare.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

....

Redactată în 4 exemplare, conține 36 (treizecișase) pagini.