



C.N.S.C.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

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. ..., transmisă, în original, prin poștă, înregistrată la Consiliu sub nr. ..., ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CIF RO ..., reprezentată legal de director ..., a contestat documentația de atribuire, elaborată în cadrul procedurii de atribuire „simplificată”, online, fără etapă finală de licitație electronică, a acordului-cadru având ca obiect „Furnizare dezinfectanți combatere și prevenire răspândire COVID 19”, **lot 1** - „Dezinfectanți suprafețe și aparatură medicală” și **lot 3** - „Dezinfectant dezinfecție terminală a aerului prin nebulizare” cod CPV 24455000-8 (Rev.2), inițiată de ..., în calitate de autoritate contractantă, cu sediul în ... și a solicitat adoptarea de remedieri privind documentația de atribuire aferentă specificațiilor tehnice pentru loturile 1 și 3.

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire aferentă loturilor 1 și 3 a fost soluționată de Consiliu prin Încheierea nr. ...din data de 16.09.2020.

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

În susținerea contestației, ... arată că prevederile documentației de atribuire sunt nelegal întocmite, având în vedere faptul că aceasta conține un caiet de sarcini care nu respectă cerințele legale cu privire la modelul de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide.

În acest sens, contestatoarea subliniază că specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.

În aceeași ordine de idei, ... susține că față de modul de constituire a specificațiilor tehnice pentru lotul 4, ce fac parte din caietul de sarcini,

autoritatea contractantă nu respectă prevederile Legii nr. 98/2016 cu modificările și completările ulterioare, Ordinul 1071/2017 și standardul SR EN 14885:2015.

Cu privire la lotul 1 – *Dezinfectant suprafețe și aparatură medicală*, contestatoarea arată următoarele:

Referitor la cerința din caietul de sarcini „*Timp de acțiune maxim 1 minut pe tot spectrul solicitat*”, ... solicită obligarea autorității contractante la introducerea în cerințele caietului de sarcini a spectrului de activitate conform Ordinului nr. 1071/2017 și modificarea timpului de acțiune de maxim 1 minut.

Față de cerința din caietul de sarcini „*Substanțe active: alcooli minim 70%*”, ... solicită obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia.

În ceea ce privește cerința „*Să fie eficient împotriva MRSA*”, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea acesteia, întrucât încalcă prevederile standardului EN 14885:2015, în sensul că acesta prevede, în mod expres, că activitatea bactericidă EN 13727 să aibă eficacitate pe tulpinile standardizate: *Staphylococcus aureus* ATCC 6538, *Pseudomonas aeruginosa* ATCC 15442, *Enterococcus hirae* ATCC 10541.

De asemenea, ... precizează că autoritatea contractantă nu respectă prevederile standardului 14885:2015, privind activitatea Microbactericidă EN 14348, conform cărora tulpinile obligatorii de testare sunt *Mycobacterium avium* ATCC 15769 și *Micobacterium terrae* ATCCA 15755.

Pentru aceste considerente, ... solicită obligarea autorității contractante la eliminarea tulpinii *Mycobacterium tuberculosis* din caietul de sarcini, aceasta nefiind obligatorie pentru activitatea micobactericidă.

Referitor la lotul 3 – *Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare*, contestatoarea învederează următoarele:

Autoritatea contractantă nu respectă prevederile standardului 14885:2015, privind activitatea Micobactericidă EN 14348, conform căreia tulpinile obligatorii de testare sunt *Mycobacterium avium* ATCC 15769 și *Micobacterium terrae* ATCCA 15755.

... solicită obligarea ...la eliminarea tulpinii *Mycobacterium tuberculosis*, aceasta nefiind obligatorie pentru activitatea micobactericidă.

În ceea ce privește solicitarea autorității contractante referitoare la achiziționarea unui dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aeromicroflorei și a suprafețelor, contestatoarea solicită introducerea în spectrul de activitate solicitat în caietul de sarcini a normelor de activitate virucidă EN 14476, respectiv a activității sporicide EN13704.

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat contestatoarei, în temeiul art. 61¹ alin. (2²) din Legea nr. 101/2016, modificată și completată prin OUG nr. 114/2020, să transmită în termen de 5 zile de la data sesizării Consiliului, sub sancțiunea respingerii contestației ca inadmisibilă, recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, în cuantum de 9.195 lei (4.323 lei pentru lotul 1 și 4.872 lei pentru lotul 3), cu precizarea că modalitatea de constituire a cauțiunii se va face conform art. 1057 din Codul de procedură civilă, coroborat cu art. 68 din Legea nr. 101/2016 la CEC Bank - S.A., sau la orice

altă instituție de credit care efectuează astfel de operațiuni, pe numele părții respective, la dispoziția CNSC.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. ..., contestatoarea a confirmat primirea adresei nr.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., autoritatea contractantă arată că este de acord să remedieze o parte dintre aspectele constatate, că va modifica cerințele cuprinse în caietul de sarcini, în conformitate cu prevederile legale în domeniu și că va publica în SEAP erata cu privire la modificările aduse.

De asemenea, ... precizează că termenul pentru depunerea ofertelor va fi prelungit în conformitate cu art. 153 alin. (1) lit. b) și alin. (3) din Legea nr. 98/2016 cu o durată de trei zile.

Autoritatea contractantă precizează că cerințele caietului de sarcini se modifică, după cum urmează:

Lot 1 Dezinfectant rapid gata preparat în pulverizator pentru suprafețe și aparatură medicală	
Specificații tehnice vechi	Specificații tehnice actualizate
Timp de acțiune maxim 1 minut pentru tot spectrul solicitat	Bactericidă/Fungică: EN 13697 (2,2), timp de contact 5 min. reducere lg $\geq 4,0$ pentru activitate bacterică
Substanțe active alcoolii minim 70%	Substanțe active: alcoolii în concentrație minim necesară pentru a respecta toată legislația actuală;
Să fie eficient împotriva MRSA	Se anulează
Să fie eficient împotriva mycobacterium tuberculosis	Se menține: să fie eficient împotriva mycobacterium tuberculosis, deoarece substanțele sunt folosite pentru dezinfecție într-o colectivitate închisă, vulnerabilă, la risc, cu pacienți cu sechele de tuberculoză, dar și datorită faptului că se primesc prin transfer pacienți depuși de scurt timp care au risc crescut infecție cu tuberculoză (ținând cont de gradul de infectare în populația generală).
Lot 3 Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare	
Specificații tehnice vechi	Specificații tehnice actualizate
Microbacterică EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min. reducere lg $\geq 4,0$ - în special pe mycobacterium tuberculosis	Se menține: să fie eficient împotriva mycobacterium tuberculosis, deoarece substanțele sunt folosite pentru dezinfecție într-o colectivitate închisă, vulnerabilă, la risc, cu pacienți cu sechele de tuberculoză, dar și datorită faptului că se primesc prin transfer pacienți depuși de scurt timp care au risc crescut infecție cu tuberculoză (ținând cont de gradul de infectare în populația generală).
	Virucidă: EN 14476 (2,1), timp de contact / = 4 min. (pentru suprafețele ce intră în contact cu pacienții sau personalul medical) sau ≤ 60 min (pentru alte tipuri de suprafețe), reducere lg $\geq 4,0$ - inclusiv HIV, VHB, VHC; Sporică: EN 13704 reducere log $\geq 3,0$ (conform Ordinului Ministrului sănătății nr. 961/2016, cu modificările ulterioare)

Prin adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., ... a depus la dosarul cauzei, în original, Recipisa de consemnare a cauțiunii nr. ..., în sumă de 9.195 RON, eliberată la data de 09.09.2020 de CEC Bank – Sucursala

Prin adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., ... a răspuns la măsurile de remediere nr. ..., emise de autoritatea contractantă arătând că este de acord cu măsurile de remediere, însă își menține solicitarea inițială, în ceea ce privește lotul 1 – subpunctul 4, respectiv lotul 3, subpunctul 1 și

solicită analizarea și modificarea criticii aduse împotriva documentației de atribuire cu respectarea întocmai a legislației în vigoare.

Contestatoarea susține că autoritatea contractantă nu respectă prevederile standardului 14885:2015, privind activitatea Microbactericidă EN 14348, conform căreia tulpinile obligatorii de testare sunt Mycobacterium avium ATCC 15769 și Micobacterium terrae ATCCA 15755, așa cum se poate observa din tabelul de mai jos:

EN 14348 2,1	Condiții obligatorii de testare				
	activitate micobactericidă Mycobacterium avium ATCC 15769 și Micobacterium terrae ATCCA 15755	20	60 min	<u>Condiții de curățenie:</u> albumină de bovine 0,3 g/l	≥ 4,0
	sau activitate tuberculocidă: doar Micobacterium terrae ATCCA 15755			<u>Coniții de murdărie:</u> albumină de bovinp 3,0 g/l + eritrocite de oaie 3ml/l	
	Sunt permise următoarele condiții adiționale de testare:				
		Etape - 10°C	5 min, 15 min, 30 min		

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. ..., ... a înaintat dovada transmiterii adresei nr. ... către autoritatea contractantă.

Prin adresa nr. ..., Consiliul a solicitat autorității contractante înaintarea dosarului achiziției publice, precum și a dovezii privind publicarea în SEAP a contestației.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., autoritatea contractantă a înaintat documentele necesare soluționării contestației.

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. ..., autoritatea contractantă a făcut dovada înaintării către contestatoare a adresei nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ...

Prin corespondența înregistrată la CNSC sub nr. ..., autoritatea contractantă a transmis la dosarul cauzei standardul EN14348:2005.

Din documentele depuse de părți și din susținerile acestora, Consiliul constată următoarele:

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de atribuire „simplificată”, online, fără etapă finală de licitație electronică, a acordului-cadru, divizat pe loturi, având ca obiect „Furnizare dezinfectanți combatere și prevenire răspândire COVID 19”, cod CPV 24455000-8 (Rev.2), prin publicarea în SEAP a anunțului de participare simplificat nr. ..., stabilind termenul limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare, la data de 17.09.2020, criteriul de atribuire „prețul cel mai scăzut” și valoarea estimată, fără TVA, de 534.690 lei.

Prin anunțul de tip erată nr. ..., autoritatea contractantă a stabilit un nou termen limită pentru primirea ofertelor sau a cererilor de participare, la data de 21.09.2020.

Prezenta procedură de atribuire este divizată în 4 loturi, contestația formulată de ... vizând documentația de atribuire aferentă **lotului 1** – „Dezinfectanți suprafețe și aparatură medicală” (valoare estimată, fără TVA, 129.690 lei) și **lotului 3** – „Dezinfectant dezinfecție terminală a aerului prin nebulizare” (valoare estimată, fără TVA, 151.200 lei).

Cererea de suspendare a procedurii de atribuire aferentă loturilor 1 și 3 formulată de contestatoarea ... a fost soluționată prin Încheierea nr. ...din data de 16.09.2020, prin care Consiliul a dispus următoarele:

„Respinge, ca rămasă fără obiect, cererea de suspendare a procedurii de atribuire aferentă loturilor 1 și 3, formulată de ..., în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Împotriva prezentei încheieri se poate formula plângere în termen de 5 zile de la comunicare.”

Din documentele depuse la dosarul cauzei rezultă că autoarea contestației a respectat dispozițiile art. 61¹ alin. (2²) din Legea nr. 101/2016, în sensul că a depus, la dosarul cauzei, în original, Recipisa de consemnare a cauțiunii nr. ... din data de 09.09.2020, eliberată de CEC Bank – Sucursala ..., în sumă de 9.195 RON.

Recipisa de consemnare a cauțiunii se va restitui în condițiile stipulate de art. 1064 din Codul de procedură civilă, coroborate cu dispozițiile art. 61¹ alin. (5), (6) și (7) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Pe fondul cauzei, Consiliul constată că prezenta contestație vizează documentația de atribuire aferentă loturilor 1 și 3, publicată de autoritatea contractantă, în SEAP, odată cu anunțul de participare, respectiv la data de 02.09.2020.

După sesizarea Consiliului, autoritatea contractantă a publicat în SEAP, la data de 08.09.2020, ora 16:51, o serie de măsuri de remediere referitoare la documentația de atribuire aferentă loturilor 1 și 3.

Prin adresa nr. ..., înregistrată la CNSC sub nr. ..., contestatoarea a adus la cunoștință Consiliului faptul că este de acord cu măsurile de remediere aduse de autoritatea contractantă, însă își menține solicitarea inițială în ceea ce privește lotul 1 (subpunctul 4) și lotul 3 (subpunctul 1).

Față de cele mai sus menționate, Consiliul va respinge ca fiind rămase fără obiect următoarele solicitări ale contestatoarei:

- Cu privire la lotul 1 – *Dezinfectant suprafețe și aparatură medicală*, modificarea sau, după caz eliminarea, următoarelor specificații tehnice:
 - „*Timp de acțiune maxim 1 minut pe tot spectrul solicitat*”;
 - „*Substanțe active: alcoolii minim 70%*”;
 - „*Să fie eficient împotriva MRSA*”;
- Cu privire la lotul 3 – *Dezinfectant de nivel înalt pentru dezinfecția terminală a aerului prin nebulizare*, introducerea în spectrul de activitate solicitat în caietul de sarcini a normelor de activitate virucidă EN 14476, respectiv a activității sporicide EN 13704,

Pe fondul cauzei, Consiliul va analiza solicitarea autoarei contestației de a obliga autoritatea contractantă la eliminarea tulpinii *Mycobacterium tuberculosis* din caietul de sarcini aferent lotului 1 și 3, această tulpină nefiind obligatorie pentru activitatea micobactericidă.

În cadrul Caietului de sarcini aferent lotului 1, autoritatea contractantă a menționat cerința ca produsul oferat în cadrul acestui lot „*să fie eficient împotriva mycobacterium tuberculosis*”.

În referire la produsul oferat în cadrul lotului 3, autoritatea contractantă a menționat în caietul de sarcini următoarea cerință:

„*Să prezinte un spectru larg de acțiune:*

• *Micobactericidă EN 14348 (2,1), timp de contact 60 min., reducere lg. $\geq 4,0$ - în special pe Mycobacterium Tuberculosis*”.

Contestatoarea susține faptul că autoritatea contractantă nu respectă prevederile standardului 14885:2015, privind activitatea Micobactericidă EN 14348, conform căreia tulpinile obligatorii de testare sunt *Mycobacterium avium* ATCC 15769 și *Mycobacterium terrae* ATCCA 15755, motiv pentru care solicită obligarea autorității contractantă la includerea eficacității pentru tulpinile standard obligatorii, prin urmare eliminarea tulpinii *Mycobacterium tuberculosis* din caietul de sarcini aferent lotului 1 și 3, deoarece aceasta nu este obligatorie pentru activitatea micobactericidă.

Autoritatea contractantă, în cadrul măsurilor de remediere publicate în SEAP, la data de 08.09.2020, ora 16:51, a precizat în referire la solicitările contestatoarei că cerințele se mențin, fiind necesar ca produsele să fie eficiente „*împotriva mycobacterium tuberculosis, deoarece substanțele sunt folosite pentru dezinfecție într-o colectivitate închisă, vulnerabilă, la risc, cu pacienți cu sechele de tuberculoză, dar și datorită faptului că se primesc prin transfer pacienți depuși de scurt timp care au risc crescut infecție cu tuberculoză (ținând cont de gradul de infectare în populația generală)*”.

Analizând SR EN 14885:2016, menționat de către autoritatea contractantă în cadrul Caietului de sarcini [„Lista standardelor din România aplicabile în unitățile sanitare în domeniul curățării, dezinfecției este prevăzută în standardul SR EN 14885 din 2016, cu completările și modificările ulterioare”], Consiliul reține că în Tabelul 1d) – Zona medicală – Condiții de testare și cerințe ale metodelor standard de testare a se folosi pentru a substanția afirmațiile pentru activitatea micobactericidă **și tuberculocidă** a produselor, este menționat **standardul 14348**, după cum urmează:

Referința EN Fază, etapă	Organisme de testare	Temperatură	Timp de contact	Substanțe interferente	Reducție
EN 14348	Condiții obligatorii de testare				

2,1	activitate micobacterică Mycobacterium avium ATCC 15769 și Mycobacterium terrae ATCCA 15755 sau activitate tuberculocică: doar Mycobacterium terrae ATCCA 15755	20	60 min	<u>Condiții de curățenie:</u> albumină de bovine 0,3 g/l <u>Condiții de murdărie:</u> albumină de bovin 3,0 g/l + eritrocite de oaie 3ml/l	≥ 4,0
	Sunt permise următoarele condiții adiționale de testare:				
		Etape - 10°C	5 min, 15 min, 30 min		

Analizând SR EN 14885:2016, Consiliul mai reține că la punctul 3.2.15 și 3.2.16 se regăsesc următoarele informații:

„3.2.15 Tuberculocid – produs ce inactivează ireversibil **Mycobacterium tuberculosis** în condiții definite

Notă 1: Adjectivul derivat din «tuberculocid» este «tuberculocică»

Nota 2: Organismul de testare folosit pentru demonstrarea activității este **Mycobacterium terrae**

3.2.16 Activitate tuberculocică – capacitatea unui produs sau a unei substanțe active de a produce o reducere în numărul de celule viabile a organismului de testare **Mycobacterium Terrae** în condiții definite”.

Pe de altă parte, analizând EN 14348:2005, transmis la dosarul cauzei de autoritatea contractantă, Consiliul reține ca fiind relevante următoarele dispoziții:

- punctul 3.5 - „tuberculocide” – „product which kills **Mycobacterium tuberculosis** under defined conditions NOTE The adjective derived from «tuberculocide» is «tuberculocidal»”.

- punctul 3.6 - „tuberculocidal activity” – „capability of a product to kill **Mycobacterium tuberculosis**, demonstrated by the capability to produce a reduction in the number of viable cells of **Mycobacterium terrae** under defined conditions”;

- punctul 4 – „The mycobactericidal activity shall be evaluated using the following two test organisms: **Mycobacterium avium** and **Mycobacterium terrae**.”

The tuberculocidal activity shall be evaluated using the following test organism: **Mycobacterium terrae”;**

- punctul 5.2.1 – „The mycobactericidal activity shall be evaluated using the following two test-organisms):

Mycobacterium avium ATCC 15769

Mycobacterium terrae ATCC 15755

The tuberculocidal activity shall be evaluated using only **Mycobacterium terrae**”;

- 5.9.3 – „*Tuberculocidal activity*” – „**If a product passes the test only with *Mycobacterium terrae* it is characterized as possessing tuberculocidal activity**”.

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul constată că așa cum rezultă din SR EN 14885 din 2015 și EN 14348:2005, organismul de testare folosit pentru demonstrarea activității tuberculocide este **Micobacterium terrae**.

Așa cum Consiliul a arătat deja, SR EN 14885:2016 este menționat de către autoritatea contractantă, atât în cadrul Caietului de sarcini, cât și în Ordinul nr. 1071/16413/2017 privind modificarea anexei nr. 3 la Ordinul ministrului sănătății și al președintelui Agenției Naționale pentru Achiziții Publice nr. 1.082/731/2016 pentru aprobarea modelului de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, invocat de ... în măsurile de remediere publicate de aceasta în SEAP, la data de 08.09.2020, ora 16:51, astfel încât acest standard se aplică în prezenta procedură de atribuire.

Având în vedere cele mai sus menționate, Consiliul apreciază că în speță, se impune ca, în referire la loturile 1 și 3, autoritatea contractantă să înlăture referirile la „***Micobacterium tuberculosis***” și să completeze specificațiile tehnice ale loturilor contestate cu dovedirea activității tuberculocide conform EN 14348 (menționat în SR EN 14885:2016), respectiv **Micobacterium terrae**.

Prin urmare, în raport de cele reținute, în temeiul art. 26 alin. (2) și (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul va admite, în parte, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Va obliga autoritatea contractantă, ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să remedieze documentația de atribuire aferentă loturilor 1 și 3, corespunzător criticii admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură și să stabilească o nouă dată limită pentru primirea ofertelor.

Pentru considerentele expuse în motivare, Consiliul va respinge restul criticilor contestatoarei ca rămase fără obiect.

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

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

CONSILIUL DECIDE:

Admite, în parte, contestația formulată de ..., în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă.

Obligă autoritatea contractantă, ca, în termen de 10 zile de la primirea deciziei Consiliului, să remedieze documentația de atribuire aferentă loturilor 1 și 3, corespunzător criticii admise, cu respectarea celor evocate în motivare, să aducă modificările astfel efectuate la cunoștința operatorilor economici interesați de participarea la această procedură și să stabilească o nouă dată limită pentru primirea ofertelor.

Respinge, ca rămasă fără obiect, restul criticilor formulate de contestatoare.

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,

...

Redactat în 4 exemplare originale, conține 9 pagini.