



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C. N. S. C.

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

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

DECIZIE

Nr. ...

Data: ...

Prin contestația nr. 3554/20.01.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 3358/21.01.2021, formulată de către ..., cu sediul în ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CIF ..., atribut fiscal RO, reprezentată convențional prin ..., cu sediul în ..., împotriva documentației de atribuire emisă de către ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect „*Acord cadru de furnizare dezinfectanți și antiseptice*” – Lot 3- „Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie” contestat, se solicită suspendarea procedurii de atribuire pentru Lotul 3 până la soluționarea fondului cauzei, obligarea autorității contractante la prelungirea termenului de depunere a ofertelor, precum și la eliminarea prevederilor nelegale din Răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr. 1641/14.01.2021, respectiv eliminarea prevederii/cerinței ca produsul ofertat pentru Lotul nr. 3 să prezinte activitatea bactericidă EN 16616 (pentru textile), iar în subsidiar anularea procedurii de atribuire.

Asupra cererii de suspendare a procedurii de atribuire pentru Lotul 3 până la soluționarea fondului cauzei, Consiliul s-a pronunțat prin Încheiere.

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

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

Prin contestația nr. 3554/20.01.2021, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 3358/21.01.2021, ... critică documentația de atribuire aferentă procedurii de atribuire în cauză, solicitând cele evocate în preambulul prezentei decizii.

Contestatorul învederează că, fiind interesat de participarea la procedură, a descărcat din SEAP documentația de atribuire, inclusiv Răspunsul consolidat la solicitările de clarificări privind procedura.

Se arată că, în Caietul de sarcini s-a solicitat inițial următoarele activități pentru Lotul 3:

„Activitate antimicrobiană și standarde: Spectrul de activitate conform EN14885/2015

- *Bactericidă: EN 13727 (2,1) [...]*
- *Bactericidă/Fungicidă: EN 13697(2,2), [...]*
- *Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (2,1) [...]*
- *Fungicidă/Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus brasiliensis) (2,1) [...]*
- *Micobactericidă EN 14348 (2,1) [...]*
- *Virucidă: EN 14476 (2, 1) [...]*”.

Se arată că, prin pct. 2 din Răspunsul la clarificări, pe baza solicitării unui operator economic care face referire la cerințele standardului EN 14885:2018, autoritatea contractantă a eliminat activitatea bactericidă EN 13697, dar a introdus cerința prezentării activității bactericide EN 16616 (pentru textile), restul standardelor menționate în Caietul de sarcini rămânând valabile. În acest context, se constată faptul că Răspunsul la clarificări a fost întocmit de autoritatea contractantă cu încălcarea prevederilor legale și a principiilor în materia achizițiilor publice, într-un mod restrictiv ce conduce la distorsionarea concurenței, prin impunerea unei cerințe tehnice restrictive și necorelate cu legislația aplicabilă în materia produselor ce fac obiectul Lotului nr. 3.

Contestatorul subliniază nelegalitatea și netemeinicia Răspunsului la clarificări în ceea ce privește introducerea activității bactericide EN 16616 pentru produsul ce face obiectul Lotului nr. 3, precizând următoarele:

Prin Caietul de sarcini au fost solicitate următoarele activități pentru Lot 3 - Dezinfectant nivel mediu pentru lenjerie:

„Activitate antimicrobiană și standarde:

Spectrul de activitate conform EN 14885/2015

- *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*
- *Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans) (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. $\geq$ 4,0*
- *Fungicidă/Levuricidă: EN 13624 (Candida albicans + Aspergillus brasiliensis) (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. >/= 4,0

- *Micobacterică EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere Ig. >/= 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. 4,0”.*

Contestatorul arată că, prin pct. 2 din Răspunsul la clarificări, în urma solicitării unui operator economic care a făcut referire la cerințele standardului EN 14885:2018 (publicat în aprilie 2019), autoritatea contractantă a eliminat activitatea bacterică EN:13697, dar a introdus cerința prezentării activității bactericide EN 16616 pentru textile:

„2. În ceea ce privește solicitarea de clarificări cu privire la:

Știind că autoritatea contractantă este spital, conform standardului de referință SR EN 14885:2015, revizuit în 2018 - pentru domeniul medical se efectuează respectând spectrele:

Minim Bacterică EN 13727 și EN 16616 pentru textile; Levurică EN 13624;

Și suplimentar Mico-bacterică EN 14348, Virucidă EN 14476.

Vă rugăm să eliminați spectrul Bacterică EN 13697 menționat în caietul de sarcini, deoarece conform regulamentului, acesta este indicat pentru zona industrială, alimentară, casnică.

Vă răspundem următoarele:

- *Acceptăm faptul că standardul Bacterică EN 13697 nu este aplicabil pentru (aria) domeniul medical, în consecință îl vom ELIMINA dintre standardele solicitate.*

- *În locul standardului Bacterică EN 13697 INTRODUCEM standardul Bacterică EN 16616 (pt. textile).*

- *Restul standardelor menționate în Caietul de Sarcini la categoria „Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie” rămân valabile”.*

Se arată că această cerință excede Standardului EN 14885:2015, la care se raportează atât legislația în materie de produse biocide, cât și documentația de atribuire.

De asemenea, activitatea bacterică EN 16616 pentru textile excede Standardului SR EN 14885:2015 prevăzut de legislația în materie de produse biocide și de documentația de atribuire.

Contestatorul precizează că activitatea bacterică EN 16616 (pentru textile) menționată în Răspunsul la clarificări nu se regăsește în Standardul SR EN 14885:2015 - versiunea din ianuarie 2016.

Activitatea bacterică 16616 (pentru textile) a fost introdusă abia în Standardul SR EN 14885:2018, astfel:

- la pag. 4 din SR EN 14885:2018 este introdusă activitatea Bacterică EN 16616;

- la pag. 8 din SR EN 14885:2015 nu se regăsește activitatea Bacterică EN 16616;

- la pag. 17 din SR EN 14885:2015 se regăsește tabelul incluzând toate activitățile solicitate pentru dezinfecția textilelor, fiind detaliată și fiecare activitate pentru a se cunoaște ce tulpini trebuie testate (în tabel nu este menționată activitatea Bactericidă EN 16616);
- la pag. 19 din SR EN 14885:2018 se regăsește tabelul ce include și activitatea EN 16616, precizându-se totodată prin nota de subsol aferentă pct. a, că anumite standarde vor fi incluse într-o modificare/revizuire ulterioară;

Contestatorul învederează că Standardul SR EN 14885:2018 nu a fost implementat până în prezent în normele legale în vigoare din România, referitoare la produsele biocide. Astfel, prevederile legale în vigoare referitoare la furnizarea dezinfecanților fac referire la obligația respectării Standardului SR EN 14885:2015, iar nu a Standardului SR EN 14885:2018.

Contestatorul arată că sunt relevante în acest sens următoarele:

- prevederile Ordinului nr. 10/368/11/2010, astfel cum a fost acesta modificat prin Ordinul nr. 604/2017 - art. 4 alin. (1), lit. g1 și g3 din Ordinul nr. 10/368/11/2010 prevăd că, în dosarul tehnic al produsului biocid supus avizării conform prevederilor ordinului, toți producătorii/ distribuitorii de dezinfecanți care comercializează aceste produse în unități sanitare au obligația de a include rapoartele de testare a dezinfecanților conform Standardului SR EN 14885:2015;
- dispozițiile Ordinului nr. 1.082/731/2016 - în Anexa nr. 3 alin. (7) - Criterii de selecție pentru pregătirea specificațiilor, în cadrul pct. a)-g) se face referire în mod constant la Spectrul de activitate conform EN 14885:2015 (și nu la Spectrul de activitate conform EN 14885:2018). Prevederile Ordinului nr. 1.082/731/2016 sunt obligatorii pentru autoritățile contractante care demarează proceduri de atribuire în vederea achiziționării de substanțe biocide, conform art. 2 din Ordin;
- dispozițiile Ordinului nr. 961/2016 care, la art. 7 alin. (2) stipulează că, în vederea procurării produselor biocide pentru activitatea proprie, toate unitățile sanitare publice și private, indiferent de subordonare, sunt obligate să solicite furnizorului de produse avizul/autorizația/certificatul de recunoaștere reciprocă eliberat/eliberată de Comisia națională pentru produse biocide; or, astfel cum rezultă din dispozițiile mai sus citate ale Ordinului nr. 10/368/11/2010, avizul se emite prin raportare la Standardul EN 14885:2015, iar nu la Standardul EN 14885:2018.

Se precizează că ordinele de mai sus se regăsesc menționate și la pct. III.1.9) Legislația aplicabilă din Fișa de date și în partea introductivă a Caietului de sarcini.

Contestatorul arată că, în Caietul de sarcini, autoritatea contractantă prevede în mod expres, în privința Lotului 3, la secțiunea Activitatea antimicrobiană și standarde: Spectrul de activitate conform EN 14885:2015. Autoritatea contractantă ar fi trebuit să impună cerințele tehnice ale produsului ofertat pentru Lotul nr. 3 prin raportare la Spectrul de activitate conform EN 14885:2015, nicidecum la Spectrul de activitate conform EN

14885:2018, astfel cum a procedat în mod nelegal prin Răspunsul la clarificări.

Contestatorul învederează că cerința de la pct. 2 din Răspunsul la clarificări prin care a fost introdusă activitatea bactericidă EN 16616 încalcă prevederile legale, fiind restrictivă. De asemenea, răspunsul la clarificări contrazice prevederile documentației de atribuire și nu asigură o informare corectă, completă și explicită a operatorilor economici. Solicitarea activității bactericide EN 16616 este restrictivă și încalcă prevederile legale. Autoritatea contractantă nu poate impune operatorilor economici respectarea unor standarde introduse prin Standardul SR EN 14885:2018 (activitatea bactericida EN 16616), în condițiile în care atât legislația în materie de produse biocide, cât și documentația de atribuire se raportează la Standardul EN 14885:2015.

Astfel, cerința din Răspunsul la clarificări potrivit căreia produsul oferat pentru Lotul nr. 3 trebuie să aibă acțiune bactericidă 16616 excede dispozițiilor Standardului EN 14885:2015 și încalcă prevederile legislației în materie de biocide, câtă vreme:

- activitatea bactericidă 16616 nu face parte din Standardul EN 14885:2015, la care face trimitere legislația în materie de produse biocide, acesta fiind standardul aplicabil la acest moment la nivel național;
- Standardul EN 14885:2018 (care include activitatea bactericidă 16616) nu a fost preluat încă la nivelul normativelor naționale în vigoare, nefiind menționat de legislația în materie de produse biocide.

Se arată că, prin modalitatea restrictivă în care cerința a fost impusă prin Răspunsul la clarificări (prin solicitarea activității bactericide 16616 suplimentare celei incluse în Standardul EN 14885:2015), aceasta încalcă flagrant prevederile Legii nr. 98/2016, respectiv art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, care impune autorității contractante obligația de a stabili specificații tehnice, care (i) să permită tuturor operatorilor economici accesul egal la procedura de atribuire și (ii) să nu aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate față de asigurarea unei concurențe efective între operatorii economici. Deoarece activitatea bactericidă EN 16616 excede Standardului EN 14885:2015, la care face referire legislația națională în materie de produse biocide, este evident că se introduc în mod nejustificat astfel de obstacole; este restricționată participarea la procedura de atribuire a operatorilor economici ce pot oferta produse conforme Standardului EN 14885:2015 prevăzut de legislația aplicabilă la acest moment; art. 156 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, potrivit căruia specificațiile tehnice nu precizează un anumit producător, o anumită origine sau un anumit procedeu care caracterizează produsele sau serviciile furnizate de un anumit operator economic și nici nu se referă la mărci, brevete, tipuri, la o origine sau la o producție specifică, ce ar avea ca efect favorizarea sau eliminarea anumitor operatori economici sau produse; în acest caz, cerința introdusă prin Răspunsul la clarificări este de natură a favoriza operatorul economic care a formulat solicitarea și de a defavoriza operatorii economici care respectă cerințele SR EN 14885:2015.

Contestatorul invocă jurisprudența C.N.S.C. și învederează că, prin solicitarea activității bactericide EN 16616 pentru textile, suplimentare cele solicitate prin Standardul EN 14885:2015, se restrânge concurența în cadrul procedurii, accesul operatorilor economici la procedură fiind restricționat. Or, scopul legislației achizițiilor publice este tocmai acela de a garanta că procedurile de achiziție publică nu sunt organizate de o manieră care conduce la distorsionarea pieței, sens în care s-a reținut și în doctrina europeană de specialitate.

Contestatorul invocă paragraful (74) din Preambulul la Directiva 2014/24/UE privind achizițiile publice, potrivit căruia:

„Specificațiile tehnice stabilite de achizitorii publici trebuie să permită ca achizițiile publice să fie deschise concurenței și să îndeplinească obiectivele de sustenabilitate. În acest scop, ar trebui să fie posibilă prezentarea unor oferte care să reflecte diversitatea soluțiilor tehnice, a standardelor și a specificațiilor tehnice de pe piață [...]”.

Se arată că restricționarea dreptului operatorilor economici de a participa la procedura de achiziție va genera totodată afectarea gravă a competiției la nivelul procedurii de achiziție, în condițiile în care:

- art. 50 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 interzice conceperea sau structurarea achizițiilor ori unor elemente ale acestora cu scopul restrângerii artificiale a concurenței, iar alin. (2) al aceluiași articol precizează că se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici; prin impunerea unei cerințe tehnice care excede Standardului SR EN 14885:2015 sunt astfel dezavantajați în mod nejustificat operatorii economici ale căror produse respectă pe deplin standardul în materie la care trimite legislația națională la acest moment (SR EN 14885:2015);
- art. 1 alin. (2) și (3) din Normele metodologice arată că, pe parcursul aplicării procedurii de atribuire, autoritatea contractantă are obligația de a lua toate măsurile necesare pentru a evita apariția unor situații de natură să determine împiedicarea, restrângerea sau denaturarea concurenței, iar în cazul în care constată apariția unei astfel de situații, autoritatea contractantă are obligația de a elimina efectele rezultate dintr-o astfel de împrejurare, adoptând, potrivit competențelor, după caz, măsuri corective de modificare, încetare, revocare sau anulare ale actelor care au afectat aplicarea corectă a procedurii de atribuire sau ale activităților care au legătură cu acestea.

Contestatorul învederează că nelegalitatea impunerii unor cerințe ce restricționează nejustificat participarea la procedură (cerințe care exced standardului EN 14885:2015) a fost reținută și de Consiliu prin Decizia C.N.S.C. publicată sub BO2020_2282, Decizia C.N.S.C. publicată sub BO2020_12800 și Decizia publicată în BO2018_6727.

Contestatorul subliniază că răspunsul la clarificări contrazice prevederile documentației de atribuire și nu asigură o informare corectă, completă și explicită a acestora, iar conduita autorității contractante de a se

raporta prin Răspunsul la clarificări la Standardul 14885:2018 contrazice celelalte prevederi din documentația de atribuire, prin care însăși autoritatea contractantă a făcut referire la spectrul de activitate conform Standardului EN 14885:2015. În condițiile în care, pe de o parte, prin Caietul de sarcini, autoritatea contractantă a făcut referire la spectrul de activitate conform Standardului EN 14885:2015 și prin Răspunsul la clarificări a precizat că „restul standardelor menționate în Caietul de sarcini la categoria „Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie” rămân valabile”, iar pe de altă parte, prin Răspunsul la clarificări solicită activitatea bactericidă EN 16616 (pentru textile) impusă prin Standardul EN 14885:2018, această necorelare dintre Răspunsul la clarificări și documentația de atribuire încalcă prevederile art. 154 din Legea nr. 98/2016 și ale art. 20 alin. (2) din Normele metodologice, dar și ale art. 160 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, care instituie obligația autorității contractante de a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției și de a răspunde în mod clar și complet solicitărilor de clarificări. De altfel, cerința introdusă de autoritatea contractantă privind activitatea bactericidă EN 16616 pentru textile apare ca fiind chiar în afara solicitării de clarificări (prin care s-a cerut doar eliminarea spectrului Bactericid EN 13697, iar nu și introducerea activității bactericide EN 16616).

Se arată că obligația autorității contractante de a se raporta la standardul SR EN 14885:2015 (în măsura în care acesta a fost precizat în documentația de atribuire, cum este prezentul caz) a fost reținută și în jurisprudența anterioară a C.N.S.C., cum ar fi, de exemplu, Decizia publicată sub BO2018_6343, iar Răspunsul la clarificări trebuie formulat, așadar, în consecință de autoritatea contractantă.

Urmare celor antemenționate, contestatorul solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței din Răspunsul la clarificări ca produsul oferat pentru Lotul nr. 3 să prezinte activitatea bactericidă EN 16616 (pentru textile).

Contestatorul subliniază încălcarea principiilor în materia achizițiilor publice și a scopului legislației achizițiilor publice, prevăzut la art. 2 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, respectiv achiziția de bunuri, servicii și lucrări în condiții de eficiență economică și socială și precizează că astfel de condiții se pot asigura doar atunci când nu sunt impuse cerințe disproporționate sau care nu asigură accesul în condiții de egalitate a operatorilor economici la procedură.

Referitor la solicitarea de anulare a procedurii de atribuire, contestatorul arată că doctrina și jurisprudența sunt unanime în a aprecia că procedura de atribuire se consideră afectată în cazul în care, în cadrul documentației de atribuire și/sau în modul de aplicare a procedurii de atribuire, se constată erori sau omisiuni care au ca efect încălcarea principiilor achizițiilor publice, iar autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca acestea să conducă, la rândul lor, la încălcarea principiilor privind nediscriminarea, tratamentul

egal, recunoașterea reciprocă, transparența, proporționalitatea, eficiența utilizării fondurilor publice. Mai mult, art. 55 alin. (2) lit. a) din Normele metodologice arată că modificările substanțiale ale specificațiilor tehnice pot conduce la anularea procedurii de atribuire, inter alia, când afectează atât de mult elementele ce descriu contextul achiziției publice încât au ca efect schimbarea indicatorilor principali ce caracterizează rezultatul contractului ce urmează a fi atribuit, fapt ce afectează nivelul de competiție sau schimbă piața de profil la care se adresează.

Urmare celor antemenționate, contestatorul solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

În drept, contestatorul invocă dispozițiile Legii nr. 98/2016, H.G. nr. 395/2016, Legii nr. 101/2016.

Prin adresa nr. 2945/26.01.2021, transmisă și contestatorului, autoritatea contractantă a formulat următoarele „Măsuri de remediere”:

„- din Răspunsul consolidat la solicitarea de clarificări transmisă în SEAP în data de 15.01.2021 – se elimină cerința prezentării activității bactericide EN 16616 (pentru textile); se menține eliminarea cerinței standardul EN 13697, astfel cum am menționat în Răspunsul consolidat la solicitarea de clarificări;

- se prelungește termenul de depunere a ofertelor pentru lotul 3 cu 15 zile de la data desuspendării în SEAP a procedurii de achiziție pentru acest lot.

Pentru confirmarea celor menționate mai sus, în vederea informării tuturor operatorilor economici interesați, se va depune în SEAP, conținutul măsurilor de remediere adoptate.

Vă rugăm să ne comunicați punctul dumneavoastră de vedere, în sensul menținerii sau renunțării la contestația depusă la C.N.S.C.”

Prin adresa nr. 34/29.01.2021, înregistrată la C.N.S.C. cu nr. 4938/29.01.2021, contestatorul a precizat, ca răspuns la adresa antemenționată, următoarele:

„Ca urmare a Adresei dumneavoastră nr. 2945/26.01.2021 privind MĂSURI DE REMEDIERE adoptate de Spitalul Județean de Urgență „Dr. Constantin Opreș” referitor la contestația nr. 3554/20.01.2021 (înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 3358/21.01.2021, în cadrul dosarului nr. 131/2021 – Completul nr. 7), formulată de subscrisa ... împotriva procedurii de licitație deschisă pentru atribuirea acordului-cadru de furnizare având ca obiect „Dezinfectanți și antiseptice”, Lotul nr. 3 – Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie, organizată de ..., conform Anunțului de participare nr. CN1027030, publicat în SEAP la data de 19.12.2020, vă comunicăm că ne menținem contestația depusă la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor (înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 3358/21.01.2021, în cadrul dosarului nr. 131/2021 – Completul nr. 7).”

Prin adresa nr. 3928/01.02.2021, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 5330/02.02.2021, autoritatea contractantă a formulat un „Punct de vedere” cu privire la contestație, prin care solicită respingerea acesteia ca lipsită de obiect și ca netemeinică și nelegală, respingerea solicitării contestatoarei de obligare a autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată, precum

și continuarea procedurii de atribuire în cauză, pentru următoarele considerente:

Ca răspuns la o solicitare de clarificări transmisă de un operator economic, autoritatea contractantă a eliminat cerința privind îndeplinirea standardului EN 13697 - pentru spectrul Bactericid - Lot 3 din Caietul de sarcini. S-a solicitat, prin același răspuns, îndeplinirea cerinței standard bactericid EN 16616. De această dată, contestatoarea a solicitat, prin depunerea Contestăției la C.N.S.C., obligarea autorității contractante de a prelungi termenul de depunere a ofertelor cu cel puțin 15 zile de la data publicării în SEAP a modificărilor documentației de atribuire sau de la data desuspendării în SEAP a procedurii de atribuire și obligarea acesteia la eliminarea prevederilor privind activitatea bactericidă - standard EN 16616.

Se arată că, prin adresa nr. 2945/26.01.2021, comunicată la C.N.S.C. și la contestatoare prin e-mail în data de 27.01.2021, s-au transmis măsurile de remediere adoptate, în sensul prelungirii termenului de depunere a ofertelor pentru lotul 3 și eliminarea cerinței privind activitatea bactericidă EN 16616.

Autoritatea contractantă învederează că, prin încheierea C.N.S.C. nr. 195/C7/131 din 27.01.2021 s-a respins cererea de suspendare a procedurii de atribuire formulată de ... prin intermediul contestației, și astfel, contestația nr. 3554/20.01.2021 formulată de către ... a rămas fără obiect.

Urmare celor antemenționate, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației, precum și solicitarea contestatorului de obligare a autorității contractante la plata oricăror cheltuieli de judecată.

În drept, autoritatea contractantă invocă prevederile art. 9 alin. (1) și art. 18 din Legea nr. 101/2016.

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

... a inițiat o procedură de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare având ca obiect *„Acord cadru de furnizare dezinfectanți și antiseptice”* – Lot 3 - „Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie”, cod CPV 33631600-8 – Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), prin publicarea în S.E.A.P. a anunțului de participare nr.

Potrivit anunțului de participare și documentației de atribuire, criteriul de atribuire aplicat a fost *„prețul cel mai scăzut”*, valoarea estimată a contractului de furnizare fiind între 541.500 și 1.083.000 RON, fără T.V.A., iar valoarea estimată a Lotului 3 contestat fiind între 45.000 RON și 90.000 RON fără TVA.

Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere privind suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației formulate de ... prin Încheierea nr. ... acesta fiind respins ca rămas fără obiect, prin prezenta urmează a fi soluționate capetele de cerere cu privire la fondul cauzei.

Analizând criticile formulate de autoarea contestației, Consiliul constată că acestea vizează Lotul 3 - „Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie”. Astfel sunt avute în vedere aspecte legate de faptul că *prin*

impunerea unei cerințe restrictive, ce excede Standardului EN 14885:2015 (standardul la care legislația face trimitere în România în prezent), Autoritatea Contractantă a încălcat principiile proportionalității și tratamentului egal, întrucât operatorii economici care nu îndeplinesc această cerință excesivă sunt excluși de plano din procedura de atribuire, deși au capacitatea de a furniza produse conforme cu legislația în materie; prin restricționarea concurenței, Autoritatea Contractantă nu va mai primi același număr de oferte, iar limitarea numărului de oferte va conduce cel mai probabil la ofertarea unor preturi mai mari de către puținii operatori economici care vor participa la procedura.

... solicită eliminarea prevederii/cerinței ca produsul oferat pentru Lotul nr. 3 să prezinte activitatea bactericida EN 16616 (pentru textile), introdusă prin Răspunsul consolidat la solicitările de clarificări nr. 1641/14.01.2021. Solicită totodată și obligarea autorității contractante la modificarea Secțiunii IV.2.2) din Anunțul de participare nr. ..., prin prelungirea termenului de depunere a ofertelor

Se are în vedere că luând la cunoștință despre cele reclamate de autoritatea contractantă prin adresa nr. 2945/26.01.2021, transmisă și societății contestatoare, a adoptat următoarele „Măsuri de remediere”:

„- din Răspunsul consolidat la solicitarea de clarificări transmisă în SEAP în data de 15.01.2021:

- se elimină cerința prezentării activității bactericide EN 16616 (pentru textile); se menține eliminarea cerinței standardul EN 13697, astfel cum am menționat în Răspunsul consolidat la solicitarea de clarificări;*
- se prelungește termenul de depunere a ofertelor pentru lotul 3 cu 15 zile de la data desuspendării în SEAP a procedurii de achiziție pentru acest lot.*

Pentru confirmarea celor menționate mai sus, în vederea informării tuturor operatorilor economici interesați, se va depune în SEAP, conținutul măsurilor de remediere adoptate.

Vă rugăm să ne comunicați punctul dumneavoastră de vedere, în sensul menținerii sau renunțării la contestația depusă la C.N.S.C.”

Față de măsurile de remediere întreprinse de achizitoare, ... a comunicat prin intermediul adresei nr. 34/29.01.2021, înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 4938/29.01.2021, ca răspuns la adresa antemenționată, următoarele:

„Ca urmare a Adresei dumneavoastră nr. 2945/26.01.2021 privind MĂSURI DE REMEDIERE adoptate de Spitalul Județean de Urgență „Dr. Constantin Opreș” referitor la contestația nr. 3554/20.01.2021 (înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 3358/21.01.2021, în cadrul dosarului nr. 131/2021 – Completul nr. 7), formulată de subscrisa ... împotriva procedurii de licitație deschisă pentru atribuirea acordului-cadru de furnizare având ca obiect „Dezinfectanți și antiseptice”, Lotul nr. 3 – Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie, organizată de ..., conform Anunțului de participare nr. CN1027030, publicat în SEAP la data de 19.12.2020, vă comunicăm că ne menținem contestația depusă la Consiliul Național de Soluționare a

Contestațiilor (înregistrată la C.N.S.C. sub nr. 3358/21.01.2021, în cadrul dosarului nr. 131/2021 – Completul nr. 7)."

În vedere stabilirii temeiniciei/netemeiniciei celor mai sus reclamate, este important de redat conținutul răspunsului furnizat de autoritatea contractantă la solicitările adresate de operatorii economici nr. 1641/14.01.2021 publicat în SEAP în data de 15.01.2021, respectiv:

„Răspuns Consolidat la solicitările de clarificări privind Procedura de achiziție din SICAP nr. ... – Licitație deschisă Dezinfecțanți și antiseptice (...)

2. În ceea ce privește solicitarea de clarificare cu privire la:

Știind că autoritatea contractantă este spital, conform standardului de referință SRN EN 14885:2015 revizuit în 2018 - pentru domeniul medical se efectuează respectând spectrele:

Minim Bactericidă EN 13727 și EN 16616 pentru textile; Levuricidă EN 13624; Și suplimentar Mico-bactericidă EN 14348, Virucidă EN 14476.

Vă rugăm să eliminați spectrul Bactericid EN 13697 menționat în caietul de sarcini, deoarece conform regulamentului, acesta este indicat pentru zona industrială, alimentară, casnică.

Vă răspundem următoarele:

- *Acceptăm faptul că standardul Bactericid EN 13697 nu este aplicabil pentru (aria) domeniul medical, în consecință îl vom ELIMINA dintre standardele solicitate.*

- *În locul standardului Bactericid EN 13697 INTRODUCEM standardul Bactericid EN 16616 (pt. textile).*

- *Restul standardelor menționate în Caietul de Sarcini la categoria „Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie” rămân valabile.”*

Așa cum a fost anterior reținut, nemulțumirea contestatoarei constă în aceea că răspunsul furnizat de achizitoare este nelegal prin prisma

Din cuprinsul contestației formulate, rezultă că ... solicită următoarele:

- *eliminarea prevederii/cerinței ca produsul ofertat pentru Lotul nr. 3 sa prezinte activitatea bactericida EN 16616 (pentru textile), introdusa prin Răspunsul consolidat la solicitările de clarificari nr. 1641/14.01.2021. Solicită totodată și*

- *obligarea autoritatii contractante la modificarea Secțiunii IV.2.2) din Anunțul de participare nr. ..., prin prelungirea termenului de depunere a ofertelor, cu cel puțin 15 zile de la (i) data publicării în SEAP a modificărilor documentației de atribuire/răspunsului la clarificari; sau (ii) data desuspendării în SEAP a procedurii de atribuire de către Autoritatea Contractanta; sau (iii) în ipoteza respingerii Contestației, data soluționării Contestației de către Consiliu și a comunicării decizei către parti, oricare dintre aceste date este ultima din punct de vedere cronologic și, pe cale de consecință, publicarea unei erate la Anunțul de participare nr. ... privind noul termen de depunere a ofertelor.*

Consiliul determină că măsurile de remediere adoptate de autoritatea contractantă potrivit adresei nr. 2945/26.01.2021 sunt tocmai în direcția solicitată de societatea contestatoare, astfel referitor la solicitarea

contestatoarei vizavi de eliminarea cerinței din Răspunsul la clarificări ca produsul ofertat pentru Lotul nr. 3 să prezinte activitatea bactericida EN 16616 (pentru textile), autoritatea contractantă a achiesat la cele reclamate, precum că standardul Bactericid EN 13697 nu este aplicabil pentru (aria) domeniul medical, comunicând că îl va elimina dintre standardele solicitate.

Se reține și faptul că autoritatea contractantă a subliniat că se menține eliminarea cerinței standardul EN 13697, astfel cum a fost menționat în Răspunsul consolidat la solicitarea de clarificări nr. 1641/14.01.2021.

În mod similar, vizavi de solicitarea prelungirii termenului de depunere a ofertelor, prin același răspuns furnizat, achizitoarea a precizat că va prelungi termenul de depunere a ofertelor *pentru lotul 3 cu 15 zile de la data desuspendării în SEAP a procedurii de achiziție pentru acest lot.*

Consiliul are în vedere că achizitoarea a avut un rol activ acceptând solicitările de modificare reclamate de ...

Privitor la prelungirea termenului de depunere a ofertelor pentru lotul 3, Consiliul constată achiesarea autorității contractante la solicitarea prelungirii cu 15 zile de la data desuspendării în SEAP a procedurii de achiziție pentru acest lot.

În raport de cele mai sus reținute, Consiliul constată că achizitoarea a achiesat întocmai la solicitările adresate de autoarea contestației, motiv pentru care se constată temenicia criticilor formulate de ...

Așadar având în vedere faptul că operarea acestor completări/lămuriri/clarificări nu a fost publicată în SEAP, procedura de atribuire pentru Lotul 3 în prezent fiind *"suspendată"* de la data 22.01.2021, ora 10:39, potrivit informațiilor existente în SEAP, în vederea informării tuturor operatorilor economici interesați, Consiliul urmează să admită critica, ținând cont de cele precizate de autoritatea contractantă potrivit măsurilor de remediere adoptate potrivit actului nr. 2945/26.01.2021.

Astfel, pentru toate aceste motive se constată lipsa de temei a solicitării de anulare a procedurii, neexistând motivația luării unei astfel de măsuri extreme, fiind posibilă remedierea documentației de atribuire potrivit considerentelor reținute în motivare.

În aceste condiții pentru toate considerentele expuse anterior, în temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite contestația formulată de către ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., pentru Lotul 3 - *„Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie”*, impunându-se remedierea documentației de atribuire în referire la criticile pentru care autoritatea contractantă a achiesat și a completat/lămurit/clarificat.

Măsurile de remediere vizavi de completările/lămuririle/clarificările aduse de achizitoare prin intermediul adresei nr. 2945/26.01.2021 vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici, prin publicarea lor în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, în termen de cel mult 10 zile de la data primirii prezentei decizii, în acord cu cele reținute în motivare, cu prelungirea în mod corespunzător a perioadei de depunere a ofertelor.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de către ..., reprezentată convențional prin ..., cu sediul în ..., în contradictoriu cu autoritatea contractantă ..., pentru Lotul 3 - „*Dezinfectant de nivel mediu pentru lenjerie*”, impunându-se remedierea documentației de atribuire în referire la criticile pentru care autoritatea contractantă a achiesat și a completat/lămurit/clarificat.

Măsurile de remediere vizavi de completările/lămuririle/clarificările aduse de achizitoare prin intermediul adresei nr. 2945/26.01.2021 vor fi aduse la cunoștința operatorilor economici, prin publicarea lor în Sistemul Electronic de Achiziții Publice, în termen de cel mult 10 zile de la data primirii prezentei decizii, în acord cu cele reținute în motivare, cu prelungirea în mod corespunzător a perioadei de depunere a ofertelor.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...