



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

C.N.S.C.

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.cnscl.ro

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

DECIZIE

Nr. 2119/C11/2381, 2405

Data: 25.11.2019

Prin contestația nr. 2736/05.11.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 45064/06.11.2019, formulată de ..., cu sediul în ..., înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. ..., având CUI RO..., reprezentată legal de ..., în calitate de administrator, și juridic prin „... - Cabinet de avocat”, cu sediul profesional în ..., împotriva documentației de atribuire, elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul procedurii de licitație deschisă, cu etapă finală de licitație electronică, organizată în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, divizat pe loturi, având ca obiect „ACORD-CADRU DE ACHIZITIE PUBLICĂ DE DEZINFECTANȚI DIVIZAT PE 10 LOTURI”, s-a solicitat Consiliului admiterea contestației și:

- obligarea autorității contractante la modificarea caietelor de sarcini, aferente loturilor 3 și 7, conform criticilor din cuprinsul contestației, și anularea oricăror acte subsecvente bazate pe acestea;

- obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor de judecată ocazionate de contestație (onorariu de avocat, în sumă de 1.500 lei), conform art. 26 alin. (9) din Legea nr. 98/2016.

Prin contestația nr. 1638/07.11.2019, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 45770/11.11.2019, formulată de ..., cu sediul în Ploiești, str. Piramidei nr. 8, județul Prahova, înregistrată la Registrul Comerțului sub nr. ..., având CUI RO..., reprezentată legal de ..., în calitate de director, împotriva documentației de atribuire, pentru loturile 3 și 5, elaborată de ..., cu sediul în ..., în calitate de autoritate contractantă, în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, s-a solicitat Consiliului admiterea contestației, astfel cum a fost formulată, și obligarea autorității contractante la

adoptarea măsurilor de remedieri privind documentația de atribuire, aferente specificațiile tehnice pentru loturile 3 și 5.

Pentru a se asigura pronunțarea unei soluții unitare, Consiliul a procedat la conexarea contestațiilor formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, în conformitate cu dispozițiile art. 17 alin. (1) și (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

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

I. Prin contestația depusă, ... critică documentația de atribuire, aferentă loturilor 3 și 7, elaborată de autoritatea contractantă, în ceea ce privește următoarele aspecte:

1. Critici comune ambelor loturi:

1.1. Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la înlocuirea modului de efectuare a analizei comparative existent: *„Analiza comparativa va avea în vedere prețul pe litru soluție de lucru care acoperă tot spectrul de acțiune solicitat, în timpul cel mai scurt”,*

cu cel prevăzut cu titlu obligatoriu în ANEXA nr. 1 lit. a) la OMS nr. 1082/2016:

*„IV. 4.2. Modul de prezentare a propunerii financiare
în cazul dezinfectanților în formă concentrată analiza comparativă a prețului - se va realiza în funcție de prețul unui litru de soluție de lucru la cea mai mică concentrație care acoperă spectrul bactericid, fungicid, virucid, micobactericid, în timp de ____ minute”,*

motivat de faptul că prevederile citate sunt obligatorii, conform art. 2 și 3 din OMS nr. 1082/2016, și produsele loturilor 3 și 7 sunt produse în formă concentrată.

1.2. Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la eliminarea cerinței:

„Notă: furnizorul va avea obligația să pună la dispoziția AC, cu titlu gratuit, pe toată perioada de derulare a contractului-cadru încheiat pentru acest lot, a unei pompe electrice de perete pentru dozarea automată a produsului detergent - dezinfectant de suprafețe. Oferta financiară pentru produsul detergent-dezinfectant, va fi însoțită de documentația tehnică prin care producătorul echipamentului face dovada îndeplinirii următoarelor caracteristici tehnice:

- Să fie construit din oțel inoxidabil
- Sistemul de control al dozajului să se realizeze prin intermediul unui microprocesor care să asigure o acuratețe optimă a dozării produsului biocid
- Să prezinte display pentru afișarea datelor legate de operare și consum
- Să poată fi racordat la rețeaua de apă curentă rece cu protecție împotriva deficitului accidental de apă
- Să prezinte compatibilitatea dintre produsul chimic și echipamentul de dozare
- Protecție la căderea tensiunii de alimentare
- Să se poată face monitorizarea debitului de apă și a debitului minim necesar
- Alimentarea echipamentului de dozare să fie făcută cu produsul biocid în ambalajul original
- Semnalizare golire rezervor detergent-dezinfectant
- Gama concentrației de lucru (dozajul): între 0,25% și 3%
- Tensiunea de alimentare AC 230 V, 50/60 HZ
- Presiunea fluxului de apă la intrare: min. 2 bar și max. 7 bar
- Greutate maximum 20 kg
- Dimensiuni maxime: 50/50 cm

Respectiv

Notă: furnizorul va avea obligația să pună la dispoziția AC, cu titlu gratuit, pe toată perioada de derulare a contractului-cadru încheiat pentru acest lot, a unei pompe electrice pentru dozarea automată a produsului detergent - dezinfectant de suprafețe. Oferta financiară pentru produsul detergent-dezinfectant de nivel înalt, va fi însoțită de documentația tehnică prin care producătorul echipamentului face dovada îndeplinirii următoarelor caracteristici tehnice:

- Să fie confecționat din oțel inoxidabil
- Sistemul de control al dozajului să se realizeze prin intermediul unui microprocesor care să asigure o acuratețe optimă a dozării dezinfectantului de nivel înalt pentru suprafețe
- Să prezinte compatibilitatea dintre produsul chimic și echipamentul de dozare
- Protecție împotriva contaminării cu dezinfectant a rețelei de apă a spitalului
- Protecție împotriva deficitului de apă
- Protecție la căderea tensiunii de alimentare
- Să se poată face monitorizarea și înregistrarea debitului de apă și a debitului de dezinfectant concentrat utilizat
- Să permită stocarea și monitorizarea parametrilor de lucru precum și datele fiecărui utilizator în parte prin înregistrarea cu

parolă unică Să permită vizualizarea datelor cu privire la consumul de apă, dezinfectant și soluție de lucru

Să permită vizualizarea datelor cu privire la data și cantitatea de soluție de lucru extrasă pentru fiecare utilizator

Să oprească automat furnizarea de soluție de lucru în caz că una din cele două surse (apă/dezinfectant) lipsește

Alimentarea echipamentului de dozare să fie făcută cu produsul biocid în ambalajul original

Să poată emite alerte vizuale despre lipsa apei sau/și a dezinfectantului

Să permită tastarea și introducerea parametrilor de lucru prin operarea cu mânuși chirurgicale

Concentrația soluției de lucru să fie în intervalul 0,25 % și 3 %

Preselecția cantității de soluție de lucru să se realizeze în pași de 0,5 litri cu posibilitate de preselecție 1-99 litri.

Să prezinte display pentru afișarea datelor legate de operare și consum

Tensiunea de alimentare AC 230 V, 50/60 HZ

Presiunea fluxului de apă la intrare: min 1 bar și max 7 bar

Greutate de până la 20 kg

Dimensiuni maxime acceptate: 50/50 cm

Să dețină Certificat ISO 9001/ISO 13485 și Certificat de marcat european (CE Mark) sau declarația producătorului de conformitate cu Directiva 93/42/EEC”,

motivată de eliminarea pretenției furnizării celor două echipamente, condiționând achiziția dezinfectantului celor 2 loturi, fiind un mijloc de restricționare a competiției. Prin condiționarea achiziției dezinfectantului de furnizarea și a unui alt produs, ofertanții specializați în comercializarea dezinfectanților sunt puși într-o concurență neloială cu grupul extrem de redus al operatorilor economici capabili să furnizeze și echipamente medicale.

Contestatoarea consideră că o asemenea cerință este susceptibilă de a fi anticoncurențială, prin prisma art. 5 alin. (1) lit. e) din Legea nr. 21/1996, subliniind că achiziția are ca obiect dezinfectanți, iar nu echipamente medicale (fie ele și în legătură cu utilizarea dezinfectanților).

De asemenea, contestatoarea susține că solicitarea apare ca fiind excesivă și redundantă, în raport de obligația impusă ofertanților de a prezenta ambalaje dotate cu mijloace de dozare, din următoarele specificații ale caietului de sarcini al loturilor:

„Forma de prezentare: - recipient cu maxim 5 litri cu pompă de dozare care se va monta în momentul deschiderii bidonului.

respectiv

Forma de condiționare și prezentare - substanță concentrată lichidă/pulbere în recipiente de maxim 2 litri/kg, cu măsură de dozare/asigurarea posibilității de dozare în funcție de prescripțiile producătorului”.

Astfel, pompa solicitată este inutilă, dozarea fiind realizată de pompele dozatoare atașate flacoanelor în procesul de fabricație/atașabile ulterior, care pot furniza la o singură apăsare 1, 1,5, 2 sau 3 ml, iar în cazul în care pompa nu furnizează cantitatea necesară, aceasta se acționează de mai multe ori, până se ajunge la cantitatea necesară pentru realizarea dezinfectiei.

În altă ordine de idei, contestatoarea supune atenției faptul că specificațiile tehnice ale pompei electrice pentru dozarea automată a dezinfectantului de suprafețe, solicitată a fi livrată odată cu produsele, sunt cele ale pompei DG-Xtra, fabricată de Ecolab Deutschland GmbH, care comercializează acest produs în România, exclusiv prin operatorul ..., prezent și pe piața dezinfectanților medicali.

În susținere, contestatoarea evocă practica jurisprudențială, respectiv, deciziile CNSC: nr. ..., nr. ... și nr.

2. Referitor la lotul 3 - Produs detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la admiterea în competiție și a produselor în formă solidă și eliminarea sau modificarea - prin completare - a specificației tehnice „*Să fie sub formă lichidă*”, apreciind că această condiționare restricționează concurența, prin obligarea operatorilor economici de a oferi numai produse sub formă lichidă, în condițiile în care produsul oferit ar îndeplini celelalte condiții din caietul de sarcini. Dezinfectantele - indiferent de forma lor de condiționare (lichidă sau solidă) - trebuie să realizeze aceeași acțiune antimicrobiană (indicată prin specificații tehnice indicând performanțele solicitate - spectrul de activitate - și prin standarde a căror îndeplinire prezumă conformitatea cu performanțele solicitate).

În opinia contestatoarei, o eliminare din competiție *de plano* a dezinfectanților sub formă solidă este nelegală, contravenind prevederilor art. 50 și art. 155 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, și încalcă principiile nediscriminării și tratamentul egal, prevăzute la art. 2 alin. (2) din același act normativ.

Prin adresa nr. ..., în temeiul art. 61¹ alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită ... ca, în termen de 3 zile de la primirea prezentei, să comunice, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii în cuantum de 17.435,00 lei, din care să reiasă, în mod expres, că respectiva consemnare este făcută pe seama și la dispoziția Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

Contestatoarea răspunde solicitării Consiliului, prin adresa nr. 2784/08.11.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 45497/08.11.2019, depunând recipisele de consemnare a cauțiunii: nr. 205854530/1 din data de 05.11.2019, în valoare de 1.350,00 lei, și nr. 205859705/1 din data de 07.11.2019, în valoare de 16.085,00 lei, emise de CEC Bank – Sucursala

Prin adresa nr. ..., Consiliul informează autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ..., solicitându-i acesteia să transmită copia dosarului achiziției, punctul de vedere cu privire la contestație, dovada comunicării acestuia către contestatoare, precum și orice alte documente pe care le considerați edificatoare.

Prin punctul de vedere nr. 39276/11.11.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 45838/11.11.2019, autoritatea contractantă precizează următoarele:

1. Critici comune ambelor loturi:

1.1. Referitor la solicitarea de înlocuire a modului de efectuare a analizei comparative existent, autoritatea contractantă învederează că, prin analiza comparativă, și-a propus să facă selecția ofertelor în funcție de timpul minim prevăzut de standardele invocate la fiecare produs din cele 10 loturi, acest criteriu (timpul de acțiune) fiind mai important pentru buna derulare a activității în spital decât cel legat de un eventual cost mai mare, impus de folosirea unei concentrații crescute a soluției de lucru pentru a obține efecte similare. Acțiunea unui produs bactericid care să acopere spectrul de activitate solicitat, conform tipului de dezinfecție dorit pentru o anumită categorie de suprafață sau zonă de risc din spital, depinzând de doi factori: concentrație și timp de acțiune.

Spre exemplu, autoritatea contractantă arată că, pentru produsul solicitat la lotul nr. 3 - Detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe, conform EN 14885/2015, spectrul de activitate bactericid, fungicid, levuricid, virucid trebuie să fie acoperit în maxim 5 minute, în schimb, pentru activitatea micobactericidă, timpul de contact prevăzut de standard este de 60 minute. Deoarece pe piață există diverse produse biocide concentrate care acoperă întreg spectrul de activitate solicitat în timpi diferiți, s-a preferat, din punct de vedere epidemiologic, selectarea acestora în funcție de acest criteriu. Mai mult, pentru produsul detergent-dezinfectant de nivel înalt - lotul 7 - nu este prevăzut un timp de acțiune pentru efectul sporicid (Ordin MS nr. 1071/2017) și s-a considerat formularea criteriului de selecție „*în timpul cel mai scurt*” mai puțin restrictivă pentru ofertanți decât indicarea unei valori stabilite arbitrar.

1.2. Referitor la solicitarea de eliminare a cerinței de punere la dispoziție, împreună cu produsele aferente loturilor 3 și 7, a câte unui echipament de dozare (pompe electrice de perete), autoritatea contractantă precizează că, practic, sunt reluate, identic, aceleași formulări din contestația anterioară a ... nr. 2071/29.08.2019, soluționată de CNSC prin decizia nr. ..., apreciind că societatea contestatoare citează doar decizii favorabile acesteia, emise în alte spețe, ba chiar stabilind „inutilitatea funcțională a pompei solicitate” pentru SJU

În susținerea solicitării de livrare simultană a produsului biocid și a unui echipament de dozare compatibil, autoritatea contractantă, precizează că:

- s-au avut în vedere constrângerile și necesitățile obiective cu privire la strategia de prevenire și combatere a infecțiilor nosocomiale și nu profilul sau portofoliul de produse al fiecărui operator economic în parte. Nu se poate renunța la nevoile obiective, doar pentru că un operator economic nu poate prezenta o ofertă pentru unul sau mai multe loturi care fac obiectul procedurii;

- utilitatea funcțională a echipamentelor de dozare automată pentru detergentul-dezinfectant de suprafețe este evidentă pentru orice profesionist din domeniul medical și reprezintă o abordare modernă și eficientă, din punct de vedere epidemiologie și managerial. Aceste echipamente vor crește calitatea gradului de igienă, de respectare a procedurilor operaționale de efectuare a curățeniei și dezinfecției și vor permite o monitorizare eficientă a acestora. Aceste echipamente vor fi utile și pentru optimizarea consumurilor de dezinfectanți și a cheltuielilor și fundamentării unor decizii manageriale. Aceste echipamente vor permite, de asemenea, respectarea, de către spital, a indicatorilor de calitate stabiliți de către ANMCS;

- cerințele sunt adaptate la condițiile tehnice și de spațiu pe care le poate asigura unitatea sanitară pentru instalarea echipamentelor. Sunt date generale care țin cont de zonele de amplasare de unde se deduc dimensiuni aproximative ale echipamentului, greutate, manevrabilitate și siguranță în exploatare etc.;

- gama concentrației de lucru este selectată în funcție de necesitățile de aplicare a produsului (context epidemiologie) și în funcție de recomandările medicului epidemiolog în concordanță cu fișa tehnică a produsului;

- solicitarea acestor echipamente de dozare, cu sistem de monitorizare a concentrației precum și a cantităților de soluție de lucru extrase, face parte din strategia de combatere a infecțiilor asociate actului medical și sunt menite să furnizeze un control sporit

(și nu confort sporit/sau inutilitate) în ceea ce privește dozarea eficientă și siguranța în manipularea produselor dezinfectante. S-a avut în vedere diminuarea, pe cât posibil, a intervenției și manipulării produselor biocide și evitarea, pe cât posibil, a erorilor umane prin folosirea unor echipamente sigure și adecvate. Totodată, s-a ținut cont de existența compatibilității și funcționalității dintre produsul achiziționat și sistemul de dozare și monitorizare cerut. Pompele de dozare automată pentru detergentul-dezinfectant de suprafețe reprezintă o abordare menită să crească calitatea actului medical, printr-o monitorizare eficientă în ceea ce privește optimizarea consumurilor și a cheltuielilor.

2. Referitor la solicitarea, cu privire la lotul 3 - Produs detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe, de admitere în competiție și a produselor în formă de condiționare solidă, autoritatea contractantă precizează că Ordinul MS nr. 1071/2017, în Anexă, prevede, la paragraful „Dezinfecția de nivel mediu prin imersie a instrumentarului medical”, ca produsele să fie „*sub formă lichidă, ușor de condiționat*”. Astfel, pentru a exista o similaritate la nivelul unității sanitare a tipurilor de produse care realizează același nivel de dezinfecție (de nivel mediu, în acest caz), s-a preferat solicitarea aceleași forme de condiționare și pentru produsul lotului 3, aspect care ușurează munca personalului medical și auxiliar, care, în prezent, folosește în activitatea zilnică 14 tipuri de produse biocide, produsele utilizate pentru niveluri diferite de dezinfecție deosebindu-se și prin forma de condiționare.

Dosarul achiziției publice transmis de către autoritatea contractantă a fost înregistrat la Consiliu cu nr. 46442/14.11.2019.

Prin adresa nr. 2837/13.11.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 46291/13.11.2019, ... răspunde punctului de vedere al autorității contractante, solicitând respingerea tuturor apărărilor acesteia, ca nelegale și netemeinice, și precizând, pe lângă aspectele deja prezentate, următoarele:

1. Referitor la critica privind analiza comparativă, contestatoarea apreciază că, în opinia autorității contractante, respectarea legii este facultativă, în speță, prevederile Anexei nr. 1 la OMS nr. 1082/2016, prezentând, în susținere, decizia Curții de Apel ... nr.

2. Referitor la critica privind cerința de furnizare, cu titlu gratuit, de echipamente specifice gamei operatorului ..., contestatoarea apreciază că autoritatea contractantă nu formulează nicio apărare față de caracterul redundant al solicitării.

3. Referitor la solicitarea de admitere în competiție și a produselor în formă de agregare solidă, contestatoarea consideră că respingerea, de către autoritatea contractantă, a solicitării, prin

invocarea dispozițiilor de recomandare a formei de agregare prevăzute de Anexa nr. 3 la OMS nr. 1082/2016, este nepertinentă, căci privește o altă țintă a dezinfectiei - instrumentarul medical (în speță, fiind vorba de suprafețe).

Cât privește argumentul obținerii unei *„similarități la nivelul unității sanitare a tipurilor de produse care realizează același nivel de dezinfectie”*, contestatoarea arată că acesta nu figurează între criteriile de alegere a dezinfectanților, prevăzute de art. 22 din Anexa nr. 1 la OMS nr. 961/2016, faptul că personalul autorității contractante are probleme cu identificarea corectă a dezinfectanților utilizați, ținând de propria culpă a acesteia, care nu o poate invoca în susținerea eliminării unei întregi categorii de produse dezinfectante (Situatie similară cu cea analizată de Curtea de Apel ... – decizia nr. ...).

II. În cadrul aceleiași proceduri de atribuire s-a depus o contestație de către ..., care critică prevederile nelegale ale documentației de atribuire, pentru loturile 3 și 5, cu privire la modelul de documentație de atribuire standard privind achiziția de produse biocide, care nu respectă prevederile Legii nr. 98/2016, cu modificările și completările ulterioare, Ordinul nr. 1071/2017 și standardul SR EN 14885:2015.

În ceea ce privește cerința solicitată pentru produsele biocide, *„Laboratoarele vor fi acreditate conform SR EN ISO/CEI 17025 Rapoartele de testare vor fi datate ulterior apariției EN 14885/2015”*,

contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la menționarea acesteia și pentru produsele încadrate ca dispozitive medicale.

Referitor la lotul 3 - Produs detergent-dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe, contestatoarea supune atenției următoarele aspecte:

1. În ceea ce privește cerința *„Să nu fie, conform fișei cu datele de securitate a produsului, cancerigen și/sau mutagen”*, contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la precizarea faptului că aceasta se referă la soluția de lucru și nu la produsul concentrat.

2. Cu privire la cerința privind furnizarea unei pompe electrice de perete pentru dozarea automată a produsului detergent-dezinfectant, contestatoarea solicită adoptarea de remedieri, deoarece:

- cerința nu prezintă utilitate funcțională, dozarea produsului putând fi realizată de pompe dozatoare care pot fi atașate flacoanelor de produs;

- "caracteristicile" pompei de dozare solicitată impun soluții constructive, care nu au legătură cu funcționalitatea echipamentului, singurul scop și consecința fiind restrângerea, în mod nejustificat, a concurenței și a participării la procedură, cu excepția unui singur operator economic, care deține astfel de aparate;

- cerința este specifică achiziției de echipamente, nu pentru achiziția de dezinfectanți, așa cum este denumită procedura;

- cerințele menționate pentru pompele electrice sunt în contradictoriu cu forma de ambalare a produsului, precizată în caietul de sarcini, unde se solicitată o pompă de dozare care se montează pe bidon în momentul deschiderii:

„Forma de prezentare: - recipient cu maxim 5 litri cu pompă de dozare care se va monta în momentul deschiderii bidonului”;

- caracteristicile tehnice impuse pentru echipamentul solicitat, apar ca fiind excesive și restrictive pentru operatorii economici posibili ofertanți, acestea fiind mult prea specifice, având în vedere scopul acestora și faptul că vor fi oferite cu titlu gratuit;

- este încălcat principiul tratamentului egal la procedură, autoritatea contractantă restrângând, în mod nejustificat, concurența, și încălcând normele legale privind achizițiile publice (art. 155 alin. 6 din Legea nr. 98/2016), și principiul transparenței, întrucât simpla publicare în SEAP a procedurii, atrage excluderea celor interesați de participare, cu excepția unui operator economic.

Referitor la lotul 5 - Produs detergent-dezinfectant rapid de nivel mediu pentru aparatura medicală, contestatoarea arată că:

1. Potrivit Anexei 4 - Metodele de aplicare a dezinfectantelor chimice în funcție de suportul care urmează să fie tratat, din Ordinul nr. 961 din 19.08.2016 - Ordin 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, pentru produsele care se aplică prin pulverizare, este necesară respectarea indicației : „*) În cazul în care dezinfectantul se aplică prin pulverizare se va utiliza cantitatea specificată în aviz pentru a fi utilizată pentru un m² sau un mc la timpii recomandați”, iar, autoritatea contractantă a solicitat, în caietul de sarcini, ca produsul să fie ambalat în recipiente cu capacitate maxim 1 litru, prevăzute cu sistem de pulverizare, respectiv produsul va fi aplicat prin pulverizare pe suprafețe.

Contestatoarea solicită obligarea autorității contractante la reformularea cerinței cu privire la *„Prețul ofertat va fi: prețul pe un litru de soluție, cu sistem de pulverizare”*, respectiv aceasta să fie făcută în funcție de cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m², cantitate specificată în Avizul BIO pentru dezinfecția de nivel mediu pe întregul spectru de acțiune.

2. Întrucât autoritatea contractantă a solicitat un produs a cărui substanță principală să acționeze prin oxidare celulară, contestatoarea solicită obligarea acesteia la introducerea în spectrul de activitate a normei EN 13704 privind activitatea sporicidă.

Prin adresa nr. ..., în temeiul art. 61¹ alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită ... ca, în termen de 3 zile de la primirea prezentei, să comunice, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii în cuantum de 1.350,00 lei, din care să reiasă, în mod expres, că respectiva consemnare este făcută pe seama și la dispoziția Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

Prin adresa nr. ..., Consiliul informează autoritatea contractantă despre depunerea contestației de către ..., solicitându-i acesteia să transmită copia dosarului achiziției, punctul de vedere cu privire la contestație, dovada comunicării acestuia către contestatoare, precum și orice alte documente pe care le considerați edificatoare.

Prin punctul de vedere nr. 39872/13.11.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 46259/13.11.2019, autoritatea contractantă învederează că nu a primit contestația formulată de

Prin corespondența înregistrată la Consiliu cu nr. 46287/13.11.2019, contestatoarea transmite dovada comunicării contestației către autoritatea contractantă, transmisă prin poștă în data de 07.11.2019, conform facturii nr. DIV00014117/07.11.2019, emisă de Poșta Română SA.

Prin adresa nr. 45965/2405/C11/12.11.2019, în temeiul art. 61¹ alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită ... ca, în termen de 3 zile de la primirea prezentei, să comunice, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii în cuantum de 1.350,00 lei, din care să reiasă, în mod expres, că respectiva consemnare este făcută pe seama și la dispoziția Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

Contestatoarea răspunde solicitării Consiliului, prin adresa nr. 1684/14.11.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 46694/15.11.2019, depunând recipisa de consemnare nr. 205873984/1, emisă de CEC Bank – Sucursala ..., în data de 14.11.2019, în cuantum de 1.350,00 lei, cu mențiunea „CAUTIUNE LOTURI 3 SI 6”.

Prin adresa nr. 46861/2405/C11/15.11.2019, în temeiul art. 61¹ alin. (1) lit. a) și alin. (2) din Legea nr. 101/2016, Consiliul solicită ... ca, în termen de 3 zile de la primirea prezentei, să comunice recipisa de consemnare a cauțiunii, în cuantum de 1.350,00 lei, modificată, în ceea ce privește mențiunea „CAUTIUNE LOTURI 3 SI 6”, prin mențiunea „CAUTIUNE LOTURI 3 SI 5”, având în vedere că, în contestația nr. 1638/07.11.2019, vă referiți la lotul 3 și lotul 5.

Contestatoarea răspunde solicitării Consiliului, prin corespondența înregistrată la Consiliu cu nr. 47238/19.11.2019, depunând recipisa de consemnare nr. 205887943/1, emisă de CEC Bank – Sucursala ..., în data de 19.11.2019, în cuantum de 1.350,00 lei, cu mențiunea „CAUTIUNE LOTURI 3 SI 6”.

Prin punctul de vedere nr. 40149/13.11.2019, înregistrat la Consiliu cu nr. 47204/19.11.2019, autoritatea contractantă precizează următoarele:

Autoritatea contractantă apreciază ca fiind implicită cerința de menționare a faptului că „laboratoarele vor fi acreditate conform SREN ISO/CEI 17025 și Rapoartele de testare vor fi datate ulterior apariției SR EN 14885/2015”, din moment ce în caietul de sarcini se menționează, la fiecare produs, posibil catalogat ca dispozitiv medical, spectru de activitate solicitat conform SR EN 14885/2015

Referitor la lotul 3, autoritatea contractantă arată următoarele:

1. Contestatoarea nu motivează de ce solicită excluderea cerinței ca produsele „*să nu conțină substanțe inflamabile, substanțe cancerigene și mutagene sau care pot provoca leziuni ale organelor în caz de expunere prelungită sau repetată*” numai pentru lotul 3, atât timp cât cerința se regăsește și la loturile 4, 5, 6, 7, 8 și 9.

Este responsabilitatea autorității contractante de a folosi în activitatea curentă produse cu o toxicitate cât mai redusă pentru protecția personalului propriu medico-sanitar și auxiliar care manevrează aceste produse biocide, în formă concentrată sau diluată.

2. Echipamentul fix, montat pe perete, solicitat pentru prepararea soluțiilor de lucru pentru dezinfecția de nivel mediu a suprafețelor (lot 3) este diferit de pompele de dozare solicitate pentru fiecare bidon în care va fi condiționat produsul biocid.

Este vorba de un singur echipament automat care se intenționează a fi instalat în blocul operator, în condițiile în care Spitalul Județean Suceava are în structură 30 de secții și compartimente amplasate în 5 clădiri diferite, din care corpul principal are 9 etaje. Afirmația că cerința pentru un singur echipament automatizat de dozare este în contradictoriu cu solicitarea ca fiecare recipient să fie dotat cu pompă individuală manuală, dovedește încercarea de inducere în eroare. Acest

echipament automat de dozare ar aduce beneficii majore în optimizarea consumului de apă și produs biocid, în evidențiere precisă a consumurilor și implementarea unei metode moderne de efectuare a dezinfectiei, toate acestea fiind argumente pentru viitoare decizii manageriale dar și pentru asigurarea unei calități înalte a mediului de spital în îngrijirile acordate pacienților.

Dacă această contestație ar fi fost obiectivă, s-ar fi referit și la lotul 7, unde există aceeași cerință în caietul de sarcini.

Referitor la lotul 5, autoritatea contractantă învederează următoarele:

1. S-a dorit achiziționarea produsului pentru dezinfectia aparaturii medicale, categorie neprecizată expres în Anexa 4 la Ordinul Ministerului Sănătății nr. 961/2016, dar asimilată echipamentelor medicale care se încadrează la rubrica "instrumentar, echipamente" din aceeași anexă și pentru care se recomandă ștergerea. Deci, chiar dacă în caietul de sarcini s-a solicitat ca forma de prezentare a produselor să fie cea de spray sau spumă, aplicarea produsului va fi urmată de ștergerea suprafețelor. Pentru acest capitol nu se aplică nota de subsol, invocată de contestatoare, dar, chiar dacă s-ar aplica, nu se știe cum se poate evalua suprafața aparaturii medicale în metri pătrați.

2. La lotul nr. 5 s-a solicitat un dezinfectant de nivel mediu pentru aparatura medicală, considerată suprafață semicritică, deci care nu necesită dezinfecție de nivel înalt. Dezinfectanții care acționează prin oxidare celulară conțin substanțe active care oxidează conținutul citoplasmatic inhibând sinteza proteică, dezmembrând și acizii nucleici purtători ai informațiilor genetice. Nu se solicită și activitate sporicidă deoarece se respectă criteriul de alegere corectă a dezinfectanților, prevăzut în Ordinul MS nr. 961/2016, art. 22 lit. a) și i), ca spectrul de activitate să fie adaptat obiectivelor fixate și în funcție de natura suportului care urmează să fie tratat.

În aceste condiții, autoritatea contractantă nu este de acord cu introducerea activității sporicidă la spectrul de activitate solicitat.

Prin adresa nr. 1707/20.11.2019, înregistrată la Consiliu cu nr. 47415/20.11.2019, ... transmite „Răspuns la punct de vedere/întâmpinare” formulat de autoritatea contractantă, precizând, pe lângă aspectele deja prezentate, următoarele:

Referitor la lotul 3:

1. În ceea ce privește cerința „Să nu fie, conform fișei cu datele de securitate a produsului, cancerigen și/sau mutagen”, contestatoarea subliniază că a solicitat precizarea faptului că aceasta se referă la soluția de lucru și nu la produsul concentrat, nu

excluderea acesteia din caietul de sarcini, așa cum reiese din punctul de vedere al autorității contractante.

2. Cu privire la echipamentul de dozare solicitat, se reiterează aspecte deja prezentate.

Referitor la lotul 5, se reiterează aspecte deja prezentate.

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

..., în calitate de autoritate contractantă, a inițiat o procedură de licitație deschisă, cu etapă finală de licitație electronică, în vederea încheierii acordului-cadru de furnizare, divizat pe loturi, având ca obiect „ACORD-CADRU DE ACHIZITIE PUBLICĂ DE DEZINFECTANȚI DIVIZAT PE 10 LOTURI”, prin publicarea anunțului de participare nr. ..., criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a acordului-cadru fiind între 2.238.000 și 4.476.000 lei, fără TVA, iar valoarea estimată, fără TVA, a loturilor contestate: lotul 3 – 247000,00 lei, lotul 5 – 23.000,00 lei, lotul 7 – 3.240.000,00 lei.

Prin Încheierea nr. ..., s-a admis solicitarea ... de suspendare a procedurii organizată de către

Consiliul constată că ... a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisele de consemnare a cauțiunii: nr. 205854530/1 din data de 05.11.2019, în valoare de 1.350,00 lei, și nr. 205859705/1 din data de 07.11.2019, în valoare de 16.085,00 lei, emise de CEC Bank – Sucursala ..., prevăzută de art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

De asemenea, Consiliul constată că ... a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 205887943/1, emisă de CEC Bank – Sucursala ..., în data de 19.11.2019, în cuantum de 1.350,00 lei, prevăzută de art. 61¹ alin. (1) lit. c) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Restituirea acestor cauțiuni se va face în condițiile art. 61¹ alin. (5) și următoarele din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

Prin contestațiile depuse, ... formulează critici cu privire la prevederile documentației de atribuire pentru loturile 3 și 7, iar ... pentru loturile 3 și 5, susținând că restrâng nejustificat participarea operatorilor economici la procedura de atribuire.

În ceea ce privește contestația formulată de ..., Consiliul reține că se referă la modul de realizare a analizei comparative a prețului, la faptul că autoritatea contractantă solicită punerea la dispoziție gratuit a unei pompe electrice de perete pentru dozarea automată a produsului precum la cerința ca produsul oferat pentru lotul 3 să fie sub formă lichidă.

Referitor la prima critică, Consiliul reține că autoritatea contractantă a precizat că va atribui produsele în baza criteriului de atribuire "prețul cel scăzut" în fișa de date a achiziției, dar în caietul de sarcini a precizat că "analiza comparativă va avea în vedere prețul soluției de lucru care acoperă spectrul solicitat în timpul cel mai scurt" introducând astfel un element suplimentar, respectiv timpul în care este acoperit spectrul solicitat, în contradicție cu prevederile art. 34 din HG nr. 395/2016, cu modificările și completările ulterioare, respectiv "În cazul în care criteriul utilizat este "prețul cel mai scăzut", astfel cum este prevăzut la art. 187 alin. (3) lit. a) din Lege, stabilirea ofertei câștigătoare se realizează numai prin compararea prețurilor prezentate în cadrul ofertelor admisibile, fără să fie cuantificate alte elemente de natură tehnică sau alte avantaje care rezultă din modul de îndeplinire a contractului de către operatorii economici participanți la procedura de atribuire", existând și posibilitatea ca să existe un singur ofertant cu timpul cel mai scurt, oferta respectivă urmând a fi declarată câștigătoare indiferent de prețul oferit, dacă respectă valoarea estimată.

Consiliul constată că autoritatea contractantă trebuie să modifice precizarea din caietul de sarcini, fie prin eliminarea acesteia, fie prin precizarea unui timp maxim acceptat care să devină element de conformitate a unei oferte, o ofertă fiind conformă dacă există o concentrație la care timpul de contact este mai mic decât cel impus prin documentația de atribuire, în calcul urmând a se lua fiecare ofertă la concentrația care asigură încadrarea în timpul maxim, criticile contestatoarei urmând a fi acceptate.

În ceea ce privește solicitarea ... de a fi eliminată cerința ca ofertanții să pună la dispoziție gratuit o pompă electrică de perete pentru dozarea automată a produsului, Consiliul reține că cerința respectivă, deși se constituie într-un avantaj semnificativ pentru autoritatea contractantă, reprezintă o restricționare cel puțin la fel de semnificativă a participării operatorilor economici la procedura de atribuire, nefiind clar dacă există mai mult de un producător pentru aceste pompe.

De asemenea, Consiliul reține că, pentru loturile 3 și 7, autoritatea contractantă solicită la forma de prezentare ca recipientii să fie dotați cu pompă de dozare sau măsură de dozare/asigurarea posibilității de dozare în funcție de prescripțiile producătorului, fiind posibilă dozarea și prin această metodă.

În aceste condiții, pentru asigurarea unui nivel de concurență adaptat la gama de produse existente pe piață, dar care să asigure și satisfacerea necesității sale din punctul de vedere al dozării corecte și sigure a substanței utilizate, Consiliul apreciază că

autoritatea contractantă trebuie să accepte orice produs care deține cel puțin una dintre metodele de dozare mai sus descrise, prin modificarea documentației de atribuire în acest sens.

Cu privire la critica ... legată de faptul că solicitarea ca produsul oferat pentru lotul 3 să fie sub formă lichidă, Consiliul, apreciind că reprezintă o restricționare a participării operatorilor economici la procedura de atribuire, o va admite, în condițiile în care autoritatea contractantă nu prezintă o motivație pertinentă pentru această cerință, pe de o parte, face referire la prevederile legale privind dezinfectia de nivel mediu prin imersie la care este firească solicitarea în formă lichidă, iar obiectul acestui lot este "Dezinfectant de nivel mediu pentru suprafețe", pe de altă parte, similaritatea la nivelul unității sanitare nu poate fi un element care să conducă la restricționarea participării la procedura de atribuire, fără a fi încălcat principiul proporționalității, reținut fiind faptul că personalul medical și auxiliar are experiență conform susținerilor autorității contractante în utilizarea unui număr mare de substanțe dezinfectante.

... formulează critici cu privire la solicitarea privind pompele de dozare și solicită precizarea că cerința ca produsul să nu fie cancerigen și/sau mutagen pentru lotul 3, iar, pentru lotul 5 a solicitat ca prețul să fie calculat prin raportare la cantitatea exprimată în mililitri ce se aplică pe 1 m², cantitate specificată în Avizul BIO pentru dezinfectia de nivel mediu pe întregul spectru de acțiune și ca în spectrul de activitate a normei EN 13704 privind activitatea sporicidă.

În ceea ce privește critica privind pompele electrice de dozare pentru produsul solicitat pentru lotul 3, Consiliul reține că s-a pronunțat mai sus, soluția fiind acceptarea de produse cu una dintre soluțiile de dozare solicitate, prin pompe sau printr-un dispozitiv montat pe recipient.

Critica privind precizarea dacă cerința ca produsul să nu fie cancerigen și/sau mutagen pentru lotul 3 urmează a fi acceptată de către Consiliu întrucât acesta va fi utilizat ca soluție de lucru, respectiv diluat, ceea ce ar putea la dispariția unui astfel de efect, posibil existent la produsul concentrat.

În ceea ce privește criticile legate de produsul solicitat în cadrul lotului 5, Consiliul reține că autoritatea contractantă nu consideră oportune modificările solicitate de contestatoare, motivând pertinent că această formă a cerințelor conduce la satisfacerea necesităților sale, produsul urmând a fi utilizat pentru dezinfectia aparaturii medicale, suprafața fiind mai greu de calculat în acest caz, iar nesolicitarea activității sporicide se încadrează în prevederile legale incidente.

Luând în considerare aspectele de fapt și de drept evocate, în baza art. 26 alin. (2) și alin. (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, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să admită contestațiile depuse de ... și ..., în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă, va obliga autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, la modificarea documentației de atribuire, prin erată care să cuprindă pentru loturile 3, 5 și 7 modificările, conform considerentelor expuse în motivare, precum și decalarea datei de depunere a ofertelor la cel puțin 10 zile de la data publicării eratei.

În referire la cererea contestatoarei ... vizând obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, în temeiul art. 26 alin. (9) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, aceasta va fi respinsă, ca nedovedită, întrucât nu face dovada reprezentării, nefiind depusă la dosar nicio împuternicire avocațială înainte de pronunțarea prezentei decizii.

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

Împotriva prezentei decizii se va putea formula plângere la instanța de judecată competentă, atât pentru motive de nelegalitate, cât și de netemeinicie, în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate potrivit prevederilor art. 29 și 32 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

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

Admite contestațiile depuse de ... și de ..., în contradictoriu cu ..., în calitate de autoritate contractantă și obligă autoritatea contractantă, în termen de 10 zile de la primirea prezentei decizii, la modificarea documentației de atribuire, prin erată, care să cuprindă pentru loturile 3, 5 și 7, modificările conform considerentelor expuse în motivare, precum și decalarea datei de depunere a ofertelor la cel puțin 10 zile de la data publicării eratei.

Respinge, ca nedovedită, cererea contestatoarei ... vizând obligarea autorității contractante la plata cheltuielilor efectuate pentru soluționarea contestației, pentru motivele expuse în considerente.

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile lucrătoare de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

...

MEMBRU,

...

MEMBRU,

...

Redactată în 5 (cinci) exemplare, conține 18 (optsprezece) pagini