În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE
Nr. 2549/C1/2742
Data: 16.11.2021

Prin contestația nr. 184/20.10.2021, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 55160/21.10.2021, formulată de SC ..... SRL, cu sediul în sat ....., comuna, județul ....., înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr. ....., având cod unic de înregistrare RO ....., reprezentată prin ....., împotriva documentației de atribuire întocmită de către ....., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ....., str. ....., județul ....., în cadrul procedurii simplificate, organizată pentru atribuirea contractului având ca obiect „Rații individuale de luptă”, cod CPV: 15897100-3, s-a solicitat:

- admiterea prezentei contestații astfel cum a fost formulată și obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere, astfel cum acestea sunt detaliate în conținutul prezentei contestații, cu respectarea principiilor proporționalității, nediscriminării, tratamentului egal și al transparenței;
- obligarea autorității contractante de a prelungi perioada de elaborare și depunere a ofertelor cu cel puțin 6 zile din momentul modificării cerințelor din documentația de atribuire;
- în cazul în care, în soluționarea acestui demers, se constată că procedura în discuție este viciată, dincolo de remediere, solicită anularea procedurii de atribuire.

În luarea deciziei, **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

În fapt, contestatorul precizează că obiectul contractului în cauză este furnizarea de „rații individuale de luptă”, necesare pentru hrănirea militarilor din Statul Major al Forțelor Aeriene în situații speciale, conform normelor de hrănire.

Contestatorul arată că prin documentația de atribuire secțiunea „specificație tehnică rații alimentare”, Cap. 3 alin. c) COMPRIMATE PENTRU DEZINFECTIA APEI, autoritatea contractantă a precizat:

„Comprimatele pentru dezinfecția apei de consum uman trebuie să fie destinate strict pentru dezinfecția apei de băut (TP5), pentru utilizare umană individuală (de către o singură persoană), prin adăugarea în apă, să elibereze o soluție dezinfectantă de concentrație cunoscută care să exercite o acțiune biocidă cu spectru larg într-o perioadă de timp specificată. Un comprimat va elibera clor activ pentru dezinfecția unei cantități medii de 1 litru de apă, cu asigurarea unei cantități minime de clor rezidual 0.1mg/l pentru garantarea eficacității dezinfectante (conform anexei 1 tabelul 3 din Legea 458/8 iulie 2002, republicată, privind calitatea apei potabile, cu modificările și completările ulterioare, publicată în Monitorul Oficial 875/12.12.2011). Pentru evitarea apariției riscului de afectare a sănătății, concentrația clorului rezidual din apa dezinfectată trebuie să nu depășească 5 mg/litru, limita calculată pentru o persoană de 60 kg care consumă 2 litri de apă/zi (conform „Guidelines for Drinking Water Quality, World Health Orgazination", 2017, pag.334).

(...)

Comprimatele pentru dezinfecția apei trebuie să fie avizate de către Ministerul Sănătății (Registrul Național al Produselor Biocide)".

Cap. 7 alin. (3)

„Fiecare transport va fi însoțit de certificat de conformitate/calitate, fișele tehnice emise de producător pentru toate produsele componente, dovada aprobării comprimatelor pentru dezinfecția apei de către Ministerul Sănătății și alte documente prevăzute de legislația în vigoare".

Cap. 8 Recepția

„Recepția cantitativă va cuprinde verificarea documentelor care însoțesc produsul (certificatul de conformitate/calitate, fișele tehnice emise de către producător care trebuie să cuprindă parametrii organoleptici fizico-chimici și microbiologici, dovada aprobării comprimatelor pentru dezinfecția apei de către Ministerul Sănătății) și conformitatea cu specificația tehnică".

Contestatorul susține că în realitate, acest tip de produs nu există avizat TP5 de către Ministerul Sănătății prin INSP, conform cerințelor mai sus menționate, având în vedere registrul biocide care este public și poate fi verificat prin accesarea linkului oficial de mai jos: http://www.ms.ro/ 2017/01/17/registrul-national-al-produselor-biocide/.

Astfel, solicitarea din caietul de sarcini/specificația tehnică a unui produs care nu este avizat la nivel național, conform detaliilor de mai sus, la data publicării documentației de atribuire nr. [SCN1095092] - Rații individuale de luptă, în opinia sa face ca cerința să fie restrictivă.

Totodată subliniază faptul că în cadrul documentației de atribuire, nu se regăsesc posibilități de participare prin ofertare de comprimate avizate/certificate la nivel EU, ca și biocide TP5 de către altă instituție competentă în materia produselor biocide, recunoscută la nivel european, spre ex: un comprimat avizat TP5 prin intermediul Ministerului Sănătății din Spania, Italia etc.

Contestatorul concluzionează, că autoritatea contractantă a încălcat dispozițiile legale imperative din domeniul achizițiilor publice, în special scopurile și principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică prevăzute la art. 2 din Legea nr. 98/2016.

Contestatorul solicită remedierea specificației prin acceptarea unui aviz TP5, Biocide emis la nivel European de către o instituție autorizată conform EU Biocidal Producs Regulation (no. 427/2013), care are rolul INSP (Ministerul Sănătății) doar că este din alt stat membru UE.

Solicită acceptarea ca echivalentă a acestor formulări deoarece nu există un produs avizat la nivel de INSP (Ministerul Sănătății) pentru apa potabilă cu acel nivel de clorină, care să nu afecteze sănătatea umană prin folosire, conform cerințelor descrise corect de către autoritatea contractantă.

Totodată, solicită punerea la dispoziție din partea autorității contractante a STANAG 2937 ediția 4, având în vedere că extrasul denumit „specificație tehnică rații alimentare" este identificat COD ST-800-21 ediția III.

Contestatorul solicită obligarea autorității contractante de a prelungi perioada de elaborare și depunere a ofertelor cu cel puțin 6 zile din momentul modificării cerințelor din documentația de atribuire;

În cazul în care, în soluționarea acestui demers, se constată că procedura în discuție este viciată, dincolo de remediere, solicită anularea procedurii de atribuire.

Față de toate considerentele de natură legală expuse în cuprinsul prezentei, solicită admiterea prezentei contestații astfel cum a fost formulată.

În drept invocă dispozițiile art. 8 din Legea nr. 101/20166, precum și articolele menționate în cuprinsul contestației din Legea nr. 98/2016 și HG nr. 395/2016, precum și principiile în care își are sediul materia.

Prin corespondența înregistrată la Consiliu sub nr. 56273/ 27.10.2021, SC ..... SRL depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 762 din data 26.10.2021, emisă de Raiffeisen Bank – Agenția Apusului, în valoare de 6.600,00 lei.

Prin punctul de vedere nr. A-8753/22.10.2021, înregistrat la CNSC sub nr. 55535/22.10.2021, autoritatea contractantă solicită respingerea contestației ca nefondată.

În fapt, autoritatea contractantă precizează că în data de 15.10.2021 a inițiat procedura de atribuire simplificată, online, pentru atribuirea contractului de furnizare cod CPV 15897100-3 „Rații individuale de lupta", necesare pentru hrănirea militarilor din Statul major al Forțelor Aeriene.

Autoritatea contractantă precizează că procedura de achiziție este derulată în conformitate cu prevederile Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice și HG nr. 395/2016, pentru aprobarea „Normelor metodologice de aplicare a prevederilor referitoare la atribuirea

contractului de achiziție publică/acordului cadru din Legea nr. 98 din 2016 privind achizițiile publice din 02.06.2016cu modificările si completările ulterioare, desfășurată în SICAP.

Susține că înainte de publicarea anunțului de participare simplificat, a publicat un anunț de consultare a pieței MC 1016660 din 16.09.2021, având ca aspecte supuse consultării:

- prețul unitar estimat;
- sortimentele disponibile
- conținutul pachetului;
- termenul de livrare.

În această etapă, a primit o singura oferta din partea unui alt potențial ofertant. SC ..... SRL nu a răspuns la solicitările autorității contractante precizate în anunțul de consultare a pieței în ideea de a semnala anumite cerințe restrictive.

Referitor la specificația tehnică, autoritatea contractantă precizează că aceasta a fost elaborată de către Ministerului Apărării Naționale în conformitate cu Legea nr. 458 din 08.07.2002 privind calitatea apei potabile, stabilind condițiile tehnice pe care trebuie să le îndeplinească produsele din alcătuirea rației individuale de luptă a personalului din cadrul ministerului. Produsul „Comprimate pentru dezinfecția apei”, care face obiectul contestației, este o substanță biocidă și în conformitate cu Regulamentul (UE) 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22.05.2012 privind punerea, la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide se supune autorizării/avizării.

În legislația națională, prin Hotărârea nr. 617/2014 privind stabilirea cadrului instituțional și a unor măsuri pentru punerea în aplicare a Regulamentului (UE) 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22.05.2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide a fost desemnată ca structură cu atribuții privind aprobarea de punere la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide pe teritoriul României, Comisia Națională pentru Produse Biocide care funcționează pe lângă MINISTERUL SĂNĂTĂȚII. Astfel, prin Ordinul nr. 10/368/11/2010 privind aprobarea procedurii de avizare a produselor biocide care sunt plasate pe piață pe teritoriul României privind punerea în aplicare a Hotărârii nr. 617/2014, MINISTERUL SĂNĂTĂȚII a stabilit modul de autorizare a produselor biocide care sunt deja autorizate într-un alt stat membru.

Având în vedere legislația europeană și cea națională incidentă, autoritatea arată că toate produsele biocide trebuie autorizate înainte de a putea fi introduse pe piață, astfel încât cerința precizată în cadrul specificației tehnice nu este netemeinică și restrictivă.

Analizând contestația formulată de SC ..... SRL autoritatea susține că aceasta este o copie a unei alte contestații întrucât aceasta este îndreptată către altă autoritate contractantă-Unitatea Militară 01026 București.

Referitor la capătul de cerere privind „Admiterea prezentei contestații astfel cum a fost formulată și obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere, astfel cum acestea sunt detaliate în conținutul prezentei contestații, cu respectarea principiului proporționalității, nediscriminării, tratamentului egal și al transparenței”, autoritatea contractantă precizează următoarele:

Autoritatea contractantă a respectat principiile Legii nr. 98/2016 privind achizițiile publice și nu există elemente care să restricționeze participarea la procedura. În acest sens, arată că prezentarea numai a unei autorizații emisă de Ministerul Sănătății din orice stat membru al Uniunii europene nu este suficientă, autoritatea contractantă putând fi acuzată de producerea unor pagube și automat un prejudiciu adus prin achiziția unor bunuri materiale care nu pot fi utilizate pe teritoriul statului român, putând astfel exista premisele afectării sănătății personalului care beneficiază de acestea.

Precizează că prin aceste solicitări, autoritatea contractantă se asigură că produsele livrate îndeplinesc toate cerințele prevăzute de legislația națională și este asigurată sănătatea militarilor care vor beneficia de aceste produse.

Sub acest aspect, consideră critica contestatorului netemeinică, drept urmare se impune respingerea acesteia.

Referitor la cerința contestatorului „Obligarea autorității contractante de a prelungi perioada de elaborare și depunerea ofertelor cu cel puțin 6 zile din momentul modificării cerințelor din documentația de atribuire” autoritatea contractantă precizează următoarele:

Întrucât această solicitare ar fi fost posibilă doar prin oferirea de către autoritatea contractantă a unui răspuns afirmativ privind modificarea cerințelor din documentația de atribuire, în opinia sa devine evident faptul că nu se justifică prelungirea perioadei de elaborare și depunere a ofertelor.

Referitor la cerința contestatorului „În cazul în care, în soluționarea acestui demers se constată că procedura în discuție este viciată, dincolo de remediere, solicităm anularea procedurii de atribuire” autoritatea contractantă solicită a se constata ca UM 01836 ....., în calitate de autoritate contractantă nu a încălcat normele achizițiilor publice prevăzute de legea privind achizițiile publice.

În concluzie, solicită respingerea contestației ca nelegală și netemeinică, precum și menținerea tuturor actelor efectuate de către autoritate în cadrul acestei proceduri de atribuire.

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, **CONSILIUL constată următoarele:**

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată, pentru atribuirea contractului având ca obiect *„Rații individuale de luptă”,* cod CPV: 15897100-3, elaborând, în acest sens, documentația de atribuire aferentă și publicând în SEAP, anunțul

de participare simplificat SCN1095092/15.10.2021, conform căruia valoarea estimată a procedurii este 330.000,00 lei. Conform cap. II.2.5 din anunț, criteriul de atribuire al contractului este *„prețul cel mai scăzut”.*

Prin contestația care face obiectul prezentei, SC ..... SRL este nemulțumit de specificația tehnică din caietul de sarcini „Comprimatele pentru dezinfecția apei trebuie să fie avizate de către Ministerul Sănătății (Registrul Național al Produselor Biocide)” despre care susține că ar restricționa în mod nejustificat accesul la procedura de atribuire.

Având în vedere criticile din contestația formulată de SC ..... SRL, Consiliul reține că potrivit prevederilor secțiunii II.1 din anunțul de participare simplificat, obiectul prezentei proceduri de atribuire îl constituie achiziționarea unor „rații individuale de luptă”, necesare pentru hrănirea militarilor din Statul Major al Forțelor Aeriene în situații speciale, conform normelor de hrănire.

La pag. 3 (pag. 5 conform numerotării autorității contractante) din anexa caietului de sarcini publicată în SEAP în cadrul anunțului de participare simplificat sub identificatorul *„[SCN1095092/ 00001] specificatie tehnica ratii alimentare.pdf.p7s*”, autoritatea contractantă a enumerat elementele componente ale rației solicitată în cadrul prezentei proceduri de atribuire, printre acestea regăsindu-se 4 comprimate/zi destinate dezinfecției apei.

La pag. 7-8 din același document (pag. 5-6 din fișierul pdf), autoritatea contractantă a enumerat specificațiile tehnice prin care a descris comprimatele pentru dezinfecția apei, relevantă în soluționarea contestației care face obiectul prezentei fiind specificația tehnică *„comprimatele pentru dezinfecția apei de consum uman trebuie să fie destinate strict pentru dezinfecția apei de băut (**TP 5**), pentru utilizare umană individuală (de către o singură persoană), prin adăugarea în apă, să elibereze o soluție dezinfectantă de concentrație cunoscută care să exercite **acțiune biocidă** cu spectru larg într-o perioadă de timp specificată.*

(...)

*Comprimatele pentru dezinfecția apei **trebuie să fie avizate de către Ministerul Sănătății (Registrul național al produselor biocide)***”.

Având în vedere precizarea expresă că produsul prezentat sub formă de comprimate trebuie să aibă acțiune biocidă, precum și mențiunea „*TP 5*”, Consiliul va reține incidența prevederilor art. 3 alin. (1) lit. a) din Regulamentul (UE) nr. 528/2012 al Parlamentului European și al Consiliului din 22 mai 2012 privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, potrivit căruia „*produs biocid*” înseamnă:

- orice substanță sau amestec, în forma în care este furnizată utilizatorului, care este compus din, conține sau generează una sau mai multe substanțe active, având scopul de a distruge, de a împiedica, de a

face inofensive organismele dăunătoare, de a preveni acțiunea acestora sau de a exercita un efect de control asupra acestora în orice alt mod decât prin simpla acțiune fizică sau mecanică;

- orice substanță sau amestec, compuse din substanțe sau amestecuri care nu intră sub incidența celor prevăzute la prima liniuță, a căror utilizare are scopul de a distruge, de a împiedica sau de a face inofensive organismele dăunătoare, de a preveni acțiunea acestora sau de a exercita un efect de control asupra acestora în orice alt mod decât prin simpla acțiune fizică sau mecanică.

Comparând specificațiile tehnice aferente comprimatelor care urmează a fi achiziționate prin prezenta procedură de atribuire cu definiția anterior reprodusă, Consiliul reține că autoritatea contractantă urmărește achiziționarea unor produse biocide destinate dezinfecției apei de băut.

Conform precizărilor din anexa V la Regulamentul nr. 528/2012, sintagma *„TP 5"* desemnează tipul de produs 5 *„apă potabilă"* din grupa principală 1 *„Dezinfectanți"*, cu descrierea *„Produse utilizate pentru dezinfectarea apei potabile, atât pentru oameni, cât și pentru animale"*. Prin urmare, autoritatea contractantă urmărește să achiziționeze prin prezenta procedură de atribuire un produs biocid, încadrat în grupa principală 1 tipul de produs 5, situație în care sunt incidente prevederile art. 17 alin. (1) din Regulament, potrivit cărora *„Produsele biocide nu sunt puse la dispoziție pe piață sau utilizate decât **dacă sunt autorizate în conformitate cu prezentul regulament***".

Conform alin. (2) al normei juridice anterior citată, legiuitorul comunitar a stabilit că *„(2) Cererile de autorizație sunt întocmite fie de către viitorul titular al autorizației, fie în numele acestuia. Cererile de **autorizație națională** într-un stat membru se depun la **autoritatea competentă din respectivul stat membru** (denumită în continuare «autoritatea competentă destinatară»). Cererile de autorizație a Uniunii se depun la Agenție"*.

Potrivit art. 3 alin. (1) lit. m) din Regulament, sintagma *„autorizație națională"* înseamnă *„un act administrativ prin care autoritatea competentă **a unui stat membru autorizează** punerea la dispoziție pe piață și utilizarea unui produs biocid sau a unei familii de produse biocide pe teritoriul său sau într-o parte din acest teritoriu"*.

Conform art. 5 alin. (1) din HG 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, atribuțiile privind aprobarea de punere la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide **pe teritoriul României** sunt deținute de către **Comisia națională pentru produse biocide**, organism de specialitate, fără personalitate juridică, care funcționează pe lângă Ministerul Sănătății.

Printre atribuțiile Comisiei naționale pentru produse biocide se regăsesc cele prevăzute la art. 5 alin. (1) lit. d) și f) din HG nr. 617/2014, privind atât autorizarea națională a produselor biocide cât și recunoașterea reciprocă a autorizațiilor.

Prin urmare, Consiliul reține ca fiind pertinente susținerile autorității contractante, din cuprinsul punctului de vedere, potrivit cărora comprimatele pentru dezinfecția apei solicitate în cadrul prezentei proceduri de atribuire pot fi utilizate pe teritoriul României numai dacă sunt autorizate de către Comisia națională pentru produse biocide, prin parcurgerea etapelor prevăzute în mod expres în Regulamentului (UE) nr. 528/2012 și legislația națională terțiară specifică, reprezentată de Ordinul comun al Ministerului Sănătății, Ministerului Mediului și Pădurilor și Autorității Naționale Sanitară Veterinară și Pentru Siguranța Alimentelor nr. 10/368/11 din 08 ianuarie 2010 având ca obiect aprobarea procedurii de avizare a produselor biocide care sunt plasate pe piață pe teritoriul României.

Având în vedere aspectele anterior menționate, precum și precizările exprese ale art. 6 alin. (1) din HG nr. 617/2014 potrivit cărora *„(1) Produsele biocide sunt plasate pe piață și folosite pe teritoriul României* ***numai dacă****:*

a) ***sunt autorizate potrivit prevederilor Regulamentului*** *sau sunt avizate potrivit măsurilor tranzitorii prevăzute la art. 89 alin. (2) din Regulament;*

b) au etichete și fișa cu date de securitate în limba română", Consiliul nu va putea reține susținerile contestatorului conform cărora ar fi suficientă autorizarea emisă de un alt stat membru al Uniunii Europene deoarece în lipsa parcurgerii procedurii de autorizare expres prevăzută de Ordinul Ministerului Sănătății nr. 10/2010 cu modificările ulterioare sau, după caz, a procedurii de recunoaștere reciprocă prevăzută la art. VII din Regulamentului (UE) nr. 528/2012, produsele biocide autorizate în alt stat membru nu pot fi utilizate pe teritoriul României.

Întrucât avizarea de către Comisia națională pentru produse biocide este condiție legală în vederea punerii pe piață a produselor biocide din grupa principală 1 tipul de produs 5, cum sunt comprimatele pentru dezinfecția apei solicitate de autoritatea contractantă, Consiliul reține că cerința autorității contractante, din caietul de sarcini privind dovada avizării de către Ministerul Sănătății și prezența în Registrul național al produselor biocide nu poate fi considerată restrictivă, critica contestatorului privind acest aspect urmând a fi respinsă ca nefondată.

Totodată, Consiliul va respinge ca nefondată solicitarea contestatorului privind punerea la dispoziție a standardului STANAG 2937 ediția a 4-a motivat de faptul că autoritatea contractantă a indicat concret în cadrul anexei caietului de sarcini intitulată *„specificație tehnică cod ST-800-21"* caracteristicile produselor din componența rației solicitate, cu respectarea prevederilor art. 154 din Legea nr. 98/2016

potrivit cărora *„Autoritatea contractantă are obligația de a elabora documentația de atribuire care conține toate informațiile necesare pentru a asigura operatorilor economici o informare completă, corectă și precisă cu privire la cerințele achiziției, obiectul contractului și modul de desfășurare a procedurii de atribuire*”.

Mai mult, Consiliul reține că în cuprinsul contestației, SC ..... SRL nu a indicat niciun motiv pentru care s-a considerat lezat de lipsa acestui standard NATO din cuprinsul documentației de atribuire, limitându-se la solicitarea de completare a documentației de atribuire cu acest înscris, fără a depune vreo probă în sprijinul susținerilor sale contrar principiului de drept conform căruia „actori incumbit probatio” – „sarcina probei incumbă, în mod exclusiv, reclamantului”, principiu transpus în dreptul autohton în cadrul dispozițiilor art. 249 cpc, potrivit cărora, referitor la sarcina probei, „cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”.

Având în vedere toate aspectele de fapt și de drept mai sus evocate, în temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul urmează să respingă ca nefondată contestația formulată de SC ..... SRL în contradictoriu cu .....

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Respinge ca nefondată contestația formulată de SC ..... SRL în contradictoriu cu .....

Obligatorie.

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

Complet de soluționare a contestațiilor
în domeniul achizițiilor publice:

Consilier de soluționare	PREȘEDINTE	Consilier de soluționare
.....	.....	.....

Redactat practicaua deciziei
.....

Redactată în 4 (patru) exemplare originale, conține 9 (nouă) pagini