

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ..

Prin contestația nr. 447/14.02.2024, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. ., depusă de SRL, cu sediul social în, bd. ., înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ., având CUI . reprezentată legal prin administrator Vârgolici Alexandru și asistată și/sau reprezentată juridic prin „.", privind procedura de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Antiseptice și dezinfectante – loturile 1 și 2, cod CPV 33631600-8 Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), de, cu sediul în, ..., județul, în calitate de autoritate contractantă, contestatoarea a solicitat în secțiunile indicate în cuprinsul contestației, precum și suspendarea procedurii până la soluționarea contestației.

Prin Încheierea nr. ., Consiliul a respins, ca rămasă fără obiect, cererea de suspendare a procedurii de atribuire, formulată de SRL.

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

Consiliul a fost legal sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care ofertantul SRL critică anumite secțiuni ale caietului de sarcini, astfel cum a fost modificat prin "RĂSPUNS LA CLARIFICĂRI" nr. 2308/08.02.2024, solicitând anularea răspunsului în următoarele secțiuni ale sale:

- pag. 10:

Lot 1 - SĂPUN ANTISEPTIC LICHID PENTRU DEZINFECȚIA IGIENICĂ PRIN SPĂLARE A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR Pentru acest lot, menționați: "Condiționare produs - recipiente de maxim 1000 ml, cu pompa de dozare montată din fabrică" Având în vedere că pentru domeniul de utilizare menționat există pe piață foarte multe produse care satisfac cerințele caietului de sarcini dar au o altă formă de ambalare, iar în conformitate cu Ordinul 1082/2016 Anexa III, modificată prin Ordinul 16413/2017, în cazul produselor biocide cu indicație pentru dezinfectia igienică și sau chirurgicală a mâinilor și a Ordinului 1761/03.09.2021 unde sunt	Se acceptă și ofertele cu produse aflate în recipiente de maximum 1000 ml care să fie însoțite de o pompă dozatoare ambalată individual, compatibilă, ofertată gratuit.
---	---

menționate condițiile obligatorii pentru utilizarea și păstrarea corectă a produselor antiseptice, nu este impusă obligativitatea ca flacoanele cu soluții dezinfectante pentru mâini să fie prevăzute din procesul de fabricație cu pompițe dozatoare, ci doar ca manipularea acestora să evite atingerea gurii flaconului, vă rugăm respectuos să acceptați spre ofertare și produse cu recipiente de maximum 1000 ml care să fie însoțite de o pompă dozatoare ambalată individual, compatibilă, ofertată gratuit.	
---	--

- pag. 11:

1 - SĂPUN ANTISEPTIC LICHID PENTRU DEZINFECȚIA IGIENICĂ PRIN SPĂLARE A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR -Vă rugăm să acceptați și produs care întrunește cerințele caietului de sarcini dar care se livrează cu pompita dozatoare ambalată separat.	Se acceptă și produse care întrunește cerințele caietului de sarcini dar care se livrează cu pompita dozatoare ambalată separat, compatibilă, ofertată gratuit.
---	---

- pag. 11:

2 - PRODUS ANTISEPTIC (PE BAZA DE ALCOOL) PENTRU DEZINFECȚIA IGIENICĂ ȘI CHIRURGICALĂ PRIN FRECARE A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR Vă rugăm să acceptați și produs care întrunește cerințele caietului de sarcini dar care se livrează cu pompita dozatoare ambalată separat.	Se acceptă și produse care întrunește cerințele caietului de sarcini dar care se livrează cu pompita dozatoare ambalată separat, compatibilă, ofertată gratuit.
--	---

În fapt, contestatoarea arată că actul contestat, respectiv caietul de sarcini, a fost publicat în forma modificată în urma pronunțării deciziei CNSC nr. . și a răspunsului dat de autoritatea contractantă la unele solicitări ale unor operatori economici (solicitări care nu sunt cereri de lămurire a unor prevederi ale documentației de atribuire sau de obținere a unor informații suplimentare, ci acte de solicitare a unor schimbări ale acestor prevederi).

Astfel, petenta contestă atât legalitatea și temeinicia formei modificării, cât și a conținutului acesteia.

Contestatoarea subliniază că toate modificările, a căror anulare solicită, privesc una și aceeași chestiune, respectiv cea a ambalajului în care ar urma să fie livrate produsele celor două loturi și a interpretării și aplicării textului normativ al art. 2 lit. f) teza ultima ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1761/2021.

În continuare, autoarea contestației arată că, în cazul ambelor loturi, cerința inițială a caietului de sarcini, a fost: Condiționare produs - recipienti de maxim 1000 ml. cu pompă de dozare montată din fabrică, rămânând așa până la data răspunsului la clarificări nr. 2308/08.02.2024.

Nulitatea modificării

1. Nemotivarea modificării

Contestatoarea menționează că orice măsură adoptată de o autoritate contractantă, în cursul inițierii și derulării unei proceduri de achiziție publică, trebuie să fie motivată - în fapt și în drept. În susținerea celor precizate, petenta arată că obligația motivării rezultă atât din textele legislației UE, cât și din jurisprudența instanțelor UE, invocând în acest sens: art. 41 și art. 47 din CARTEA DREPTURILOR FUNDAMENTALE A UNIUNII EUROPENE, precum și Hotărârea CJUE din

17.11.2022 în cauza C-54/21 și Hotărârea CJUE din 07.09.2021 în cauza C-927/19.21.

Fiind încălcate prevederi cu caracter imperativ ale legislației UE în materie de respectare a drepturilor procesuale ale subiecților de drept civil în chestiuni presupunând interesul public, contestatoarea solicită a anularea acestei modificări.

În dreptul național, autoarea contestației face trimitere la prevederile art. 174 (2) și art. 179 (1) din C.pr.civ.

2. Încălcarea procedurii de pregătire și planificare a achiziției

Invocând prevederile art. 8 alin. (1) și (2), art. 9 alin. (1) și art. 3 alin. (1)-(3) din HG nr. 395/2016, contestatoarea menționează că, în speța de față, autoritatea contractantă a stabilit de mult timp care-i sunt necesitățile (refectate în referatele de necesitate aferente), care au fost transpuse în prevederile caietului de sarcini - între care cea în discuție nu a suferit nicio schimbare de la publicarea documentației de atribuire - 19.10.2023.

Orice modificare a documentației de atribuire, neautorizată de vreun organ al justiției, este imposibilă a se mai produce, din inițiativa autorității, după inițierea procedurii de atribuire, în măsura în care alterează datele tehnice deja publicate.

3. Încălcarea normelor tehnice naționale în materie de sănătate publică

Contestatoarea precizează că achizitoarea își poate defini cerințele/specificațiile tehnice în oricare dintre modalitățile prevăzute de art. 156 alin. (1) din Legea nr.98/2016, dar, indiferent de alegerea sa, aceasta nu poate încălca normele tehnice obligatorii naționale și prevederile legislației UE -

„(1) Fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii de la nivel național, în măsura în care sunt compatibile cu actele normative adoptate la nivelul Uniunii Europene, specificațiile tehnice se stabilesc în una dintre următoarele modalități”

În materie de dezinfectie, normele tehnice obligatorii de la nivel național sunt grupate în OMS nr. 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”*.

Caracterul obligatoriu al acestor norme este stabilit prin art. 9 din OMS nr. 1761/2021: „Direcțiile de specialitate din cadrul Ministerului Sănătății, direcțiile de sănătate publică județene și a municipiului, precum și unitățile sanitare publice și private de pe teritoriul României vor duce la îndeplinire prevederile prezentului ordin.”

Potrivit art. 18 ANEXA nr. 1 la ORDIN

”ART. 18

Criteriile de alegere corectă a dezinfectantelor sunt următoarele:

g) să fie stabile în timp".

Stabilitatea în timp privește nu numai menținerea calităților fizico-chimice și a celor microbicide, dar și rezistența produsului la contaminare.

În cazul produselor antiseptice, cu scopul menținerii stabilității lor și a evitării contaminării, normatorul național a impus cerința de utilizare corectă - art.2 lit.f) teza a doua ANEXA nr.3 la ORDIN - „în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea".

În cazul confirmării modificării operate de autoritatea contractantă, utilizarea antisepticului presupune drept prima etapă *sine qua non* atașarea pompei dozatoare furnizată separat de flaconul produsului = ATINGEREA GURII FLACONULUI.

Interdicția expresă a normei tehnice naționale este astfel încălcată.

Pentru motivele arătate, petenta solicită admiterea contestației.

Prin adresa nr. 3940/19.02.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. 10393/20.02.2024, autoritatea contractantă a formulat punct de vedere cu privire la contestația depusă de SRL, solicitând respingerea acesteia ca neîntemeiată.

Cu privire la susținerea contestatoarei că "AC a stabilit de mult timp care-i sunt necesitățile (reflexate în referatele de necesitate aferente), care au fost transpuse în prevederile CS loturi - între care cea în discuție nu a suferit nici o schimbare de la publicarea documentației de atribuire - 1.10.2023", autoritatea contractantă precizează că nu și-a schimbat necesitatea, ci dorește, în continuare, să achiziționeze același "SĂPUN ANTISEPTIC LICHID PENTRU DEZINFECȚIA IGIENICĂ" PRIN SPĂLARE A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR", respectiv "PRODUS ANTISEPTIC (PE BAZĂ DE ALCOOL) PENTRU DEZINFECȚIA IGIENICĂ ȘI CHIRURGICALĂ PRIN FRECARĂ A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR", doar că a acceptat și un alt tip de ambalaj.

În ceea ce privește susținerea petentei potrivit căreia "Orice modificare a documentației de atribuire, neautorizată de vreun organ al justiției, este imposibilă a se mai produce, din inițiativa AC, după inițierea procedurii de atribuire, în măsura în care alterează datele tehnice deja publicate", autoritatea contractantă precizează că a postat RĂSPUNS CONSOLIDAT LA SOLICITARE DE CLARIFICĂRI - obligație izvorâtă din legislația în materia achizițiilor publice și lasă Consiliul să se pronunțe dacă a alterat date tehnice deja publicate prin acceptarea unui alt tip de ambalaj. Pentru ambele loturi, răspunsul său (întocmit de medici primari epidemiologi - membri ai comisiei de evaluare), a fost: "Se acceptă și ofertele cu produse aflate în recipiente de maximum 1000 ml care să fie însoțite de o pompă dozatoare ambalată individual, compatibilă, ofertată gratuit."

Autoritatea contractantă consideră faptul că legislația în materie (OMS 1761/2021) se interpretează de către contestatoare cu scopul de a favoriza propriile produse.

Astfel, precizează că, într-adevăr Ordinul 1761/2021 art. 2 lit. f) relatează faptul că flaconul se manipulează cu atenție iar în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului pentru a se evita contaminarea.

Având în vedere că este vorba de o unitate sanitară, este de la sine înțeles că personalul medical este mai mult decât calificat pentru a manipula flaconul cu grijă și fără să atingă gura acestuia.

Pe de altă parte, procedura la care face referire este una extrem de banală, executată cu mânuși, iar riscul contaminării este inexistent, deoarece pompița se poate monta extrem de ușor fără atingerea gurii flaconului. Prin urmare, autoritatea contractantă consideră faptul că admiterea contestației nu este deloc oportună, contestatoarea urmărind prin aceasta numai eliminarea concurenței și defavorizarea altor furnizori.

De asemenea, atâta timp cât un produs dovedește calitate în spectrul de activitate solicitat, autoritatea contractantă nu dorește, ca prin forma de ambalare, să contravină prevederile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016, privind principiile care stau la baza atribuirii contractelor de achiziție publică.

Redând prevederile art. 2 lit. f) din OMS 1761/2021: „flaconul se manipulează cu atenție; în cazul flacoanelor cu antiseptic este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea”, achizitoarea precizează că este interzisă atingerea gurii flaconului și nu că este interzisă prezentarea pompelor separat.

Prin adresa nr. 535/21.02.2024, înregistrată la Consiliu sub nr. .. contestatoarea a formulat răspuns la punctul de vedere al autorității contractante.

Prin adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 11696/26.02.2024, autoritatea contractantă a transmis strategia de contractare pentru procedura de atribuire în cauză.

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

..... a inițiat procedura de licitație deschisă, organizată în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect Antiseptice și dezinfectante, organizată pe loturi, cod CPV 33631600-8 Antiseptice și dezinfectante (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. .., data limită de depunere a ofertelor fiind stabilită pentru 19.02.2024, ora 1500. Valoarea estimată a contractului este 1.039.000,00 lei, fără TVA, iar valoarea maximă a contractelor subsecvente este de 82.500 lei, fără TVA, pentru lotul 1 și 96.000,00 lei, fără TVA, pentru lotul 2.

Prin Încheierea nr. .., Consiliul a respins, ca rămasă fără obiect, cererea de suspendare a procedurii de atribuire, formulată de SRL.

Nemulțumită de unele prevederi ale caietului de sarcini, astfel cum a fost modificat prin "RĂSPUNS LA CLARIFICĂRI" nr. 2308/08.02.2024, ... SRL a înaintat contestația nr. 447/14.02.2024 înregistrată la Consiliu cu nr. 9430/15.02.2024.

Contestatoarea a constituit cauțiunea în sumă de 7.140,00 lei, conform art. 61¹ alin. (1) lit. b) și alin. (2²) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. ..., eliberată de CEC Bank – Sucursala Piața Victoria, la data de 14.02.2024.

Se are în vedere ca anterior pe rolul Consiliului s-au aflat următoarele dosare:

- dosarul nr. 3023 aferent contestației nr. 5417/25.10.2023, înregistrată la Consiliu cu nr. 58768/26.10.2023, depusă de SRL. Contestația amintită a fost soluționată de Consiliu prin pronunțarea Deciziei nr. ... prin care a fost admisă contestația formulată de SRL dispunându-se următoarele:

În temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, admite, în parte, contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu pentru Loturile 1 și 2.

Obligă, ca, în termen de 10 zile de la primirea prezentei, pentru considerentele din motivare, să procedeze la remedierea documentației de atribuire pentru Loturile 1 și 2, în ceea ce privește solicitările de la pct. 2.1., 2.2.1., 2.2.2., 2.2.3., 2.2.4., 2.3.1., 2.3.2., 2.3.3., 2.3.4. și 2.3.7. potrivit considerentelor deciziei, precum și să aducă la cunoștință tuturor operatorilor economici interesați de participarea la prezenta procedură de atribuire despre clarificarea/eliminarea/ completarea/modificarea cerințelor adoptate, prin postarea acestora în SEAP.

Totodată, ... va stabili o nouă dată-limită de depunere a ofertelor în acord cu dispozițiile art. 153 din Legea nr. 98/2016.

În temeiul dispozițiilor art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016, Consiliul respinge solicitările G.B. INDCO SRL de la pct. 2.2.5. și 2.3.5 (Lotul 1 și 2) și 2.3.6 (Lotul 2), în contradictoriu cu, ca nefondate.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

- dosarul nr. 91 aferent contestației nr. 6095/21.12.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. 70092/22.12.2023 depusă de SRL. Contestația amintită a fost soluționată de Consiliu prin pronunțarea Deciziei nr. ... prin care a fost admisă contestația formulată de SRL dispunându-se următoarele:

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, respinge, ca rămase fără obiect, contestațiile formulate de SRL, în contradictoriu cu

Trecând la analiza criticilor formulate se are în vedere că acestea vizează aspecte legate de ambalajul în care urmează să fie livrate produsele celor doua loturi. Astfel contestatoarea este nemulțumită de modul în care autoritatea contractantă a modificat cerința reclamată, al cărei conținut, în cazul ambelor loturi, cerința a fost astfel redactată:

- *Condiționare produs - recipiente de maxim 1000 ml, cu pompă de dozare montată din fabrică.*

Urmare a *Răspunsului nr. 2308/08.02.2024* publicat de achizitoare în SEAP, conținutul cerinței a fost modificat astfel:

Întrebare:

Lot 1 - SĂPUN ANTISEPTIC LICHID PENTRU DEZINFECTIA IGIENICA PRIN SPALARE A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR

Pentru acest lot, menționați: "Condiționare produs - recipiente de maxim 1000 ml, cu pompa de dozare montată din fabrică" Având în vedere că pentru domeniul de utilizare menționat există pe piață foarte multe produse care satisfac cerințele caietului de sarcini dar au o altă formă de ambalare, iar în conformitate cu Ordinului 1082/2016 Anexa III, modificată prin Ordinul 16413/2017, în cazul produselor biocide cu indicație pentru dezinfectia igienică și sau chirurgicală amăinilor și a Ordinului 1761/ 03.09.2021 unde sunt menționate condițiile obligatorii pentru utilizarea și păstrarea corectă a produselor antiseptice, nu este impusă obligativitatea ca flacoanele cu soluții dezinfectante pentru mâini să fie prevăzute din procesul de fabricație cu pompe dozatoare, ci doar ca manipularea acestora să evite atingerea gurii flaconului, vă rugăm respectuos să acceptați spre ofertare și produse cu recipiente de maximum 1000 ml care să fie însoțite de o pompă dozatoare ambalată individual, compatibilă, oferită gratuit.

Răspuns

Se acceptă și ofertele cu produse aflate în recipiente de maximum 1000 ml care să fie însoțite de o pompă dozatoare ambalată individual, compatibilă, oferită gratuit.

(...)

Lot 2 - PRODUS ANTISEPTIC (PE BAZA DE ALCOOL) PENTRU DEZINFECTIA IGIENICĂ ȘI CHIRURGICALĂ PRIN FRECARE A MÂINILOR PERSONALULUI SANITAR

Vă rugăm să acceptați și produs care întrunește cerințele caietului de sarcini dar care se livrează cu pompă dozatoare ambalată separat.

Răspuns

Se acceptă și produse care întrunesc cerințele caietului de sarcini dar care se livrează cu pompă dozatoare ambalată separat, compatibilă, oferită gratuit.

Contestatoarea reclamă faptul că, în cazul confirmării modificării aduse de achizitoare, utilizarea antisepticului presupune drept primă etapă sine qua non atașarea pompei dozatoare furnizată separat de flaconul produsului, care conduce la atingerea prevăzută de gura flaconului, fiind astfel încălcate dispozițiile normei tehnice naționale ANEXA nr. 3 la OMS nr. 1761/2021 - „în cazul flaconelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea;”.

Nu pot fi reținute precizările contestatoarei în ceea ce privește rațiunea/momentul în care achizitoare a adus modificării documentației de atribuire, respectiv Orice modificare a documentației de atribuire, neautorizată de vreun organ al justiției, este imposibilă a se mai produce, din inițiativa AC, după inițierea procedurii de atribuire, în măsura în care alterează datele tehnice deja publicate, atâta vreme cât modificările au respectat dispozițiile art. 153 din Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 27 din H.G. nr. 395/2016, vizavi de regulile de publicitate și transparență.

Cât privește critica contestatoarei se considerată netemeinică și în contradicție cu prevederile art. 2 al anexei nr. 3 la OMS nr. 1761/2021, constatându-se netemeinicia acesteia.

În stabilirea acestei finalități, față de diferendul dedus judecării, Consiliul reține relevanța dispozițiilor legale ale art. 2 din Anexa nr. 3 la OMS nr. 1761/2021, potrivit cărora:

Art. 2. - Criteriile de utilizare și păstrare corectă a antisepticelor sunt următoarele:

- a) un produs se utilizează numai în scopul pentru care a fost avizat;
- b) se respectă indicațiile de utilizare din avizul eliberat de Comisia Națională pentru Produse Biocide (CNPB), respectiv eticheta produsului;
- c) pe flacon se notează data și ora deschiderii;
- d) la fiecare utilizare, flaconul trebuie deschis și închis corect;
- e) este obligatorie existența dozatoarelor pentru soluții hidroalcoolice, iar acestea trebuie să fie la îndemână, în apropierea pacientului (zonei de îngrijiri);
- f) flaconul se manipulează cu atenție; în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea;**
- g) este interzisă transvazarea în alt flacon;
- h) este interzisă recondiționarea flaconului;
- i) este interzisă completarea unui flacon pe jumătate golit în alt flacon;
- j) sunt interzise amestecarea, precum și utilizarea succesivă a două produse diferite;
- k) sunt de preferat produsele condiționate în flacoane cu cantitate mică;
- l) flacoanele trebuie păstrate la adăpost de lumină și departe de surse de căldură.

Prin punctul de vedere față de contestație, cu privire la eliminarea alternativei acceptate urmarea a răspunsului modificat, autoritatea contractantă a precizat că menține formularea Având în vedere ca vorbim de o unitate sanitară, este de la sine înțeles că personalul medical este mai mult decât calificat pentru a manipula flaconul cu grijă și fără să atingă gura acestuia. **Autoritatea contractantă a mai adăugat că** Pe de alta parte, procedura la care facem referire este una extrem de banală, executată cu mânuși, iar riscul contaminării este inexistent, deoarece pompa se poate monta extrem de ușor fără atingerea gurii flaconului.

Mai mult, a susținut că acceptarea doar a flacoanelor/recipientelor care au pompa dozatoare montată din fabrică, ar duce la restricționarea accesului operatorilor economici la procedură.

Consiliul are în vedere că într-adevăr în Ordinul nr. 1761/2021, la art. 2 lit. f) se menționează faptul că flaconul se manipulează cu atenție, iar în cazul flacoanelor cu soluție antiseptică este interzisă atingerea gurii flaconului pentru a se evita contaminarea.

Având în vedere descrierea celor două loturi, Consiliul reține că scopul pentru care autoritatea contractantă a solicitat echiparea flaconului cu pompă spray este ca utilizatorii să poată pulveriza săpunul antiseptic prin apăsarea repetată (pomparea) pe capătul pompei atașată la flaconul/recipientul cu dezinfectant.

Ori, din această perspectivă este lipsit de relevanță poziționarea pompei dozatoare, respectiv faptul că flacoanele/recipientele ar fi livrate cu pompa deja montată din procesul de fabricație sau dacă pompa, livrată separat de ambalajul produsului, este montată de utilizator în vederea utilizării.

Consiliul reține că din specificațiile tehnice nu rezultă că autoritatea ar fi solicitat prezentarea de oferte pentru dezinfectanți stocați în tuburi sub presiune al căror conținut să fie eliberat/pulverizat la apăsarea pe un buton, ci a solicitat prezența unei pompei, ceea ce implică automat procesul de pompare în scopul creării de presiune prin apăsarea repetată a capătului pompei, cerință față de care este lipsit de relevanță momentul în care a fost montată pompa pe flacon.

Totodată, achizitoarea a precizat că potrivit dispozițiilor. 2 lit. f) OMS nr. 1761/2021: „flaconul se manipulează cu atenție; în cazul flacoanelor cu antiseptic este interzisă atingerea gurii flaconului, pentru a se evita contaminarea”, rezultând faptul că este interzisă atingerea gurii flaconului și nu că este interzisă prezentarea pompelor separat.

Contrar celor susținute de contestatoare, respectiv mecanismul atasării unei pompe dozatoare exterioare la gura flaconului nu se poate realiza fără atingerea gurii flaconului, Consiliul determină că aplicarea pompei dozatoare (și nu schimbarea) se face o singură dată, la începerea utilizării flaconului, și nu înseamnă atingerea gurii flaconului, aceasta se face așa cum a explicat achizitoarea prin manopere aseptice, cu utilizare de mănuși sterile. Din acest motiv s-a solicitat ca pompa dozatoare să fie ambalată individual. Consiliul apreciază că ambalarea pompelor dozatoare la vrac într-o singură pungă nu ar poate fi acceptată, aceasta constituind un risc de contaminare în momentul repartizării și eliberării pe secții din magazia spitalului.

Astfel, Consiliul determină că în mod justificat autoritatea contractantă a solicitat pentru a nu fi apreciată restrictivă cerința, acceptarea oricărui flacon/recipient prevăzut cu pompă dozatoare, respectiv ca pompa dozatoare să fie încorporată în flacon sau să fie însoțit de pompă dozatoare în condițiile impuse.

Recapitulând, Consiliul constată că prevederile legale invocate de contestatoare nu impun ca pompa de dozare să fie încorporată la recipient, ci doar ca *manipularea* să se realizeze cu atenție astfel încât să nu se atingă gura flaconului, pentru a se evita contaminarea.

Prin urmare, Consiliul constată că solicitarea ca pompa de dozare să fie încorporată la recipient, așa cum solicită contestatorul, excede prevederilor legale ale OMS nr. 1761/2021, astfel că impunerea acestei cerințe ar conduce la restricționarea participării la prezenta procedură de atribuire a operatorilor economici care oferă recipiente care nu au încorporate pompe de dozare, dar care asigură condiții de manipulare a antisepticului oferat astfel încât să nu se atingă gura recipientului, fiind evitată contaminarea produsului administrat.

Într-o atare situație, Consiliul constată că cerința referitoare la dotarea cu pompă dozatoare, așa cum a fost modificată de autoritatea contractantă prin clarificarea postată în SICAP în data de 08.02.2024 respectă prevederile OMS nr. 1761/2021, motiv pentru care se constată caracterul nefondat al criticii.

În plus, autoarea contestației nu a prezentat vreun argument sau vreo dovadă vizavi de împiedicarea participării sale la procedură, urmare a modificărilor aduse de autoritatea contractantă prin clarificarea din 08.02.2024.

Aceeași abordare a îmbrățișat Consiliul vizavi de acceptarea produselor care au pompa dozatoare încorporată în flacon/recipient sau

care se livrează cu pompă dozatoare ambalată separat și cu ocazia soluționării Deciziilor nr. ...

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

În temeiul art. 26 alin. (6) 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, respinge, ca nefondată, contestația formulată de SRL, în contradictoriu cu, pentru Loturile 1 și 2.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părțile cauzei potrivit dispozițiilor art. 28 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

PREȘEDINTE,

MEMBRU,

MEMBRU,

Redactată în 4 exemplare originale, conține 9 pagini.