

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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 899/C9/778

Data: 21.04.2023

Prin contestația nr. 735/23.03.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 16111/24.03.2023, depusă de calitate de autoritate contractantă, în vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *Servicii de colectare, transport, decontaminare și eliminare finală a deșeurilor spitalicești*, cod CPV 90524400-0-Servicii de colectare de transport și de eliminare a deșeurilor spitalicești (Rev.2), contestatoarea a solicitat admiterea contestației, astfel cum a fost formulată; anularea comunicării privind rezultatul procedurii nr. 6676/16.03.2023, precum și a actelor subsecvente emise/încheiate ulterior în baza acesteia; anularea raportului procedurii nr. 6474/ 16.03.2023, precum și a actelor subsecvente emise/încheiate ulterior în baza acestuia; obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor de remediere ce se impun, respectiv reevaluarea/reexaminarea ofertei depuse de asocieria în sensul respingerii acesteia ca inacceptabilă/neconformă.

...., a formulat cerere de intervenție accesorie în interesul autorității contractante, înregistrată la Consiliu cu nr. 17864/ 03.04.2023, prin care a solicitat admiterea în principiu a cererii; admiterea pe fond a cererii și, pe cale de consecință, respingerea contestației formulată de către SRL.

Contestația și cererea de intervenție vor fi soluționate împreună, având în vedere dispozițiile art. 66 alin. (1), art. 67 alin. (1) și art. 123 alin. (1) C. proc. civ.

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 ... critică rezultatul procedurii de atribuire, solicitând cele menționate în partea introductivă a deciziei.

Contestatoarea consideră că reevaluarea ofertelor depuse de ... este în parte nelegală în ceea ce privește oferta asocierii.

Astfel, în ceea ce privește modificarea propunerii tehnice ca urmare a răspunsului la solicitarea de clarificare a autorității contractante, contestatoarea susține că, potrivit caietului de sarcini și fișei de date, activitățile ce trebuie îndeplinite de ofertant se identifică chiar din lecturarea titlului procedurii de achiziție lansate, respectiv: colectare; transport; decontaminare; eliminare finală deșeuri medicale. În menționarea obiectului procedurii din fișa de date și din caietul de sarcini, se fac nenumărate referiri și se precizează că *Obiectul achiziției... îl constituie achiziționarea serviciilor de colectare, transport și **eliminare finală** deșeuri medicale.*

Sunt redate prevederile caietului de sarcini, pag. 8 pct. Tratarea și eliminarea deșeurilor rezultate din activitatea medicală (...) precum și alte referiri cu privire la obligativitatea asigurării eliminării finale din caietul de sarcini; Cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale din fișa de date a achiziției; caiet de sarcini II. Cerințe tehnice și de calitate 17. Elaborarea propunerii tehnice.

Se invocă decizia Consiliului nr. 120/C9/3039/17.01.2023 rămasă definitivă prin hotărârea Curții de Apel Ploiești nr. 206/22.03.2023, dosar nr. 110/42/2023, prin care au fost admise solicitările sale, stabilindu-se cu caracter definitiv faptul că activitatea de eliminare finală a deșeurilor medicale după ce au fost supuse procesului de decontaminare termică, este o activitate distinctă, parte a contractului de achiziție publică, ce trebuie efectuată de către un agent economic autorizat pentru depozitarea finală a deșeurilor într-un depozit de deșeuri (groapa de gunoi).

Referitor la propunerea tehnică a asocierii, se arată că asocierea nu a menționat în propunerea tehnică cum va îndeplini și nici care sunt entitățile care vor efectua serviciul de depozitare finală a deșeurilor medicale rezultate din procesul de decontaminare termică.

Singura referire din propunerea tehnică legată de depozitarea finală într-un depozit de deșeuri care i-ar aparține asociatului (fără a se face dovada existenței și autorizării acestuia) este referitoare la cenușa rezultată în urma procesului de incinerare, cenușă ce ar fi depozitată final în acesta.

Modalitatea tehnică și practică, echipamentele sau facilitățile, precum și autorizările acestora, prin care asocierea . va elimina deșeurile medicale supuse procesului de decontaminare termică nu sunt menționate.

Mai mult, nu este menționată în propunerea tehnică instalația de decontaminare deținută de asociatul .., aceasta reprezentând de fapt instalația de rezervă cerută de autoritate.

În ceea ce privește documentele de calificare și suport ale asocierii, arată că asocieria menționează în propunerea tehnică și depune următoarele documente de autorizare a facilităților:

- pentru activitatea de colectare și transport - autorizația asociatului ... Prestatorul deține autorizația de mediu nr. 73/23.04.2014, revizuită la 20.12.2016, revizuită la data 03.01.2019, emisă de Agenția pentru Protecția Mediului Ialomița, pentru colectarea și transportul deșeurilor medicale periculoase și a deșeurilor industriale periculoase;
- pentru activitatea de incinerare - autorizația asociatului .

Instalația de incinerare propr

Clean:

Metoda de eliminare asigură distrugerea rapidă și completă a factorilor cu potențial nociv pentru mediu și pentru starea de sănătate a populației.

- pentru activitatea de decontaminare termică la temperaturi scăzute - autorizația subcontractantului (sistem de sterilizare NEWSTER).

În continuarea, se arată că, atât la momentul depunerii ofertei, cât și ulterior, în etapa de evaluare 1 și în reevaluare, asocieria :

- nu menționează în Documentul DUAЕ - entitatea care va efectua depozitarea finală (eliminarea) deșeurilor medicale rezultate din procesul de decontaminare termică; nu menționează în Documentul DUAЕ - Autorizația de Mediu (proprie membrilor asocierii sau aparținând subcontractantului) pentru depozitarea finală (eliminarea) deșeurilor medicale rezultate din procesul de decontaminare termică; nu depune odată cu oferta - Autorizația de Mediu (proprie membrilor asocierii sau aparținând subcontractantului) pentru depozitarea finală (eliminarea) deșeurilor medicale rezultate din procesul de decontaminare termică;
- nu depune nici în etapa de reevaluare ca urmare a solicitării de clarificare emisă de autoritate această autorizație;
- nu depune referatul tehnic pentru instalația de rezervă – decontaminare termică aparținând ...

Susține că a fost efectuată o modificare a propunerii tehnice și a ofertei în etapa de reevaluare ca urmare a solicitării de clarificare. Astfel, asocieria nu a menționat în propunerea tehnică cine este entitatea care va efectua serviciile de eliminare finală a deșeurilor medicale rezultate din instalația de decontaminare termică și nici nu a depus autorizația de mediu deținută de această entitate, oricare ar fi ea.

În prima evaluare, așa cum a reținut și Consiliul, *din oficiu* autoritatea contractantă a considerat că eliminarea finală se va efectua fie în depozitul de deșeuri aparținând, fie în cel aparținând ... preluând aceste informații din Autorizațiile de Mediu deținute de subcontractantul asociatul ...

Contestatoarea arată că autoritatea contractantă a transmis solicitarea de clarificări nr. 485/02.03.2023, ofertanta răspunzând cu adresa nr. 885/06.03.2023.

Față de cele de mai sus, contestatoarea afirmă că, prin răspunsul la solicitarea de clarificare din reevaluare, asocierea .. modifică în mod nelegal oferta inițială, modificând propunerea tehnică prin introducerea ca entitate ce efectuează eliminarea finală a deșeurilor medicale decontaminate asociatul ...și depozitul de deșeuri aparținând acestuia, nicio referire la acesta sau la facilitatea sa nefiind prezentă în propunerea tehnică inițială și în documentele de calificare ce însoțesc oferta inițială.

Deși se menționează că ... deține un depozit de deșeuri propriu în care se va elimina sterilizatul, nu se depune documentul de autorizare (Autorizația de Mediu), nici odată cu oferta inițială și nici ulterior (neînsemnând că depunerea ulterioară a unui astfel de document ar fi permisă în mod legal - toate aceste documentele trebuind a fi depuse odată cu oferta conform cerințelor din caietul de sarcini, anterior precizate).

Contestatoarea invocă practica instanței de judecată; jurisprudența europeană; practica Consiliului, precum și prevederile art. 209 din Legea nr. 98/2016, art. 135, 135, 137 din HG nr. 395/2016.

De asemenea, se susține că nu a fost depus referat tehnic aferent instalației de decontaminare termică de rezervă aparținând Pro Air Clean.

Vizionând documentele ce însoțesc oferta asocierii, precum și celelalte documente depuse ulterior, se observă că lipsește Referatul tehnic pentru instalația de decontaminare termică de rezervă aparținând asociatului Pro Air Clean.

În răspunsul consolidat al autorității contractante la solicitările de clarificare nr. 26138/24.10.2022 s-a specificat: *Conform legislației în vigoare, pentru a demonstra capacitatea de exercitare a activității profesionale, este suficientă prezentarea Autorizația de mediu, emisă de APM, vizată la zi, pentru instalația de incinerare deșeuri și Autorizația de mediu, emisă de APM, vizată la zi și Referat tehnic emis de INSP în cazul instalației de decontaminare termică a deșeurilor rezultate din activitatea medicală (Art.13 din OMS nr. 1279/2012).*

În acest sens, se arată că asocierea ... a făcut dovada deținerii unei instalații de rezervă autorizate, sens în care oferta sa trebuia să fie respinsă ca neconformă/inacceptabilă pentru neîndeplinirea cerințelor autorității contractante.

În continuare, se arată că echipamentul de decontaminare termică aparținând ... nu are capacitatea de a prelua deșeurile generate de autoritate.

Se face trimitere la cele dispuse prin decizia Consiliului nr. 120/C9/3039/17.01.2023.

În reevaluarea ofertei asocierii, contestatoarea susține că autoritatea contractantă nici nu a analizat oferta asocierii prin prisma cerințelor Consiliului.

Astfel, conform solicitărilor din caietul de sarcini, pct. 3, *Descriere servicii solicitate, se solicită în mod clar Ofertanții vor face dovada posibilității de a presta Servicii de colectare, transport, procesare și eliminare finală a deșeurilor medicale spitalicești.* Tot la acest punct, precum și la cap. II.2.4 Descrierea achiziției publice din fișa de date, sunt menționate și cantitățile de deșeuri ce urmează a fi procesate și eliminate, rezultând o cantitate maximă/acord-cadru de 960.000 kg.

Având în vedere faptul că, acordul cadru va avea o durată de 48 luni (cap. II.2.7. din fișa de date), reiese că lunar autoritatea va genera o cantitate de deșeuri de 20.000 kg/lună (960.000 kg/48 luni).

Potrivit Autorizației de Mediu nr. 16/10.05.2019, revizuită la 31.03.2022, aparținând subcontractantului declarat în vederea prestării serviciilor de decontaminare termică a deșeurilor medicale SRL, capacitatea maximă de procesare a instalației este de 15 kg/oră.

Astfel, într-o lună cu funcționare continuă, fără opriri pentru mentenanță/revizii, fără a procesa și alte deșeuri de la terți cu care societatea mai are contracte, instalația de decontaminare termică a deșeurilor medicale aparținând subcontractantului .. poate procesa o cantitate de maxim 11.160 kg deșeuri medicale/lună (15 kg x 24 h x 31 zile = 15x24x31); însă și această capacitate maximă este limitată de Autorizația de Mediu; conform acesteia, programul de funcționare poate fi de maxim 16 ore/zi, 6 zile/săptămână, 300 zile/an, rezultând 6000 kg/lună (15 kg x 16 h x 300 zile /12 luni = 15x16x300/12).

Deoarece deșeurile rezultate din activitățile medicale/spitalicești obligatoriu a fi procesate prin decontaminare termică la temperaturi scăzute (conf. OMS 1226/2012) reprezintă cca. 70-80% din total deșeuri, autoritatea contractantă ar fi trebuit să declare oferta asocierii ... neconformă, întrucât echipamentul pus la dispoziție nu are capacitatea de a procesa aceste deșeuri (20.000 kg/lună x 70% = 14.000 kg/lună deșeuri medicale ce trebuie decontaminate termic).

Subcontractantul Luxury EstetiQ SRL va opera o instalație de decontaminare termică subcapacitată față de cerințele de generare a deșeurilor ale autorității contractante, aspect care determină neconformitatea ofertei.

Prin adresa nr. 8107/30.03.2023, înregistrată la Consiliu sub nr. 17731/03.04.2023, Spitalul Județean de Urgență Buzău a transmis punctul de vedere referitor la contestație, susținând că sunt nefondate toate criticile din contestație.

Astfel, referitor la modificarea propunerii tehnice ca urmare a răspunsului la solicitarea de calificare, se arată că, în urma reevaluării ofertelor depuse de ofertanții ...

Clarificările au fost solicitate urmare a deciziei Consiliului nr. 120/C9/3039/17.01.2023, în vederea stabilirii cu claritate a implicării unor operatori economici menționați în autorizațiile de mediu nr. 16/10.05.2019, revizuită la 31.03.2022, deținută de SC la data de 18.08.2014, deținută ...).

Din redactarea solicitării de clarificări se poate observa că nu au fost solicitat documente noi și nici nu au fost prezentate documente noi. Doar s-au clarificat aspecte care privesc documentele existente în dosar și care au legătură cu procedura în desfășurare.

Având în vedere aceste aspecte, coroborat cu autorizația de mediu nr. 235/15.10.2012, revizuită la data de 24.05.2013, actualizată la data de 26.02.2018, actualizată la data de 31.10.2022 a operatorului Vivani Salubritate SA, unde sunt specificate codurile CAEN pentru Rev. 2 a autorizației integrate de mediu reiese că acest operator economic este autorizat pentru eliminarea deșeurilor periculoase și nepericuloase. Sunt detaliate, codurile CAEN Rev. 2.

Totodată, se arată că, la aceeași pagină a Autorizației de mediu este specificată metoda de eliminare a deșeurilor, conform OG nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor, cu modificările și completările ulterioare: *conform Ordonanței de urgență nr. 92/2021, privind regimul deșeurilor, cu modificările și completările ulterioare: Anexa nr. 2 - Operațiuni de eliminare D10 - incinerarea pe sol.*

Prin urmare, deșeurile nepericuloase sunt tratate și eliminate conform cod CAEN 3821- Tratarea și eliminarea deșeurilor nepericuloase de către firma ... în conformitate cu autorizația de mediu nr. 235 din 15.10.2012, revizuită la data de 24.05.2013, actualizată la data de 26.02.2018, actualizată la data de 31.10.2022.

În propunerea tehnică ofertantul și-a asumat că va executa operațiunile de colectare, transport, procesare și eliminare finală a deșeurilor spitalicești cu mijloace de transport proprii, forțe proprii și resurse proprii. Ofertantul declară ca pe tot parcursul de execuție al contractului va presta servicii de colectare, transport, procesare și eliminare finală a deșeurilor spitalicești cu mijloace proprii de transport, forțe și resurse proprii.

În ceea ce privește lipsa informațiilor din DUAE, autoritatea contractantă aduce următoarele clarificări:

- nu s-a solicitat (și nici nu se putea face acest lucru) să se menționeze în DUAE cine va face depozitarea finală a deșeurilor.
- nu s-a solicitat (și nici nu se putea face acest lucru) să se menționeze în DUAE autorizația de mediu pentru depozitarea finală (eliminarea) deșeurilor medicale după decontaminare. Aceste documente s-au solicitat prin fișa de date a achiziției cu mențiunea *Modalitatea de îndeplinire: „Se va completa DUAE urmând ca documentele să fie prezentate doar la solicitarea autorității contractante operatorului*

economic clasat pe primul loc în urma evoluării ofertelor (a se vedea Autorizația de mediu nr. 235 din 15.10.2012, revizuită la data de 24.05.2013, actualizată la data de 26.02.2018, actualizată la data de 31.10.2022 a ...

Față de cele de mai sus, autoritatea contractantă apreciază că susținerea contestatoarei cu privire la incapacitatea asocierii Vi..... de a efectua eliminarea finală a deșeurilor periculoase este ună falsă; conform autorizației de mediu nr. 235/15.10.2012, revizuită la data de 24.05.2013, actualizată la data de 26.02.2018, actualizată la data de 31.10.2022, asocierea are capacitatea de a efectua eliminarea finală a deșeurilor (periculoase și nepericuloase).

Referitor la critica privind nedepunerea referatului tehnic aferent instalației de decontaminare termică de rezervă aparținând .. s-a menționat că, pentru asigurarea continuității prestării serviciilor, pentru eventualitatea ca instalațiile de bază nu vor, va pune la dispoziție instalația de incinerare conform autorizației de mediu nr. 10630/28.11.2011, revizuită la data de 18.08.2014, decizie APM Timiș nr. 195/18.12.2020 - viza 18.12.2020-28.11.2021, decizie nr. 829/26.11.2021 - viza perioada 28.11.2021-28.11.2022, decizie nr. 850/13.10.2022 - viza 28.11.2022- 28.11.2023.

Instalațiile de decontaminare termică sunt asigurate de subcontractantul atât instalația de bază, cât și instalația de rezervă, autorizație de mediu APM Tulcea nr. 16/10.05.2019, revizuită la 31.03.2022 (Instalațiile Newster 5-2 instalații).

Sistemul Clave 1000 pentru tratarea termică a deșeurilor medicale deținut de asociatul ... a treia instalație de decontaminare termică conform autorizație de mediu nr. 10630/28.11.2011, revizuită la data de 18.08.2014, decizie APM Timiș nr 195/18.12.2020 - viza 18.12.2020-28.11.2021 nr. 829/26.11.2021 – viza perioada 28.11.2021-28.11.

În ceea ce privește capacitatea instalațiilor de decontaminare termică, deținute de asociație, de a face față la eliminarea cantității de deșeuri medicale, estimată a fi generată la nivelul autorității contractante, prezintă în cuprinsul punctului de vedere categoriile de deșeuri generate la nivelul unității, potrivit caietului de sarcini.

Totodată, face trimitere la prevederile art. 48 din Ordinul nr. 1226/2012.

Se redă, sub formă de tabel, Nota explicativă parte integrantă a Machetei de raportare realizată conform metodologiei naționale și transmisă către toate unitățile medicale.

Autoritatea contractantă precizează că, atunci când a stabilit cantitatea maximă de deșeuri estimată că o va genera și elimina pe parcursul acordului-cadru de 48 luni (960.000,00 kg), s-a raportat la cantitățile colectate în perioada pandemiei, cantități ce au fost de aproximativ 2,5 ori mai mari decât în condiții normale. La un grad mediu

de ocupare a paturilor raportat la SNSPMS de aproximativ 53% deșeurile generate din categoria 18 01 01 (18 01 03*) și 18 01 03* reprezintă 70,32% din totalul deșeurilor colectate la nivelul spitalului.

Drept urmare, se arată că asocierea .. are capacitatea să asigure cu instalațiile deținute toate categoriile de servicii privind eliminarea deșeurilor medicale periculoase, astfel:

- prin incinerare:

- instalații de bază: 23.000,00 t/an integrată mediu nr. 235/15.10.2012, revizuită la 24.05.2013, actualizată la 26.02.2018, actualizată la 31.10.2022;...

- instalații de rezervă: 9800 kg/zi - ... Timișoara - Autorizație de mediu nr. 10630/28.11.2011, revizuită la data de 18.08. 2014;

- decizie APM Timiș nr. 195/18.12.2020 - viza 18.12.2020-28.11.2021 nr 829/26.11.2021 - viza perioada 28.11.2021-28.11.2022. nr. 850/13.10.2022- viza 28.11.2022-28.11.2023;

- prin decontaminare termică:

- instalații de bază/rezervă: SC ... 18.08.2014. Decizie APM Timiș nr 195/18.12.2020 - viza 18.12.2020-28.11.2021 nr. 829/26.11.2021-viza perioada 28.11.2021-28.11.2022 nr. 850/13.10.2022- viza 28.11.2022-28.11.2023.

- sistem Clave 100 pentru tratarea termică a deșeurilor-1440 kg/zi.

În continuare, se arată că eliminarea deșeurilor periculoase se poate face conform Ordinului nr. 1226/2012 și a Metodologiei de culegere a datelor pentru baza națională de date privind deșeurile rezultate din activități medicale atât prin decontaminare la temperaturi scăzute, cât și prin incinerare, iar asocierea ... SA are capacitatea de a procesa anual peste 25.102.400 kg/an numai cu instalațiile de bază.

Drept urmare, asocierea ... SA îndeplinește toate condițiile pentru a fi declarată câștigătoare procedurii; și din punct de vedere financiar, cu o valoare a ofertei de 4.694.400,00 lei, fără TVA, este mai bine clasată decât oferta . care este de 5.644.000,00 lei, fără TVA.

În concluzie, autoritatea contractantă apreciază ca temeinice afirmațiile de mai sus și nefondate criticile contestatoarei.

Documentele necesare soluționării cauzei au fost transmise de autoritatea contractantă atașat punctului de vedere, fiind înregistrate la Consiliu sub nr. 17731/03.04.2023.

Prin cererea de intervenție accesorie în interesul autorității contractante, înregistrată la Consiliu cu nr. 17864/03.04.2023, ... admiterea în principiu a cererii; admiterea pe fond a cererii și, pe cale de consecință, respingerea contestației formulată .. prezentate detaliat motivele cu privire la admiterea cererii de intervenție accesorie. Susține că nu pot fi repuse în discuție aspecte care nu au fost contestate anterior. De asemenea, arată că nu a modificat propunerea tehnică prin răspunsurile la clarificări.

Cu adresa înregistrată la Consiliu sub nr. 18577/05.04.2023, ..SRL a depus concluzii scrise.

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

În vederea încheierii acordului-cadru având ca obiect *Servicii de colectare, transport, decontaminare și eliminare finală a deșeurilor spitalicești*, cod CPV 90524400-0-Servicii de colectare de transport și de eliminare a deșeurilor spitalicești (Rev.2), ... în calitate de autoritate contractantă, a inițiat procedura de licitație deschisă, prin publicarea în SEAP a anunțului de participare nr. CN1047729/ 01.10.2022. Din informațiile anunțului de participare, s-a reținut că valoarea estimată a acordului-cadru de servicii este de 5.913.600,00 lei, fără TVA, iar data limită de depunere a ofertelor a fost stabilită pentru 07.11.2022, ora 15:00.

Nemulțumită fiind de rezultatul procedurii de atribuire, ... a depus contestația în analiză. Societatea a constituit cautiunea în sumă de 59.136,00 lei, conform prevederilor art. 61¹ alin. (1) lit. b) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, fiind depusă la dosar recipisa de consemnare nr. 208989263/1 din 17.03.2023, eliberată de CEC Bank, Sucursala Bacău.

În cadrul aceleiași proceduri, ... 60503/09.12.2022, admisă prin decizia nr. 120/C9/3039/17.01.2023.

Împotriva deciziei Consiliului, .. a formulat plângere la Curtea de Apel Ploiești, Secția Contencios Administrativ și Fiscal, care a format obiectul dosarului nr. 110/42/2023, fiind respinsă prin decizia nr. 206/22.02.2023.

În soluționarea cauzei, Consiliul are în vedere că ... SA, în calitate de ofertant declarat câștigător, a înaintat cerere de intervenție, ca urmare a contestației depuse de ... și capacitate procesuală și a dovedit un interes legitim propriu în pricină prin promovarea ei, fiind ofertant declarat câștigător, astfel cum rezultă din raportul procedurii de atribuire nr. 6674/16.03.2023, în conformitate cu art. 64 din Codul de procedură civilă, o încuviințează în principiu ca cerere de intervenție accesorie în favoarea autorității contractante.

Ofertanții declarați câștigători și care urmăresc să își prezerve acest status printr-o intervenție în procesul care se poartă în fața Consiliului nu au la îndemână decât calea intervenției accesorii, în favoarea și pentru întărirea argumentelor autorității contractante (sprijinirea poziției autorității contractante este de esență intervenției accesorii în favoarea acesteia, pe când, specific intervenției principale este reacția potrivnică atât față de contestator, cât și față de autoritatea contractantă). Altminteri, dacă ar formula cerere de intervenție principală – în interes propriu – ar însemna că îmbrățișează calitatea de contestatori, îndreptându-se direct sau indirect împotriva actului autorității

contractante (altfel spus, împotriva autorității contractante) prin care ei au fost desemnați câștigători, ceea ce este lipsit de interes.

Astfel, cererea de intervenție urmează a fi cercetată odată cu solicitările contestatoarei, în condițiile impuse de dispozițiile coroborate ale art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016 cu cele ale art. 64 și 67 din Codul de procedură civilă, autoarea acesteia având interes în menținerea actualului rezultat al procedurii de atribuire.

Consiliul reține că, în cadrul primei contestații formulate în cadrul procedurii, cu privire la oferta asocierii , contestatoarea a invocat următoarele neconformități:

1. Capacitatea tehnica si profesionala - Potrivit Propunerii tehnice si a .. SA, rezulta in mod clar faptul ca **nu a făcut dovada detinerii/prezentarii unor instalatii de rezerva altele decat instalațiile de baza**, ceea ce nu este in conformitate cu solicitările Autoritatii Contractante din Caietul de sarcini, punctul "Tratarea si eliminarea deșeurilor rezultate din activitatea medicala" prin care se solicita in mod clar : "Operatorii economici vor face dovada continuitatii activitatii de procesare si eliminare a deșeurilor medicale, precizând modalitatea de realizare a acestui proces in condițiile de nefunctionare, din diferite motive, a instalațiilor de baza. (instalatii de rezerva, contracte, etc - îndeplinind aceleași condiții ce reies din prezentul caiet de sarcini) ".

Menționam ca ofertantul a mentionat in propunerea tehnica numai o singura instalatie de decontaminare termica la temperaturi scăzute, apartinand . si neconformitatea cu informațiile solicitate trebuie sa declare oferta neconforma.

2. Capacitatea tehnica si profesionala - Potrivit Documentelor depuse si Răspunsului la solicitarea de clarificari nr. 4425/16.11.2022 a ofertantului Asocierea . in mod clar faptul ca nu a depus in cadrul procedurii documentele "Copii conforme" pentru transport rutier internațional de mărfuri ...pentru autovehiculele utilizate pentru transportul deșeurilor.

Aceste documente au fost transmise ulterior termenului limita pentru depunerea ofertelor, incalcand art. 209, alin. (1) si (2) din Legea 98/2016 privind achizițiile publice: "autoritatea contractanta nu are dreptul ca prin clarificările/completările solicitate sa determine apariția unui avantaj evident in favoarea unui ofertant/candidat".

Prin urmare raportat la prevederile art. 215, alin. (4) din Legea 98/2016, potrivit caruia "oferta este considerata inacceptabila daca nu îndeplinește condițiilor de forma aferente elaborarii si prezentării acesteia, precum si cerințele de calificare si selecție prevăzute in documentele achiziției", Autoritatea contractanta trebuia sa declare oferta neconforma.

3. Eliminarea finala - nedesemnare subcontractant a prestării serviciilor de eliminare finala (depozitare) a deșeurilor rezultate din operațiunea de decontaminare termica - neindeplinire cerința tehnica/exercitare a activitatii.

În decizia anterioară a Consiliului nr. 120/C9/3039/17.01.2023, s-au reținut următoarele:

Trecând la analiza criticilor aduse asocierii . Ecologic SA, Consiliul constată că o primă critică privește neîndeplinirea cerinței *Operatorii economici vor face dovada continuitatii activitatii de procesare si eliminare a deșeurilor medicale, precizand modalitatea de realizare a acestui proces in conditiile de nefunctionare, din diferite motive, a instalatiilor de baza. (instalatii de rezerva, contracte, etc – îndeplinind aceleasi conditii ce reies din prezentul caiet de sarcini)* de către asociere, întrucât deține o singură instalație, prin subcontractantul ..

În punctul său de vedere, autoritatea contractantă a invocat următorul mod de îndeplinire a cerinței:

Instalația nr. 1

. SA - Autorizație de mediu nr. 10630/28.11.2011, revizuită la data de 18.08.2014 (pagina 1208 din dosar), Decizie APM Timiș nr. 195/18.12.2020 - viza 18.12.2020-28.11.2021 (pag 1247 din dosar), decizie nr. 829/26.11.2021 - viza perioada 28.11.2021-28.11.2022 (pagina 1248 din dosar), decizie nr. 850/13.10.2022- viza 28.11.2022-28.11.2023 (pagina 1259 din dosar). În

Autorizație de mediu nr. 10630/28.11.2011 (pagina 1208) pentru . SA, parte integrantă a documentației tehnice dotările :

- Linie de incinerare - 9800 kg/zi (pag. 1218 din dosar)

- Sistem CLAVE 1000 pentru tratarea termică a deșeurilor medicale - 1440 kg/zi (pag. 1219 din dosar)

Instalația nr. 2

. - Autorizație de mediu APM Tulcea nr. 16/10.05.2019, revizuită la 31.03.2022 (pagina 1182 din dosar).

Analizând documentele de mai sus, se poate constata că nu există o singură instalație de decontaminare termică a subcontractantului . susține contestatoarea, ci și sistemul CLAVE 1000 pentru tratarea termică a societății Pro Air Clean Ecologic SA. În lipsa invocării altor motive pentru care acest sistem CLAVE să nu fie luat în considerare, se constată a fi nefondate criticile formulate. Nici prin concluziile scrise, urmare studierii dosarului, petenta nu a explicat motivele pentru care cele susținute de autoritatea contractantă în punctul său de vedere vizavi de sistemul CLAVE nu ar fi corecte vizavi de modul de îndeplinire a cerinței. În lipsa acestor motive, Consiliul nu poate extinde verificarea în ceea ce privește modul de evaluare a cerinței de către autoritatea contractantă.

Pe de altă parte, însă, prin concluziile scrise, contestatoarea a adus în discuție capacitatea de procesare a instalației subcontractantului . că se **impune ca achizițarea să verifice modul de îndeplinire a cerinței în discuție, în sensul de a se asigura că instalația propusă ca instalație de bază poate asigura eliminarea deșeurilor, astfel încât să existe o instalație de bază și o instalație de rezervă.**

Vizavi de cea de-a doua critică, formulată în legătură cu completarea propunerii tehnice de către asocierea . constată a fi nefondată. Completarea ofertei cu două copii conforme pentru transport rutier internațional de mărfuri contra cost în numele unui terț, pentru vehiculele cu nr. de înmatriculare: IL-08-PAC și IL-09-PAC, nu poate fi considerată o completare esențială care să atragă măsura sancționatorie a respingerii ofertei. O măsură ca cea propusă de petentă ar fi și disproporționată, raportat, pe de o parte, la documentele depuse inițial în ofertă, și, pe de altă parte, la scopul copiilor conforme, respectiv de demonstrarea a efectuării transportului deșeurilor cu mijloacele autorizate, scop care a fost atins.

Referitor la cea de-a treia critică, Consiliul constată că aceasta privește modul de îndeplinire a cerinței referitoare la prestarea serviciilor de **eliminare finală**, nefiind desemnat un subcontractant pentru aceste activități.

În punctul său de vedere, au fost invocate următoarele documente avute în vedere în evaluare:

Documentație transmisă (pag 1208 din dosar) - Autorizație de mediu nr. 10630/28.11.2011 - . 18.12.2020-28.11.2021 (pag. 1247 din dosar), nr. 829/26.11.2021 - viza perioada 28.11.2021-28.11.2022 (pag. 1248 din dosar), nr. 850/13.10.2022- viza 28.11.2022-28.11.2023 (pag. 1259 din dosar) confirmă faptul că titularul desfășoară activitatea în aceleași condiții pentru care a fost emisă

autorizația de mediu sau autorizația integrată de mediu și că nu au intervenit modificări care să afecteze condițiile stabilite prin actele de reglementare.

Documentație transmisă (pag. 1183 din dosar) Autorizație de mediu APM Tulcea nr. 16/10.05.2019, revizuită la 31.03.2022 - ..: Contract pentru eliminare deșeuri nepericuloase nr. 4/09.05.2019 cu . SA punct de lucru Tulcea; Contract de prestare a serviciului de salubritate nr. 21/21.01.2019 cu . informații din autorizațiile de mediu, fără însă a solicita contractele încheiate cu . . și fără însă a cunoaște cu exactitate activitățile care vor fi efectuate de aceste societăți terțe, străine de ofertă.

Cum s-a arătat și în analiza criticilor aduse ofertei ., era relevant de stabilit care sunt societățile care vor executa părți din contract. Cum a invocat și contestatoarea, în numeroase spețe, Consiliul a constatat necesitatea declarării subcontractanților în situația în care sunt executate părți din contract.

Prestarea serviciilor de ridicare a deșeurilor, transport și depozitare făcând parte din obiectul contractului rezultă că nu pot fi realizate prin intermediul unui contract de prestări servicii.

Față de cele de mai sus, **întrucât este necesar a se stabili cu claritate dacă sunt și care sunt acele părți din contract care vor fi executate de .. . care sunt terți față de procedură, neavând nicio calitate (ofertant, asociat, subcontractant), Consiliul va dispune autorității contractante să clarifice aceste aspecte.**

În considerarea celor prezentate, se constată a fi întemeiate criticile contestatoarei urmând a fi dispusă reevaluarea ofertei asocierii asocierea Vivani Salubritate SA – Pro .

Față de cele de mai sus, în baza deciziei Consiliului, rămasă definitivă, trebuiau clarificate două aspecte (care au format obiectul criticilor 1 și 3 din contestație), respectiv 1. *pentru . verificarea modului de îndeplinire a cerinței din caietul de sarcini, în sensul de a se asigura că instalația propusă ca instalație de bază poate asigura eliminarea deșeurilor, astfel încât să existe o instalație de bază și o instalație de rezervă; 3. să se stabilească cu claritate dacă sunt și care sunt acele părți din contract care vor fi executate de . și Ecorec SA, care sunt terți față de procedură, neavând nicio calitate (ofertant, asociat, subcontractant).*

Pentru punerea în aplicare a deciziei Consiliului, autoritatea contractantă a solicitat asocierii .

În „Caietul de sarcini” la punctul ”Tratarea și eliminarea deșeurilor rezultate din activitatea medicală ” s-a adus la cunoștința tuturor celor interesați să participe la procedura următoarele solicitări:

„Ofertantii vor face dovada ca dețin sub orice formă instalații necesare eliminării deșeurilor medicale, după cum urmează:

a. instalații de decontaminare termică la temperaturi scăzute urmata de maruntire/deformare; Deșeurile medicale acceptate a fi tratate prin decontaminare termică sunt deșeurile infectioase și intepatoare- taietoare.

”Operatorii economici vor face dovada continuității activității de procesare și eliminare a deșeurilor medicale, precizând modalitatea de realizare a acestui proces în condițiile de nefuncționare, din diferite motive, a instalațiilor de bază. (instalații de rezervă, contracte, etc - îndeplinind aceleași condiții ce reies din prezentul caiet de sarcini).”

Din documentele depuse de d-voastră în susținerea ofertei rezulta următoarele:

Pentru a răspunde solicitării autoritatii contractante din „Caietul de sarcini” s-a depus:

Instalatia nr. 1

1)-**Cum sunt eliminate deșeurile** rezultate în urma decontaminării în instalații de decontaminare termică la temperaturi scăzute urmata de maruntire/deformare, provenite de la instalațiile asociatului, .

2)-**Care sunt părțile din contract care vor fi executate de:**

-S.C. - mentionata in Autorizatie de mediu APM Tulcea nr 16/10.05.2019, revizuita la 31.03.2. Servicii Ecologice SRL - mentionata in Autorizatie de mediu nr 10630/28.11.2011, revizuita la data de 18.08.2014 detinuta de S.C.

Prin răspunsul său nr. 885/06.03.2023, asocierea a arătat următoarele:

1. Cu privire la cerința din Solicitarea de clarificări:

„Cum sunt eliminate deșeurile rezultate în urma decontaminării în instalațiile de decontaminare termică la temperaturi scăzute urmata de maruntire/deformare, provenite de la instalațiile asociatului . subcontractantului .

Deșeurile rezultate în urma decontaminării în instalațiile de decontaminare termică la temperaturi scăzute urmata de mărunțire/deformare, provenite de la instalațiile asociatului . SA și subcontractantului . în scopul de a se asigura că sunt neutre din punct de vedere .. .A are încheiat contract.

În funcție de rezultatul analizelor de laborator, deșeurile rezultate în urma procesului de decontaminare vor fi transportate și depozitate, în condiții de siguranță și fără a prezenta vreun risc pentru sănătatea populației sau pentru mediul înconjurător, în **depozitul de deșeuri periculoase sau nepericuloase, după caz, aparținând asociatului ...** de decontaminare în instalațiile de decontaminare termică la temperaturi scăzute urmata de mărunțire/deformare, provenite de la instalațiile asociatului PRO AIR CLEAN ECOLOGIC SA și subcontractantului ., **vor fi eliminate prin depozitare în cadrul depozitului de deșeuri aparținând asociatului ..**

2. Cu privire la cerința din Solicitarea de clarificări:

„Care sunt părțile din contract care vor fi executate de:

- . - mentionata in Autorizatia de mediu APM Tulcea nr. 16/10.05.2019, revizuita la 31.03.. SRL - mentionata in Autorizatia de mediu nr. 10630/28.11.2011, revizuita la data de 18.08.2014, detinuta de .. și neutralizarea deșeurilor medicale, și infrastructura subcontractantului ., care deține două sterilizatoare Newster5 pentru tratarea și neutralizarea deșeurilor medicale, care pot fi folosite în mod subsecvent, unul de bază și unul de rezervă, permit ca deșeurile medicale periculoase și cu potențial infecțios să fie decontaminate, măcinate fin, deformate și sterilizate, transformându-le în deșeuri stabilizate, cu reducerea volumului inițial, iar infrastructura deținut...permite eliminarea deșeurilor rezultate în urma procesului de decontaminare în instalațiile de decontaminare termică la temperaturi scăzute urmata de mărunțire/deformare, infrastructuri care asigură în mod efectiv continuitatea activității de procesare și eliminare a deșeurilor medicale, astfel că societățile menționate de dvs nu au fost implicate și nu vor avea vreo legătură cu serviciile care fac obiectul contractului de achiziție publică.

Ca atare, societățile ... SRL nu dețin vreo calitate în prezenta procedură și nu vor fi implicate în derularea și executarea contractului de achiziție.

Față de cele de mai sus, în analiza sa, Consiliul se va limita la verificarea legalității modului de punere în aplicare de către autoritatea contractantă a deciziei anterioare, neputând fi readuse în discuție, în această etapă procesuală, alte aspecte, necriticate în cadrul primei

conestații, în legătură cu oferta desemnată câștigătoare. Astfel cum a susținut și intervenienta, autoritatea contractantă are obligația reanalizării ofertei în limitele controlului de legalitate în urma căruia s-a dispus reevaluarea de către Consiliu, fără a avea posibilitatea extinderii reevaluării cu privire la aspecte necontestate anterior.

Vizavi de modificarea propunerii tehnice de către societatea desemnată câștigătoare prin răspunsurile la clarificări, Consiliul reține că s-a susținut că, prin răspunsurile la clarificări, s-a introdus ca entitate ce efectuează eliminarea finală a deșeurilor medicale decontaminate asociatul . și depozitul de deșeuri aparținând acestuia. Or, câtă vreme eliminarea finală se va face de către asociatul ., autoritatea contractantă nu avea motive să aprecieze răspunsul la clarificări ca reprezentând o modificare a propunerii tehnice. Urmare a deciziei Consiliului, achizițarea a trebuit să lămurească cu asocierea modul de realizare a activității de eliminare finală și să stabilească dacă intervin în contract terțe părți nedecarate subcontractanți. În urma solicitărilor de clarificări, s-a constatat că nu era necesară declararea unor subcontractanți, activitatea fiind prestată de asociatul ..

Contrar susținerilor contestatoarei, nu trebuia menționat în formularul DUAЕ entitatea care va efectua depozitarea finală.

Într-adevăr, în situația în care activitatea era prestată de un subcontractant atunci ar fi trebuit depus formularul DUAЕ și pentru acesta, însă nu este cazul în speță.

În ceea ce privește nedepunerea autorizației pentru depozitul de deșeuri, Consiliul reține că, prin fișa de date a achiziției, cap. III.1.1.b) Capacitatea de exercitare a activității profesionale, s-a solicitat la lit. a) depunerea Autorizației de mediu in procedura completa, valabilă la momentul prezentării documentului, emisă de organismele teritoriale de mediu de pe raza pe care ofertantul și/sau subcontractanții acestuia își desfășoară activitatea **pentru toate etapele de gestionare a deșeurilor infectioase** (colectare, transport, tratare și **eliminare finală** prevăzute în Ordinul Ministerului Sănătății nr. 1226/2012 pentru aprobarea Normelor tehnice privind gestionarea deșeurilor rezultate din activități medicale), conform art. 5 din Ordinul Ministerului Mediului și Dezvoltării Durabile nr. 1798/2007, privind aprobarea Procedurii de emitere a autorizației de mediu și OUG nr. 195/2005 art. 12, privind protecția mediului.

După cum însăși contestatoarea a arătat, pentru instalația de incinerare, .. autorizația de mediu nr. 235/15.10.2012, revizuită și actualizată, din care rezultă autorizarea pentru activitățile de tratare și eliminare deșeuri.

Întrucât, prin fișa de date a achiziției, s-a solicitat depunerea autorizației de mediu **pentru toate etapele de gestionare a deșeurilor infectioase**, iar, prin răspunsurile la clarificări, asocierea câștigătoare a explicat că eliminarea finală se va realiza prin depozitare în cadrul depozitului de deșeuri aparținând asociatului ., autoritatea contractantă ar fi trebuit să solicite, raportat la prevederile art. 134 alin.

(1) – (5) din normele metodologice aprobate prin Hotărârea Guvernului nr. 395/2016, autorizația de mediu pentru depozitare deșeuri pentru asociatul amintit.

Cum a arătat contestatoarea, potrivit Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 92/2021 privind regimul deșeurilor (anexa 7 - OPERAȚIUNILE DE ELIMINARE) la activitatea D1 este prevăzută Depozitarea în sau pe sol (de exemplu, **depozite de deșeuri** etc.), iar la activitatea D10 este prevăzută Incinerarea pe sol.

În autorizația integrată de mediu nr. 235/15.10.2012, revizuită și actualizată, a asociatului, este prevăzută la pag. 5 din autorizație operațiunea de eliminare D10 – Incinerare pe sol.

Întrucât cele două operațiuni de eliminare sunt distincte, autoritatea contractantă ar fi trebuit să solicite lămuriri asocierii vizavi de autorizarea depozitului de deșeuri al asociatului

Contrar susținerilor contestatoarei, solicitarea suplimentară vizavi de autorizarea depozitului de deșeuri nu trebuie să atragă respingerea ofertei, câtă vreme pentru asociatul în discuție a fost depusă, în cadrul ofertei, autorizația de mediu. O completare a ofertei cu autorizarea doar pe o anumită activitate nu putea determina sancționarea ofertantei cu respingerea ofertei.

Astfel fiind, se constată că este necesară reevaluarea ofertei asocierii sub aspectul mai sus cercetat.

Referitor la critica privind nedepunerea referatului tehnic pentru instalația de decontaminare termică de rezervă a asociatului . . Consiliul constată că acest aspect nu a făcut obiectul reevaluării dispuse în etapa anterioară, astfel că această critică este tardiv formulată raportat la data luării la cunoștință de primul rezultat al procedurii. În plus, vizavi de instalația de rezervă, în cadrul deciziei nr. 120/C9/3039/17.01.2023, s-au reținut: nu există o singură instalație de decontaminare termică a subcontractantului ., cum susține contestatoarea, ci și sistemul CLAVE 1000 pentru tratarea termică a societății lipsa invocării altor motive pentru care acest sistem CLAVE să nu fie luat în considerare, se constată a fi nefondate criticile formulate. Nici prin concluziile scrise, urmare studierii dosarului, petenta nu a explicat motivele pentru care cele susținute de autoritatea contractantă în punctul său de vedere vizavi de sistemul CLAVE nu ar fi corecte vizavi de modul de îndeplinire a cerinței. În lipsa acestor motive, Consiliul nu poate extinde verificarea în ceea ce privește modul de evaluare a cerinței de către autoritatea contractantă.

Achizitoarea a fost obligată să clarifice doar aspectul legat de existența instalației de bază și a celei de rezervă.

De altfel, se poate observa că, în cuprinsul contestației, în referire la această critică, nu se aduce în discuție etapa de reevaluare a ofertei asocierii.

O altă critică privește faptul că echipamentul de decontaminare termică aparținând asociatului . SRL nu are capacitatea de a prelua deșeurile generate de autoritatea contractantă.

Referitor la susținerea autorității contractante că *atunci când a stabilit cantitatea maximă de deșeuri pe care estimează că o va genera și elimina pe parcursul acordului-cadru de 48 luni (960.000 kg) s-a raportat la cantitățile colectate în perioada pandemiei, cantități care au fost de aproximativ 2,5 ori mai mari decât în condiții normale*, se reține că această susținere este lipsită de relevanță în soluționarea cauzei, câtă vreme, prin documentația de atribuire, s-a adus la cunoștința operatorilor economici că acordul-cadru are în vedere o anumită cantitate de deșeuri, raportat la care s-a calculat valoarea estimată, astfel că aceasta trebuia luată în calcul și de operatorii economici când stabileau instalațiile de incinerare și decontaminare pe care le cuprindeau în propunerea tehnică. O modificare a acestei cantități, pe parcursul evaluării ofertelor, nu poate fi acceptată.

Vizavi de capacitatea instalațiilor propuse de asocierea câștigătoare și capacitatea acestora, disputa dintre părți se poartă vizavi de modalitatea de eliminare finală a deșeurilor din categoria 18 01 01 (18 01 03*) și 18 01 03* și care ar reprezenta 70,32% din totalul deșeurilor colectate la nivelul spitalului.

Astfel, achiziția susține, în punctul său de vedere, că eliminarea deșeurilor periculoase se poate realiza conform Ordinului nr. 1226/2012 și a Metodologiei de culegere a datelor pentru baza națională de date privind

Autoritatea contractantă a invocat dispozițiile art. 48 din Ordinul ministrului sănătății nr. 1226/2012 pentru aprobarea Normelor tehnice privind gestionarea deșeurilor rezultate din activități medicale și a Metodologiei de culegere a datelor pentru baza națională de date privind deșeurile rezultate din activități medicale - Anexa nr. 1 Norma tehnică privind gestionarea deșeurilor rezultate din activități medicale: (1) **Deșeurile periculoase infecțioase** rezultate din activitățile medicale pot fi tratate prin decontaminare termică la temperaturi scăzute în instalații proprii, prin unități anume constituite care să dispună de instalații de decontaminare termică la temperaturi scăzute și de mărunțire. **În cazul în care nu există posibilitatea tratării acestora prin decontaminare termică la temperaturi scăzute și mărunțire se poate accepta pentru perioade determinate incinerarea în instalații autorizate cu respectarea prevederilor legale.**

(2) Deșeurile medicale periculoase acceptate a fi tratate prin decontaminare termică sunt deșeurile infecțioase și deșeurile înțepătoare-tăietoare.

(3) Se interzice tratarea prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor anatomopatologice, a deșeurilor farmaceutice și a deșeurilor citotoxice și citostatice, acestea fiind tratate doar prin incinerare, și a deșeurilor chimice care vor fi ori neutralizate, ori incinerate.

(4) După aplicarea tratamentelor de decontaminare termică a deșeurilor infecțioase, deșeurile decontaminate pot fi depozitate în depozite de deșeuri nepericuloase, conform listei naționale de deșeuri acceptate în fiecare clasă de depozit, aprobată prin Ordinul ministrului mediului și gospodăririi apelor nr. 95/2005, cu modificările ulterioare. Atât unitatea sanitară (dacă deține instalație de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase), cât

și operatorul economic care realizează operația de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase trebuie să prezinte operatorului de eliminare finală a deșeurilor un act justificativ care atestă faptul că deșeurile au fost decontaminate și nu prezintă potențial infecțios.

Prin concluziile scrise, . 70,32% din total deșeuri generate sunt deșeuri aparținând codurilor 180101 și 180103*, care trebuie în mod supuse procesării prin decontaminare termică la temperaturi scăzute, Autoritatea Contractanta ar fi trebuit sa declare oferta prezentata de către Asociera . SA ca fiind neconforma, intrucat echipamentul aparinand . pus la dispoziție nu are capacitatea de a procesa aceste deșeuri.($20.000 \text{ kg/luna} \times 70,32\% = 14.064 \text{ kg/luna}$ deșeuri medicale ce trebuiesc decontaminate termic).

Așa cum am arătat mai sus, capacitatea acestui echipament este de doar 6000 kg/luna.

Efectuând acest calcul prin raportare la cantitatea minimă de deșeuri conform estimării din Fisa de date, respectiv 480.000 kg (cf. cap. II.2.4. din Fisa de date), cunoscând că Acordul cadru va avea o durată de 48 luni (cf. cap. II.2.7. din Fisa de date), rezulta ca lunar autoritatea contractantă va genera o cantitate de deseuri de 10 000 kg/luna ($480.000 \text{ kg}/48 \text{ luni}$). Aplicăm procentul avansat de autoritatea contractantă pentru deșeurile ce trebuie decontaminate (70,32%) și rezultă că, lunar, minim 7032 kg trebuie decontaminate ($10000 \times 70,32/100 = 7032$).

Ori, capacitatea instalației de decontaminare a . SRL este de doar 6000 kg/lună, deci nici măcar folosind cantitățile minime generate estimate nu se poate demonstra că aceasta poate procesa deșeurile generate de autoritatea contractantă.

Se constată astfel că subcontractantul . va opera o instalație de decontaminare termică subcapacitată față de cerințele de generare a deșeurilor ale autorității contractante, aspect care determina neconformitatea ofertei.

Contestatoarea a invocat următoarele dispoziții legale:

- art. 2 din anexa la Ordinul ministrului sănătății nr. 1279/2012 privind aprobarea Criteriilor de evaluare, a condițiilor de funcționare și monitorizare a echipamentelor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute a deșeurilor medicale periculoase : Categoriile de deșeuri periculoase rezultate din activitatea medicală, în conformitate cu Ordinul ministrului sănătății nr. 1226/2012 și cu lista deșeurilor prevăzută în anexa nr. 2 la Hotărârea Guvernului nr. 856/2002 privind evidența gestiunii deșeurilor și pentru aprobarea listei cuprinzând deșeurile, inclusiv deșeurile periculoase, cu completările ulterioare, care pot fi supuse proceselor de tratare prin decontaminare termică la temperaturi scăzute, sunt fără excepție doar următoarele categorii:

a) deșeuri infecțioase conform codului 18 01 03*;

b) deșeuri înțepătoare-tăietoare conform codului 18 01 01.

- art. 45 alin. (1) și (2) din Ordinul ministrului sănătății nr. 1226/2012 pentru aprobarea Normelor tehnice privind gestionarea deșeurilor rezultate din activități medicale și a Metodologiei de culegere a datelor pentru baza națională de date privind deșeurile rezultate din activități medicale - Anexa nr. 1 Norma tehnică privind gestionarea deșeurilor rezultate din activități medicale: Metodele folosite pentru eliminarea deșeurilor medicale rezultate din activități medicale sunt:

a) decontaminarea termică la temperaturi scăzute, urmată de mărunțire, deformare;

b) incinerarea, numai pentru tipurile de deșeuri medicale pentru care este interzisă tratarea prin decontaminare termică la temperaturi scăzute urmată de

mărunțire (de exemplu, deșeurile medicale: anatomopatologice, chimice, farmaceutice, citotoxice și citostatice etc.), cu respectarea prevederilor legale impuse de Hotărârea Guvernului nr. 128/2002, cu modificările și completările ulterioare, și ale Ordinului ministrului mediului și gospodăririi apelor nr. 756/2004 pentru aprobarea Normativului tehnic privind incinerarea deșeurilor;

c) depozitarea în depozitul de deșeuri, numai după tratarea prin decontaminare termică la temperaturi scăzute și cu respectarea prevederilor Hotărârii Guvernului nr. 349/2005 privind depozitarea deșeurilor, cu modificările și completările ulterioare, și ale Ordinului ministrului mediului și gospodăririi apelor nr. 95/2005 privind stabilirea criteriilor de acceptare și procedurilor preliminare de acceptare a deșeurilor la depozitare și lista națională de deșeuri acceptate în fiecare clasă de depozit de deșeuri, cu modificările ulterioare, în baza unor buletine de analiză care se vor efectua pe încărcătura ce va fi transportată către depozit;

d) în cazul în care buletinul de analiză prevăzut la lit. c) pune în evidență depășiri ale încărcării biologice conform standardelor/prevederilor în vigoare, deșeurile respective trebuie incinerate.

(2) Deșeurile rezultate din instalațiile de tratare prin decontaminare termică trebuie să fie supuse procesării mecanice înainte de depozitare, astfel încât acestea să fie nepericuloase și de nerecunoscut. Instalațiile de decontaminare termică la temperaturi scăzute trebuie să fie prevăzute cu echipament de tocare-mărunțire a deșeurilor.

Referitor la motivul privind lipsa capacității echipamentului de decontaminare termică aparținând subcontractantului SRL de a prelua deșeurile generate de autoritatea contractantă, intervenienta a menționat că acesta reprezintă simple afirmații ale contestatoarei care nu pot justifica în niciun caz vreo neconformitate a ofertei noastre.

Astfel, toată argumentarea și toate calculele contestatoarei au la bază indicarea discreționară a procentului de 70-80% ca fiind procentul de deșeuri rezultate din activitatea medicală care sunt acceptate la decontaminare termică.

Or, aceste argumente și calcule ale contestatoarei, exprimate în mod evident în interes propriu, nu pot fi primite, întrucât reprezintă simple afirmații discreționare și care nu se bazează pe nimic, iar experiența sa de 5 ani în domeniu, foarte mică în raport cu cea a subscrisei, nu poate reprezenta un criteriu care să atribuie valoare de adevăr afirmațiilor contestatoarei.

Numai autoritatea contractantă poate cunoaște și poate estima procentul de deșeuri generate pentru care se acceptă decontaminarea termică, iar acest lucru îl poate face numai dacă deține informații și date statistice privind cantitatea de deșeuri generate din categoria celor care sunt acceptate la decontaminare termică.

Deci, nici măcar autoritatea contractantă nu poate face o estimare discreționară, fără suport factual, ci doar pe baza unor documente care oferă date și informații verificabile, astfel încât estimarea să dobândească un caracter de veridicitate.

Conform legii (Ordinul MS nr. 1226/2012) și caietului de sarcini, categoriile de deșeuri medicale care vor putea fi acceptate a fi decontaminate termic sunt deșeurile infecțioase și deșeurile înțepătoare-tăietoare.

Prin urmare, statistica cantității de deșeuri generate pentru care se acceptă decontaminarea termică trebuie să vizeze strict deșeurile infecțioase și deșeurile înțepătoare-tăietoare.

Nu este deloc relevantă solicitarea contestatoarei ca autoritatea contractantă să depună în prezenta cauză un centralizator istoric, pe ultimii 3 ani, cu diferențierea clară între deșeurile incinerate și deșeurile decontaminate termic din totalul deșeurilor

generate, întrucât un asemenea centralizator va arăta doar cantitatea de deșeuri decontaminată termic, fără a se indica ceea ce este cel mai relevant: categoriile de deșeuri infecțioase și cele înțepătoare-tăietoare.

Altfel spus, dacă centralizatorul arată numai cantitatea de deșeuri decontaminate termic, fără să arate și categoriile de deșeuri care au fost supuse decontaminării, atunci nu se poate cunoaște cu certitudine dacă s-au decontaminat numai categoriile de deșeuri infecțioase și cele înțepătoare-tăietoare, existând premisa ca și alte categorii de deșeuri să fi fost decontaminate termic.

Or, pentru a înlătura orice dubiu, centralizatorul ar trebui să arate în mod clar și fără echivoc cât din cantitatea totală de deșeuri generate reprezintă de deșeuri infecțioase și înțepătoare-tăietoare, pentru că în executarea contractului de achiziție publică doar acestea vor fi acceptate la decontaminare termică.

Coroborând dispozițiile legale invocate de societatea contestatoare și autoritatea contractantă, precum și susținerile părților, Consiliul constată că atât petenta, cât și achizitoarea au prezentat anumite calcule prin raportare la un procent de deșeuri care ar trebui decontaminate termic.

Pe de o parte, este de reținut, că dispozițiile legale (art. 45 alin. 2 lit. b) din Ordinul nr. 1226/2012, anexa 1, stabilesc ca metodă de eliminare a deșeurilor medicale incinerarea, numai pentru tipurile de deșeuri medicale pentru care este interzisă tratarea prin decontaminare termică la temperaturi scăzute urmată de mărunțire (de exemplu, deșeurile medicale: anatomopatologice, chimice, farmaceutice, citotoxice și citostatice etc.), iar în ceea ce privește deșeurile periculoase **infecțioase**, art. 48 din ordinul amintit, anexa 1, prevede că pot fi tratate prin decontaminare termică aceste deșeuri, teza a doua a articolului stabilind că în cazul în care nu există posibilitatea tratării acestora prin decontaminare termică la temperaturi scăzute și mărunțire se poate accepta pentru perioade determinate incinerarea în instalații autorizate cu respectarea prevederilor legale.

Devin astfel relevante cele menționate de intervenientă potrivit cărora statistica cantității de deșeuri generate pentru care se acceptă decontaminarea termică trebuie să vizeze strict deșeurile infecțioase și deșeurile înțepătoare-tăietoare, trebuind să existe o diferențiere clară între deșeurile incinerate și deșeurile decontaminate termic din totalul deșeurilor generate.

Se poate observa că, în contestație, concluzii scrise și punctul de vedere asupra contestației se fac anumite calcule pe baza unor simple supoziții, neexistând în caietul de sarcini vreo obligație a operatorilor economici să își elaboreze propunerea tehnică prin raportare la anumite cantități de deșeuri periculoase infecțioase sau înțepătoare-tăietoare.

Autoritatea contractantă și contestatoarea au aplicat un procent de 70,32% din total deșeurilor generate, însă evaluarea ofertei asocierii câștigătoare prin raportare la un anumit procent, indicat ca urmare a formulării unui punct de vedere la contestație, nu poate fi acceptată. De altfel, se poate constata că, prin contestație, procentul folosit a fost de 70%.

Se reține astfel în soluționare a fi relevant raționamentul intervenientei, Consiliul neputând stabili necesitatea evaluării ofertantei

câștigătoare, sub aspectul capacității instalațiilor de incinerare/decontaminare termică, pe baza altor elemente decât cele prevăzute în documentația de atribuire.

Reanalizarea ofertei câștigătoare prin raportare la generările-predările-preluările istorice de deșeuri de până în prezent, pe baza documentelor primite de la colaboratori nu își găsește vreun fundament în documentația de atribuire.

Față de capacitățile instalațiilor de incinerare/decontaminare termică la care s-a făcut referire și în punctul de vedere asupra contestației, o nouă reevaluare a ofertei asocierii față de acest aspect nu se mai impune, constatându-se caracterul neîntemeiat al criticilor ..

În considerarea celor prezentate, Consiliul urmează a admite, în parte, contestația formulată de .., urmând a fi dispusă reevaluarea ofertei asocierii .. lămurirea aspectelor referitoare la autorizarea depozitului de deșeuri al .

Va fi respins, ca inadmisibil, capătul de cerere privind respingerea ca inacceptabilă/neconformă a ofertei asocierii, stabilirea ofertelor respinse fiind atributul exclusiv al autorității contractante, prin comisia de evaluare, potrivit atribuțiilor acesteia.

Fiind admisă în paret contestația, va fi admisă, în parte, cererea de intervenție formulată de ...

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

CONSILIUL DECIDE:

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 ,,în contradictoriu cu și anulează raportul procedurii de atribuire nr. 6674/16.03.2023, în partea ce privește ofertele admisibile, și comunicările privind rezultatul procedurii transmise contestatoarei și câștigătoarei procedurii. Obligă autoritatea contractantă la reevaluarea ofertei asocierii SA și stabilirea rezultatului procedurii, în termen de 15 zile de la primirea deciziei, cu respectarea celor din motivare, a documentației de atribuire și a dispozițiilor legale în materia

achizițiilor publice. Rezultatul procedurii va fi comunicat celor doi operatori economici în termenul legal.

În temeiul art. 26 alin. (6) din lege, respinge, ca inadmisibil, capătul de cerere privind respingerea ofertei asocierii ,....ca inacceptabilă/neconformă.

În temeiul art. 64 Cod procedură civilă, încuviințează în principiu cererea de intervenție formulată de ..., și o admite, în parte.

Împotriva deciziei 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, conform art. 29 din Legea nr. 101/2016.