CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR
C.N.S.C.
Str. Stavropoleos, nr. 6, sector 3, Bucureşti, România, CP 030084, CIF 20329980
Tel. +4 021 3104641 Fax. +4 021 3104642, +40218900745 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) şi ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile şi căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziţie publică, a contractelor sectoriale şi a contractelor de concesiune de lucrări şi concesiune de servicii, precum şi pentru organizarea şi funcţionarea Consiliului Naţional de Soluţionare a Contestaţiilor, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. ...../...../.....
Data: .....

Prin contestația nr. ...../....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. ...../....., înaintată de SC ..... SRL, cu sediul în ....., ..., ..., înmatriculată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ....., având CUI ....., reprezentată convențional de ....., formulată împotriva deciziei de neconformitate a ofertei sale pentru lotul 1 consemnată în raportul procedurii nr. 22505/13.08....., emis de ....., cu sediul în ....., ..., județul ....., în cadrul procedurii negociere fără publicarea unui anunț de participare, organizate pentru atribuirea unui contract având ca obiect „Dezinfectanți”, s-a solicitat Consiliului .....

CONSILIUL NAŢIONAL DE SOLUŢIONARE A CONTESTAŢIILOR,
asupra cauzei de faţă, constată următoarele:

SC ..... SRL critică raportul procedurii în partea referitoare la lotul nr. 1 privind decizia de neconformitate a ofertei sale emisă de ....., deoarece nu respectă cerințele din caietul de sarcini prin care a fost solicitat „Detergent dezinfectant concentrat" și a fost ofertat „Dezinfectant de nivel înalt/ Sterilizant la rece”.

Contestatoarea consideră decizia autorității contractante deopotrivă netemeinică și nelegală, ignorând înscrisurile aflate în oferta sa și bazându-se pe încălcarea legii.

De asemenea, contestatoarea susține că oferta sa, pentru produsul ANIOSEPT ACTIV, întrunește cerințele caietului de sarcini, fiind totodată mult peste aceste cerințe.

Subliniază contestatoarea lipsa de onestitate a motivării deciziei de respingere, întocmită astfel încât să creeze o aparență de temeinicie, precizând că, deși produsul solicitat prin documentația de atribuire este

DETERGENT DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT CONCENTRAT, în motivarea sa autoritatea contractantă taie din prezentare, pretinzându-se că s-ar fi solicitat DETERGENT DEZINFECTANT CONCENTRAT (astfel încât, în continuare, să se afirme că a ofertat un DEZINFECTANT DE NIVEL ÎNALT/STERILIZANT LA RECE, iar nu un DETERGENT DEZINFECTANT).

Sub aspectul criticii de netemeinicie, contestatoarea arată că cerințele de ordin tehnic prezente în caietul de sarcini al lotului sunt:

8. Spectrul de activitate să acopere toate microorganismele din plaja de acțiune a dezinfectanților de nivel înalt: bactericid inclusiv M.R.S.A. fungicid, micobactericid, virucid, sporicid, Clostridium difficile

9. Să prezinte minim următoarele standarde care stau la baza testării produselor pentru acțiune în condiții de murdărie (substanțele interferente din cerințele testului), cu respectarea tuturor celorlalte cerințe ale testului:

- *SREN 13727*
- *SREN 13624*
- *SREN 14348*
- *SREN 14476 și/sau teste pentru virucidic care să ateste acțiunea pe virusuri transmise prin sânge sau produse biologice cu sânge (HIV, HBV, HCV) și rotavirus.*

- EN 13704 - faza II etapa 1; sau teste printr-o metodă acceptată pe Bacillus subtilis (Atropheus) sau B. cereus și CI. Sporogenes.

Contestatoarea susține că produsul ANIOSEPT ACTIV ofertat de societatea sa acoperă spectrul de acțiune bactericid, fungicid micobactericid, virucid și sporicid în condiții de murdărie, fiind prezentate teste doveditoare conform cerințelor arătate, inclusiv pentru capacitatea de curățare (făcând trimitere la raportul nr. 08/383PA, pag. 287-294, propunerea tehnică).

Sub aspectul criticii de nelegalitate, contestatoarea citează definițiile legale ale operațiunilor pe care trebuie să le îndeplinească produsul solicitat de autoritatea contractantă: curățarea și dezinfecția de nivel înalt.

Astfel, potrivit art. 1 lit. a) ANEXA nr. 1 la OMS nr. 961/2016, „curățare - etapa preliminară obligatorie, permanentă și sistematică în cadrul oricărei activități sau proceduri de îndepărtare a murdăriei (materie organică și anorganică) de pe suprafețe (inclusiv tegumente) sau obiecte, prin operațiuni mecanice sau manuale, utilizându-se agenți fizici și/sau chimici, care se efectuează în unitățile sanitare de orice tip, astfel încât activitatea medicală să se desfășoare în condiții optime de securitate”, iar potrivit art. 3 din aceeași ANEXA nr. 1, „Curățarea se realizează cu detergenți, produse de întreținere și produse de curățat”.

De asemenea, potrivit art. 1 lit. e) ANEXA nr. 1 la OMS nr. 961/2016, „dezinfecție de nivel înalt - procedura de dezinfecție prin care se realizează distrugerea bacteriilor în formă vegetativă, fungilor, virusurilor, micobacteriilor și a majorității sporilor bacterieni”.

Potrivit mențiunilor din propunerea tehnică (pag. 11), contestatoarea susține că ANIOSEPT ACTIV este un produs dispozitiv

medical, dezinfectant de nivel înalt, având calități de curățare și fiind totodată și un sterilizant la rece.

Fiind un dezinfectant de nivel înalt și având calități de curățare, efectuează simultan și complet curățarea și dezinfecția, acționând astfel potrivit cerințelor (minimale) ANEXEI nr. 4 („METODELE de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat”) din OMS nr. 961/2016.

În concluzie, contestatoarea susține că produsul său întrunește condițiile caietului de sarcini (ba mai mult, le depășește în ceea ce privește calitățile sale și avantajele folosirii sale), chestiune asupra căreia s-a mai pronunțat CNSC prin decizia nr. 926/C7/936/27.04.2017.

Așa cum rezultă din anexa nr. 1 la procesul-verbal, contestatoarea susține că prețul produsului său este de 47 lei/kg, iar cel al competitorului său SC "....." SRL - de 48 lei/kg, precizând că, și sub aspectul prețului, oferta sa este cea mai avantajoasă pentru autoritatea contractantă.

Contestatoarea susține că, dacă este admisă critica sa de netemeinicie și nelegalitate a deciziei autorității contractante de neconformitate a ofertei sale, CNSC ar fi în măsură să se pronunțe direct asupra câștigătorului procedurii, fiind întrunită condiția prezentă în art. 26 din Lege: „Consiliul nu poate decide atribuirea contractului către un anumit operator economic, cu excepția situației în care (...) calitatea sa de ofertant câștigător rezultă din informațiile cuprinse în dosarul de soluționare a contestației”.

În drept, contestatoarea invocă dispozițiile legale precizate în cuprinsul contestației.

Prin adresa 22835/....., înregistrată la CNSC sub nr. 34031/ 22.08....., autoritatea contractantă a transmis Consiliului punctul de vedere la contestația formulată de SC ..... SRL, solicitând respingerea ei, precizând că își menține cele înscrise în raportul procedurii, deoarece, în conformitate cu prevederile art. 35 din HG nr. 395/2016, oferta nu respectă cerințele caietului de sarcini.

Astfel, autoritatea contractantă susține că, potrivit caietului de sarcini, s-a solicitat *Detergent dezinfectant concentrat* și contestatoarea a ofertat *Dezinfectant de nivel înalt/Sterilizant la rece.*

Faţă de susţinerile părţilor şi de documentele depuse la dosarul cauzei, Consiliul reţine cele ce urmează:

În vederea atribuirii unui contract având ca obiect „Dezinfectanți”, ..., în calitate de autoritate contractantă a inițiat procedura negociere fără publicarea unui anunț de participare.

Împotriva deciziei de neconformitate a ofertei sale pentru lotul 1 consemnată în raportul procedurii nr. 22505/13.08....., SC ..... SRL a înaintat Consiliului contestația de față (îndeplinind procedura stabilită la art. 611 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, depunând Recipisa de consemnare nr. 2047827514/1 în valoare de 96,00 lei, emisă de CEC Bank – Sucursala TRAIAN, în data de .....).

Analizând motivul de neconformitate reținut de autoritatea contractantă în procesul verbal nr. 22504/13.08..... și raportul procedurii nr. 22505/13.08..... pentru respingerea ofertei SC .....SRL, la lotul 1, Consiliul constată că acesta se referă la „oferta este neconformă ... deoarece a fost solicitat detergent dezinfectant concentrat și a fost ofertat dezinfectant de nivel înalt/sterilizant la rece”.

Potrivit documentației de atribuire, respectiv caietului de sarcini, la lotul 1, autoritatea contractantă a prevăzut, achiziția de detergent dezinfectant concentrat destinat instrumentarului chirurgical, iar produsul ofertat de contestatoare este „ANIOSEPT ACTIV” - dezinfectant de nivel înalt/sterilizant la rece.

În acest sens, Consiliul are în vedere următoarele dispoziții ale Ordinului Ministerului Sănătății Publice nr. 961/2016 pentru aprobarea Normelor tehnice privind curățarea, dezinfecția și sterilizarea în unitățile sanitare publice și private, tehnicii de lucru și interpretare pentru testele de evaluare a eficienței procedurii de curățenie și dezinfecție, procedurilor recomandate pentru dezinfecția mâinilor, în funcție de nivelul de risc, metodelor de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat și a metodelor de evaluare a derulării și eficienței procesului de sterilizare:

Art. 1:

- a) curățare - etapa preliminară obligatorie, permanentă şi sistematică în cadrul oricărei activități sau proceduri de îndepărtare a murdăriei (materie organică şi anorganică) de pe suprafețe (inclusiv tegumente) sau obiecte, prin operațiuni mecanice sau manuale, utilizându-se agenți fizici şi/sau chimici, care se efectuează în unitățile sanitare de orice tip, astfel încât activitatea medicală să se desfăşoare în condiții optime de securitate;
- b) dezinfecție - procedura de distrugere a majorității microorganismelor patogene sau nepatogene de pe orice suprafețe (inclusiv tegumente), utilizându-se agenți fizici şi/sau chimici;
- e) dezinfecție de nivel înalt - procedura de dezinfecție prin care se realizează distrugerea bacteriilor în formă vegetativă, fungilor, virusurilor, micobacteriilor și a majorității sporilor bacterieni; această formă de dezinfecție se poate aplica și dispozitivelor medicale reutilizabile, destinate manevrelor invazive, și care nu suportă autoclavarea;
- produs detergent-dezinfectant - produsul care include în compoziția sa substanțe care curăță şi substanțe care dezinfectează. Produsul are acțiune dublă: curăță și dezinfectează;

Art. 3:

- Curățarea se realizează cu detergenți, produse de întreținere şi produse de curățat.

Art. 27:

- Dezinfecția curentă şi/sau terminală, efectuată numai cu dezinfectanți de nivel înalt, este obligatorie în:

a) secțiile de spitalizare a cazurilor de boli transmisibile;

b) situația evoluției unor focare de infecții nosocomiale;

c) situațiile de risc epidemiologic (evidențierea cu ajutorul laboratorului a circulației microorganismelor patonege);

d) secțiile cu risc înalt: secții unde sunt asistați pacienți imunodeprimați, arşi, neonatologie, prematuri, secții unde se practică grefe/transplant (de măduvă, cardiace, renale etc.), secții de oncologie şi onco-hematologie;

e) blocul operator, blocul de naşteri;

f) secțiile de reanimare, terapie intensivă;

g) serviciile de urgență, ambulanță, locul unde se triază lenjeria;

h) orice altă situație de risc epidemiologic identificată.

Anexa 4:

- Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat sunt: (...) **Dacă se utilizează dezinfectanți de nivel înalt cu efect de curățare nu se mai folosesc detergenții enzimatici, curățarea şi dezinfecția având loc simultan şi complet**.

În ceea ce privește produsul „ANIOSEPT ACTIV", ofertat de contestatoare, Consiliul constată acesta include în compoziția sa substanțe care curăță şi substanțe care dezinfectează.

Astfel, se au în vedere rapoartele de testare prezentate de SC .....SRL în propunerea tehnică din care rezultă că ANIOSEPT ACTIV este eficace și în condiții de murdărie, fiind un dezinfectant de nivel înalt, efectuând simultan curățarea și dezinfecția, relevante sub acest aspect fiind și susținerile contestatoarei conform cărora produsul ofertat de ea este conform, fiind în concordanță și cu mențiunile din Anexa nr. 4 (Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat) din OMS nr. 961/2016 care prevăd „Dacă se utilizează dezinfectanți de nivel înalt cu efect de curățare nu se mai folosesc detergenții enzimatici, curățarea și dezinfecția având loc simultan și complet".

În acest sens, Consiliul are în vedere și dispozițiile art. 156 alin. (4) și (6) din Legea nr. 98/2016, care prevăd: „**(4)** În cazul în care autoritatea contractantă stabileşte specificaţiile tehnice potrivit dispoziţiilor alin. (1) lit. b), aceasta nu respinge o ofertă pe motiv că lucrările, produsele sau serviciile oferite nu sunt conforme cu specificaţiile tehnice la care se face trimitere, dacă ofertantul demonstrează în oferta sa, prin orice mijloace adecvate, că soluţiile propuse îndeplinesc într-un mod echivalent cerinţele definite prin specificaţiile tehnice. **(6)** În cazul prevăzut la alin. (5), ofertantul demonstrează în oferta sa, prin orice mijloace adecvate, inclusiv cele prevăzute la art. 158, că lucrările, produsele sau serviciile conforme standardului satisfac cerinţele de performanţă sau cerinţele funcţionale stabilite de autoritatea contractantă".

Față de cele reținute, constatând întemeiate criticile contestatoarei, Consiliul va admite contestația formulată de SC .....SRL, în contradictoriu cu ..... și va anula rezultatul procedurii consemnat în raportul procedurii, în partea care privește respingerea ofertei contestatoarei, pentru lotul 1. Va obliga autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei

SC .....SRL pentru lotul amintit, în termen de 15 zile de la data primirii prezentei, cu respectarea documentației și a prevederilor legale în vigoare.

În temeiul art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, va admite cererea contestatoarei și va obliga ..... la plata către SC .....SRL a sumei de 1.000 lei, reprezentând onorariu avocat.

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite contestația formulată de SC .....SRL, în contradictoriu cu ..... și anulează rezultatul procedurii consemnat în raportul procedurii, în partea care privește respingerea ofertei contestatoarei, pentru lotul 1. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei SC .....SRL pentru lotul amintit, în termen de 15 zile de la data primirii prezentei, cu respectarea documentației și a prevederilor legale în vigoare.

Admite cererea contestatoarei și obligă ..... la plata către SC .....SRL a sumei de 1.000 lei, reprezentând onorariu avocat.

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

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare, în temeiul art. 29 din Legea nr. 101/2016.

PREŞEDINTE,	**MEMBRU,**	**MEMBRU,**
.....	**.....**	**.....**

...