



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. 1591/C11/1898

Data: 11.07.2023

Prin contestația nr. 4253/06.07.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 36952/07.07.2023, formulată de SRL, cu sediul social în ..., ..., având CUI RO și număr de înregistrare la Oficiul Registrului Comerțului, reprezentată legal prin administrator ..., împotriva documentației de atribuire pentru lotul 4, elaborată de, cu sediul în, ..., județul, în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii prin licitație deschisă, organizată pe loturi, în vederea atribuirii contractului de furnizare Materiale de curățenie inclusiv saci menajeri, s-a solicitat obligarea autorității contractante la pentru lotul 4, în raport de cererile din contestație.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care SRL critică modul de definire al cerințelor/specificațiilor tehnice al produselor „Pastile dezinfectante tip Clorom (sau echivalent)” (poziția 2) și „Soluție dezinfectantă pentru mâini Tip Virucid (sau echivalent)” (poziția 1), solicitând reformarea caietului de sarcini de produse.

În cadrul contestației, este solicitată și suspendarea procedurii de atribuire pentru lotul 4.

2.1. Ca cereri generale, precizează următoarele:

2.1.1. În raport de obligația stabilită în sarcina autorității contractante prin art. 154 din Legea nr. 98/2016, solicită obligarea acesteia la precizarea expresă ca specificațiile tehnice ale dezinfectanților (spectru de activitate,

testări doveditoare ale eficacității microbicide), ca și evaluarea tehnică a ofertelor, se întemeiază, respectiv se va întemeia, pe dispozițiile standardului general EN 14885 ediția 2022 și pe prevederile standardelor specifice fiecărei activități microbicide impuse prin standard.

Autoritatea contractantă este supusă reglementarilor tehnice și juridice obligatorii europene și naționale, trebuie să admită că prevederile caietului de sarcini produse nr. 2 și nr. 11, lot 4, și să respecte reglementările de standard în vigoare la data lansării achiziției.

2.1.2. Solicită obligarea autorității contractante la recunoașterea aplicabilității prevederilor OMS nr. 1761/2021 în ce privește utilizarea dezinfecțanților achiziționați prin prezenta procedură, acolo unde nu există prevederi speciale care să înlăture aplicarea sa.

Astfel, produsele chimice dezinfecțante sunt achiziționate spre realizarea dezinfecției. Așadar, ele trebuie să fie apte a îndeplini și a se conforma procedurilor aferente realizării dezinfecției, respectiv calitățile solicitate la achiziționare trebuie să concorde cu modul în care trebuie folosite în cadrul procedurilor de dezinfecție.

Altminteri, achiziția devine inutilă, iar fondurile publice sunt cheltuite ineficient (pe lângă riscul generat de utilizarea de produse necorespunzătoare cu scopul pentru care au fost achiziționate).

Singurul domeniu al vieții sociale în care există reguli de efectuare a dezinfecției este cel medical. Aceste reguli sunt consemnate normativ în OMS nr. 1761/2021.

2.2. Referitor la produsul — „Pastile dezinfecțante tip Clorom (sau echivalent))”, solicită:

2.2.1. obligarea autorității contractante la în sensul definirii spectrului de activitate în conformitate cu standardul EN 14885:2022 pentru dezinfecția suprafețelor în domeniul instituțional și medical;

2.2.2. obligarea autorității contractante la precizarea că dovada efectelor microbicide din spectrul de activitate ce se va stabili definitiv trebuie făcută prin testări în condiții de murdărie.

2.3. În ceea ce privește produsul - „Soluție dezinfecțantă pentru mâini Tip Virucid (sau echivalent)”, solicită:

2.3.1. obligarea autorității contractante la în sensul eliminării cerinței privind clorura de benzaconiu de 0,10%, etanol 75% și glicerină 1,20%;

2.3.2. obligarea autorității contractante la în sensul introducerii cerinței privind spectrul de activitate biocidă așa cum este impus de EN 14885:2022 pentru dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare în domeniul instituțional, deoarece achizițarea își desfășoară activitatea în domeniul instituțional.

2.3.3. obligarea autorității contractante la în sensul introducerii cerinței privind obligativitatea prezentării de rapoarte de testare emise de laboratoare acreditate privind compatibilitatea cutanată;

2.3.4. obligarea autorității contractante la în sensul introducerii cerinței că produsul să prezinte stabilitate la bioaerocontaminare, cu indicarea perioadei de stabilitate solicitate și impunerea obligativității ofertanților de prezentare a rapoartelor de testare a stabilității la

retrocontaminare. Invocă în acest sens principiul stabilit în art. 19 alin. (2) lit. c) ANEXA nr. 1 la OMS nr. 1761/2021.

....., prin adresa nr. 25466/10.07.2023, înregistrată la Consiliu cu nr. 37405/ 10.07.2023, precizează că:

1. Pentru poziția 2 „pastile dezinfectante tip Clorom (sau echivalent)“:

- va respecta prevederile standardului EN 14885:2022 în ce privește caracteristicile produselor ce urmează a fi achiziționate în scop de dezinfectare, cât și în ceea ce privește modul de evaluare a ofertelor; va completa documentația de atribuire prin introducerea prevederilor standardului EN 14885:2022;

- va completa documentația de atribuire cu menționarea aplicării normelor tehnice aprobate prin Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1761/2021, în ceea ce privește dezinfectanții ce vor fi achiziționați la lotul 4 produsul „Pastile dezinfectante tip Clorom (sau echivalent)“;

- va completa documentația de atribuire prin definirea spectrului de activitate în conformitate cu standardul EN 14885:2022 pentru dezinfecția suprafețelor în domeniul instituțional și medical;

- va completa documentația de atribuire prin precizarea că dovada efectelor microbicide din spectrul de activitate ce se va stabili definitiv trebuie făcută prin testări în condiții de murdărie;

2. Pentru poziția 11 „Soluție dezinfectantă pentru mâini tip Virucid (sau echivalent)“:

- va respecta prevederile standardului EN 14885:2022 în ce privește caracteristicile produselor ce urmează a fi achiziționate în scop de dezinfectare, cât și în ceea ce privește modul de evaluare a ofertelor; va completa documentația de atribuire prin introducerea prevederilor standardului EN 14885:2022;

- va completa documentația de atribuire cu menționarea aplicării normelor tehnice aprobate prin Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1761/2021, în ceea ce privește dezinfectanții ce vor fi achiziționați la lotul 4 produsul „Soluție dezinfectantă pentru mâini tip Virucid (sau echivalent)“;

- va completa documentația de atribuire prin înlocuirea cerinței privind clorura de benzalconiu de 0,10%, etanol 75% și glicerină 1,20% cu soluție lichidă pe bază de alcool cu concentrația între 60 și 80% luând astfel în considerare recomandarea ghidului OMS nr. 1761/2021;

- va completa documentația de atribuire prin introducerea cerinței privind spectrul de activitate biocidă așa cum este impus de EN 14885:2022 pentru dezinfecția igienică a mâinilor prin frecare în domeniul instituțional;

- va completa documentația de atribuire prin în sensul introducerii cerinței privind obligativitatea prezentării de rapoarte de testare emise de laboratoarele acreditate privind compatibilitatea cutanată;

- va completa documentația de atribuire prin în sensul introducerii cerinței că produsul să prezinte stabilitate la bioaerocontaminare, cu indicarea perioadei de stabilitate solicitate și impunerea obligativității ofertanților de prezentare a rapoartelor de testare a stabilității la retrocontaminare.

Astfel, precizează că:

„admite contestația depusă de S.C. G.B. INDCO S.R.L. și este dispusă să procedeze la remedierea documentației de atribuire (caietul de sarcini) și la clarificarea tuturor elementelor prezente în contestație. Se vor respecta prevederile standardului EN 14885:2022 în ce privește caracteristicile produselor ce urmează a fi achiziționate în scop de dezinfectare, cât și în ceea ce privește modul de evaluare a ofertelor. Documentația de atribuire va fi completată cu menționarea aplicării normelor tehnice aprobate prin Ordinul Ministrului Sănătății nr. 1761/2021 cu modificările și completările ulterioare, în ceea ce privește dezinfectanții ce vor fi achiziționați la lotul 4, acolo unde nu există prevederi speciale care să înlăture aplicarea acestor norme”.

Astfel, conform prevederilor art. 55 alin. (2) lit. b) din HG 395/2016, autoritatea contractantă menționează că va proceda la anularea lotului 4 - Dezinfectanți din cadrul procedurii de licitație deschisă în cauză, deoarece admiterea contestației depusă de SRL aduce modificări substanțiale cerințelor caietului de sarcini, care presupun timp suplimentar pentru reacția potențialilor ofertanți. De asemenea, în luna august, sunt programate concediile de odihnă atât pentru ofertanți, cât și pentru autoritatea contractantă, ceea ce conduce la imposibilitatea prelungirii termenului de depunere a ofertelor.

Pentru a respecta principiul tratamentului egal al ofertanților și pentru a oferi timpul necesar pregătirii ofertelor conform noilor cerințe ale caietului de sarcini, autoritatea contractantă a decis anularea lotului 4 - Dezinfectanți și republicarea lui la o dată ulterioară, dar nu mai târziu de 08.09.2023.

....., prin adresa transmisă prin e-mail și înregistrată la Consiliu cu nr. 37466/ 10.07.2023, autoritatea contractantă a comunicat Decizia de anulare a lotului 4 – Dezinfectanți, precum și print-screen-ul din SEAP unde, în dreptul lotului 4 al procedurii în cauză, la „Stare lot” este precizat “Anulat”.

..... SRL, prin adresa nr. 4305/11.07.2023, comunicată prin e-mail și înregistrată la Consiliu cu nr. 37663/11.07.2023, precizează că, deși autoritatea contractantă achiesează în totalitate la criticile din contestația sa, aceasta a anulat, neîntemeiat, lotul 4 al procedurii de atribuire în cauză.

Astfel, autoritatea contractantă are posibilitatea decalării termenului de depunere după publicarea eratei cu măsurile de remediere.

În consecință, solicită Consiliului să ia act de achiesarea autorității contractante privind criticile din contestația sa și obligarea acesteia la publicarea unei erate cu măsurile de remediere, cu anularea deciziei de anulare a achiziției lotului.

..... SRL a constituit cauțiunea în sumă de 2.331,06 lei, conform art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 209295755/1, eliberată de CEC BANK SA, Sucursala Victoria, la data de 07.07.2023.

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

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura prin licitație deschisă, pe loturi, în vederea atribuirii contractului de furnizare

Materiale de curățenie inclusiv saci menajeri, lotul 4 - Dezinfecțanți, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1056801/30.06.2023. Valoarea estimată a contractului de furnizare este de 838.728,00 lei, fără TVA, iar pentru acest lot este 16553 lei, fără TVA. Criteriul de atribuire aplicat este „prețul cel mai scăzut”.

Împotriva cerințelor caietului de sarcini pentru lotul 4, ... SRL a formulat contestația ce face obiectul cauzei.

Consiliul reține că urmare a contestației privind documentația de atribuire pentru acest lot autoritatea contractantă a achiesat la solicitările SRL, fiind de acord cu remedierea caietului de sarcini în sensul solicitat de aceasta.

Prin urmare, Consiliul nu va mai analiza criticile contestatoarei atât timp cât autoritatea contractantă a fost de acord cu modificarea cerințelor caietului de sarcini în sensul solicitat de aceasta.

În consecință, Consiliul va admite contestația cu privire la lotul 4, constatând necesitatea modificării documentației de atribuire conform celor solicitate de contestatoare și asumate de către autoritatea contractantă.

Cât privește decizia de anulare a procedurii de atribuire pentru acest lot, publicată în SEAP la data de 10.07.2023 (nr. 25467/10.07.2023), Consiliul constată că autoritatea contractantă invocă faptul că în discuție sunt modificări substanțiale ale cerințelor caietului de sarcini, care presupun timp suplimentar pentru reacția potențialilor ofertanți și că în luna august sunt programate concedii de odihnă, ceea ce conduce la imposibilitatea prelungirii termenului de depunere a ofertelor.

Consiliul observă că, drept temei legal autoritatea contractantă invocă dispozițiile art. 55 alin. (2) lit. a) din HG nr. 395/2016, potrivit cărora:

“(2) În condițiile art. 153 din Lege, autoritatea contractantă are obligația de a prelungi termenul-limită de depunere a ofertelor în cazul în care modificările prevăzute la alin. (1) conduc la ajustări/completări ale documentației de atribuire care presupun timp suplimentar pentru reacția potențialilor ofertanți, cu excepția modificărilor semnificative care conduc la anularea procedurii de atribuire deoarece:

a) 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”.

Se constată că aceste dispoziții invocate de autoritatea contractantă nu sunt de natură a susține decizia sa de anulare a procedurii de atribuire pentru lotul 4.

Situațiile în care se impune anularea procedurii de atribuire sunt stabilite de legiuitor, lipsit de echivoc, la art. 212 din Legea nr. 98/2016:

“(1) Autoritatea contractantă are obligația de a anula procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru în următoarele cazuri:

a) dacă nu a fost depusă nicio ofertă/solicitare de participare sau dacă nu a fost depusă nicio ofertă admisibilă;

b) dacă au fost depuse oferte admisibile care nu pot fi comparate din cauza modului neuniform de abordare a soluțiilor tehnice și/ori financiare;

c) dacă încălcări ale prevederilor legale afectează procedura de atribuire sau dacă este imposibilă încheierea contractului;

d) Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sau instanța de judecată dispune modificarea/eliminarea unor specificații tehnice/cerințe din caietul de sarcini ori din alte documente emise în legătură cu procedura de atribuire astfel încât nu mai poate fi atins în mod corespunzător scopul achiziției, iar autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri de remediere, fără ca acestea să afecteze principiile achizițiilor publice reglementate la art. 2 alin. (2);”.

e) dacă contractul/acordul-cadru nu poate fi încheiat cu ofertantul a cărui ofertă a fost stabilită câștigătoare din cauza faptului că ofertantul în cauză se află într-o situație de forță majoră sau în imposibilitatea fortuită de a executa contractul/acordul-cadru și nu există o ofertă clasată pe locul următor admisibilă.

(2) În sensul dispozițiilor alin. (1) lit. c), prin încălcări ale prevederilor legale se înțelege situația în care, pe parcursul procedurii de atribuire, se constată erori sau omisiuni, iar autoritatea contractantă se află în imposibilitatea de a adopta măsuri corective fără ca aceasta să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 2 alin. (2)."

Raportat la aceste dispoziții, decizia de anulare a procedurii de atribuire pentru lotul 4 de către autoritatea contractantă este apreciată de Consiliul ca fiind lipsita de temei. Situația de față nu se încadrează în niciuna din situațiile care permit achizițorii luarea unei astfel de decizii extreme de anulare a procedurii de atribuire, în condițiile în care remedierea acesteia este pe deplin posibilă și nu este de natură a aduce prejudicii nici potențialilor ofertanți și nici autorității contractante, mai ales că aceste remedieri privesc respectarea unor condiții de legalitate referitoare la obiectul achiziției pentru acest lot.

Prin urmare, Consiliul constată că decizia de anulare a procedurii de atribuire pentru lotul 4 dispusă de autoritatea contractantă este nelegală.

Cât privește solicitarea contestatoarei de suspendare a procedurii de atribuire, Consiliul constată că a rămas fără obiect.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 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, Consiliul urmează să admită contestația formulată de SRL.

În baza art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va obliga autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale și a celor evocate în motivare, să modifice documentația de atribuire pentru lotul 4 în sensul celor achiesate.

În aceeași bază legală, Consiliul va obliga autoritatea contractantă să aducă remediile adoptate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire prin publicarea lor în SICAP și să stabilească o nouă dată limită de depunere a ofertelor, astfel încât, între data publicării remediilor și data depunerii ofertelor, să fie asigurată o perioadă de timp suficientă pentru elaborarea și prezentarea unor oferte care să respecte toate cerințele documentației de atribuire, astfel cum este modificată ca urmare a prezentei decizii.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația depusă de SRL în contradictoriu cu

Obligă autoritatea contractantă ca, în termen de 15 zile de la primirea deciziei Consiliului, cu respectarea prevederilor legale și a celor evocate în

motivare, să modifice documentația de atribuire pentru lotul 4 în sensul celor achiesate și să aducă remedierile adoptate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la procedura de atribuire prin publicarea lor în SICAP, cu stabilirea unei noi date limită de depunere a ofertelor, astfel încât, între data publicării remedierilor și data depunerii ofertelor, să fie asigurată o perioadă de timp suficientă pentru elaborarea și prezentarea unor oferte care să respecte toate cerințele documentației de atribuire, astfel cum este modificată ca urmare a prezentei decizii.

Pe cale de consecință, respinge ca rămasă fără obiect cererea SRL de suspendare a procedurii de atribuire pentru lotul 4.

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

Împotriva ei 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, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactată în 4 exemplare, conține 7 pagini.
Redactată practica deciziei ...