



MD-2001, mun. Chișinău, bd. Ștefan cel Mare și Sfânt 124, et. 4,
tel: 022 820652, fax: 022 820651, e-mail: contestatii@ansc.md

DECIZIE

Nr. 03D-598-21 Data: 24.08.2021

privind soluționarea contestațiilor formulate de către „Dezfarmteh” SRL și „DEZMED-CV” SRL înregistrate la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/680/21 la data de 29.07.2021 și, respectiv nr. 02/686/21 la data de 30.07.2021, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649

Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a examinat contestația nr. 02/680/21 din 29.07.2021, depusă de către „Dezfarmteh” SRL, adresa: mun. , număr de identificare (IDNO): .ru și contestația nr. 02/686/21 din 30.07.2021 depusă de către „DEZMED-CV” SRL, adresa: mun.

, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649, privind achiziția „Produse de igienă pentru instituțiile din subordinea DETS sec. Ciocana”, inițiată de către Direcția Educație Tineret și Sport sect. Ciocana (în continuare - DETS sect. Ciocana), adresa: mun. Chișinău, str. Alecu Russo 57, număr de identificare (IDNO): 1007601009565, tel: 022499661, e-mail: detsciocanaachiziti@mail.ru.

În scopul examinării contestațiilor, Agenția a organizat la data de 12.08.2021, ora 10:00, ședință deschisă la care au participat doar reprezentanții contestatorilor.

Pretențiile contestatorului „Dezfarmteh” SRL:

În calitatea sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649, „Dezfarmteh” SRL formulează următoarele pretenții:

„1. Comunicăm faptul că pe 28 iulie 2021 DETS sectorul Ciocana a lansat pe platforma achizitii.md licitația publică nr. MD-1627472408649 obiectul căreia este achiziționarea Produse de igienă (dezinfectanți pe baza de alcool/ soluție de spălat vesela/ săpun lichid/ praf de spălat pulbere/ detergenți pentru WC/clorură de var/ pastile cu clor/ prosoape de hârtie/ șervețele de hârtie/ hârtie de wc/ bicarbonat de sodiu/pungi și lavete pentru anul 2021.

2. „DEZFARMTEH” SRL fiind o companie autohtonă producătoare de dezinfectanți și-a manifestat interesul de a participa la această licitație publică.

3. La anunțul de participare a fost atașată lista bunurilor ce urmează a fi procurată de către autoritatea contractantă de la operatorii economici, cât și specificațiile tehnice.

4. Analizând toate condițiile enunțate din licitația publică nr. MD-1627472408649 din 28 iulie 2021 am identificat anumite controverse, neclarități și anume la lot. 9, pastile dezinfectante, au fost solicitate pastile în bucăți, care duce în eroare metodele de calcul:

„(...) – lotul 9 ,Pastile dezinfectante, Pastile (buc);

5. De asemenea, prin cererea transmisă am motivat că în cazul păstrării actualei condiții, anume bucăți, va duce în eroare agenții economici și sporirea riscului de achiziționare a produselor necalificative, explicând în detaliu motivele.

6. Dezinfecția suprafețelor cu semnificație epidemiologică cât și alte tipuri de suprafețe la toate licitațiile publice expuse inclusiv de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizat în Sănătate unitatea de măsură a fost expusă în litri soluție de lucru, deci produsul finit de expunere.

7. Anterior a mai fost expusă de către agenți economici problema ce ține de bucăți, kg, litri soluție de lucru. În urma scrisorii expuse de către „DEZFARMTEH” SRL, instituția specializată ANSP în răspunsul din 16.12.2020 cu nr. 01-13/4-5073 a menționat că toate produsele biocide se efectuează domeniul de utilizare în litri soluție de lucru nu bucăți sau kg, iar aprobarea instrucțiilor în litri soluții de lucru se efectuează în baza pct. 12 din Hotărârea medicului șef sanitar de stat al Republicii Moldova nr. 2 din 30.04.2010.

8. În acest context, „DEZFARMTEH” SRL a expediat paralel o scrisoare către Agenția Națională pentru Sănătate Publică, dat fiind faptul că este organismul responsabil cu înregistrarea produselor biocide în conformitate cu condițiile prevăzute la articolul 24 din Legea nr. 10/2009 privind supravegherea de stat a sănătății publice, în care a fost menționat litigiul dat.

9. Potrivit art. 76 alin. (1) și alin. (2) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„Orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de prezenta lege.

(2) În sensul prevederilor alin. (1), prin act al autorității contractante se înțelege orice act administrativ, orice altă acțiune sau inacțiune care produce sau poate produce efecte juridice în legătură cu procedura de achiziție publică.”

A. Competența Agenției Naționale Pentru Soluționarea Contestațiilor

10. Potrivit art. 77 alin. (1) și alin. (2) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„(1) Operatorul economic vătămat poate sesiza Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim prin depunerea unei contestații în termen de:

a) 10 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile prezentei legi, a unui act al autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 3, este egală cu sau mai mare decât pragurile prevăzute la art. 2 alin. (3);

(2) Depunerea contestației care se referă la acte ale autorității contractante care sunt emise sau au loc înainte de deschiderea ofertelor se efectuează cu respectarea termenelor prevăzute la alin. (1) din prezentul articol, însă nu mai târziu de data-limită de depunere a ofertelor stabilită de către autoritatea contractantă, și cu respectarea prevederilor art. 34.”

11. Astfel, reiterăm că până la înaintarea prezentei contestații „DEZFARMTEH” SRL a respectat prevederile stabilite la art. 34 din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015 și a solicitat clarificarea situației create de autoritatea contractantă.

B. Respectarea Procedurii

12. Potrivit art. 34. din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

(1) Orice operator economic interesat are dreptul de a solicita clarificări privind documentația de atribuire.

(2) Autoritatea contractantă are obligația de a răspunde, în mod clar, complet și fără ambiguități, cât mai repede posibil, la orice clarificare solicitată, într-o perioadă care nu trebuie să depășească, de regulă, 3 zile lucrătoare de la primirea unei astfel de solicitări din partea operatorului economic, cu excepția procedurii de cerere a ofertelor de prețuri, caz în care această perioadă nu trebuie să depășească o zi lucrătoare.

13. Art. 76 din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

(1) Orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămât un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de prezenta lege.

(2) În sensul prevederilor alin. (1), prin act al autorității contractante se înțelege

- orice act administrativ,

- orice altă acțiune sau inacțiune

care produce sau poate produce efecte juridice în legătură cu procedura de achiziție publică.

14. Potrivit art. 77 din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„(1) Operatorul economic vătămât poate sesiza Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor în vederea anulării actului și/sau recunoașterii dreptului pretins ori a interesului legitim prin depunerea unei contestații în termen de:

a) 10 zile începând cu ziua următoare luării la cunoștință, în condițiile prezentei legi, a unui act al autorității contractante considerat nelegal, în cazul în care valoarea contractului care urmează să fie atribuit, estimată conform prevederilor art. 3, este egală cu sau mai mare decât pragurile prevăzute la art. 2 alin. (3);”

(2) Depunerea contestației care se referă la acte ale autorității contractante care sunt emise sau au loc înainte de deschiderea ofertelor se efectuează cu respectarea termenelor prevăzute la alin. (1) din prezentul articol, însă nu mai târziu de data-limită de depunere a ofertelor stabilită de către autoritatea contractantă, și cu respectarea prevederilor art. 34.

(3) În cazul în care contestația prevăzută la alin. (1) se referă la documente publicate în mod electronic, data luării la cunoștință se consideră data publicării acestora.

15. Prezenta contestație, prin care „DEZFARMTEH” SRL contestă cerințele la procedura de achiziție publică nr. MD-1627472408649 din 28.07.21, este depusă cu respectarea prevederilor art. 77 alin. (2) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015, respectiv aceasta fiind depusă cu respectarea termenului de contestare.

C. Esența Și Temeiul Prezentei Contestații

I. Condițiile de participare la licitația publică nr. MD-1607329438702 sunt ilegale. Stabilim încălcări ale legii privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015.

16. Potrivit art. 6 lit. c), h) și i) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„Reglementarea relațiilor privind achizițiile publice se efectuează în baza următoarelor principii:

c) asigurarea concurenței și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice;

h) tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici;

i) proporționalitate;”

17. Potrivit art. 16 alin. (9) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„(9) Autoritatea contractantă are obligația de a respecta principiul proporționalității atunci când stabilește criteriile de calificare și selecție, precum și nivelul cerințelor minime pe care ofertanții/candidații trebuie să le îndeplinească. ”

18. Astfel, asemenea condiții expuse în licitație la lot 3 nu pot fi incluse în nici o licitație publică, acestea fiind în contradicție cu legislația în vigoare, deci ilegale.

19. Mai mult, potrivit art. 37 alin. (7) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„(7) Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici. ”

20. Totuși, în speță se atestă cu certitudine efectul introducerii unor obstacole nejustificate de natură de a restrânge concurența ,ori de a favoriza anumiți agenți economici.

II. CONCLUZII.

21. Reieșind din cele menționate supra, stabilim că nu este clar motivul instituției de a stabili cerința, bucăți, la lot. 9 licitația publică nr. MD-1627472408649 din 28.07.2021, dar încalcă principiul concurenței loiale, duc în eroare cerințele de calcul, dezavantajează spectrul de acțiune, expoziția dezinfectantului, lot. 9 duce în eroare cerințele de calcul, dar și încalcă principiul concurenței loiale.

22. În baza cărui act, document, raport constatator sau alt document intern au fost constatate necesitatea unității de măsură buc, de cerințe la lotul 9 din licitația publică nr. MD-1627472408649 din 28.07.2021?

Licitațiile publice anterioare, prezente toate cerințele de calcul se efectuează în litri soluții de lucru, nu în buc, conform Hotărîrii medicului șef sanitar de stat al Republicii Moldova nr.2 din 30.04.2010. În licitația publică nr. MD-1627472408649 din 28.07.2021, se achiziționează dezinfectanți ca produs finit de aplicare conform cerințelor solicitate, lot. 9 solicitarea în unitate de măsură în kg nu este produs finit, în litri soluții de lucru este fapt constatator finit.

23. În baza Hotărîrii medicului șef sanitar de stat al Republicii Moldova nr. 2 din 30.04.2010 este obligatoriu stabilirea în cerințele tehnice: litri soluție de lucru etc.

24. Anterior a fost elaborată licitația nr. MD-1622205792815 la DETS Rîșcani unde au fost contestate mai multe specificații tehnice, dintre care și compartimentul de cantitate solicitată la licitație, lot. 4 Comprimatele, destinate pentru dezinfecția suprafețelor în încăperi (pereți lavabili, obiecte sanitare, toalete, băi), pardoseli (gresie, linoleum, parchet etc.), veselă și tacâmuri (bucătării și oficii alimentare) în Bucăți. În baza DECIZIE Nr. 03D-412-21 Data: 24.06.2021 privind soluționarea contestațiilor formulate de către „Dezfarmteh” SRL și „HMI-Higimed Industrie” SRL, înregistrate la Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor cu nr. 02/440/21 la data de 31.05.2021 și nr. 02/451/21 la data de 01.06.2021, pe marginea procedurii de achiziție publică nr. MD-1622205792815, unde Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor a admis contestația agenților economici și anume cantitatea să fie solicitată nu în Buc. dar în litri soluții de lucru.

25. Potrivit art. 80 alin. (3) din Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

„(3) Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor examinează din punctul de vedere al legalității și temeiniciei actul atacat și poate pronunța o decizie prin care îl anulează în parte sau în tot, obligă autoritatea contractantă să emită un act sau dispune orice altă măsură necesară pentru remedierea actelor ce afectează procedura de atribuire. În cazul în care Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor dispune modificarea/eliminarea oricăror specificații tehnice din caietul de sarcini ori din alte documente emise în legătură cu procedura de atribuire, autoritatea contractantă are dreptul de a anula procedura de atribuire în condițiile art. 67.”

26. În acest context, reieșind din circumstanțele de fapt și de drept expuse supra, potrivit art. 80 alin (3) lit. (a) respectuos,

S O L I C I T Ă M:

1. Admiterea integrală a contestației;
2. Introducerea în licitația publică nr. MD-1627472408649 anume la lot. 9:
1. litri soluție de lucru (diluante).”

Pretențiile contestatorului „DEZMED-CV” SRL:

În calitate sa de persoană interesată în cadrul procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649, „DEZMED-CV” SRL formulează următoarele pretenții:

„Prin prezenta comunicam că pe 28 iulie 2021 DETS sectorul Ciocana a lansat pe platforma achizitii.md licitația deschisă nr. MD-1627472408649 obiectul căreia este achiziția de produse de igienă pentru instituțiile subordonate pentru anul 2021. În urma analizei anunțului de participare și a listei bunurilor ce urmează a fi procurate de către autoritatea contractantă am identificat careva neclarități și anume: Lotul nr. 9 „Pastile dezinfectante, Pastile (buc)”

În anunțul de participare s-a indicat cerința la bucați de pastile și preț pentru o pastilă, fapt cu care nu suntem de acord, deoarece: Dezinfecția suprafețelor cu semnificație epidemiologică cât și alte tipuri de suprafețe la toate licitațiile publice expuse inclusiv de către Centrul pentru Achiziții Publice Centralizat în Sănătate unitatea de măsură a fost indicată în litri soluție de lucru. În baza pct. 2 din Hotărîrea Medicului șef Sanitar de Stat al RM nr. 2 din 30.04.2010 toate instrucțiunile pentru utilizarea produselor biocide se aproba în litri soluție de lucru.

Plus la cele menționate mai sus fiecare produs biocid (în cazul dat pastile dezinfectate) are concentrația sa în dependența de domeniu de aplicare și spectrul de acțiune, astfel dacă la preț pastila poate fi mai ieftin, după numărul de pastile utilizate la 1 litru soluție de lucru conform instrucțiunii prețul se poate mari de 3-4 ori de la prețul pentru o pastilă, astfel marindu-se automat și bugetul.

În perioada 28-29 iulie 2021, au fost depuse clarificări pe platforma achizitii.md la lotul dat, cu cerința de a opera modificări cu trimitere la legi și scrisori însă autoritatea contractantă rămâne pe poziția: de - bucați pastile și preț per/bucată.

Considerăm ca autoritatea contractantă încalca Legea privind achizițiile publice nr. 131 din 03.07.2015:

art. 16 alin. (9) Autoritatea contractantă are obligația de a respecta principiul proporționalității atunci când stabilește criteriile de calificare și selecție, precum și nivelul cerințelor minime pe care ofertanții/candidații trebuie să le îndeplinească.

art. 37 alin. (7) Specificațiile tehnice trebuie să permită oricărui ofertant accesul egal la procedura de atribuire și nu trebuie să aibă ca efect introducerea unor obstacole nejustificate de natură să restrângă concurența între operatorii economici.”

Solicităm respectuos clarificarea situației create.

Ca urmare a celor menționate solicităm:

1. Admiterea prezentei contestații;
2. Modificarea cerințelor pentru lotul. 9 și anume:
- Litri soluție de lucru cu indicarea cantității în litri, nu în bucați de pastile.”

Argumentele autorității contractante:

DETS sect. Ciocana, prin punctul său de vedere, expus în scrisoarea nr. 01-02/398 din 03.08.2021, cu referire la contestațiile depuse de către „Dezfarmteh” SRL și „DEZMED-CV” SRL, în susținerea cerințelor sale comunică următoarele:

„Prin prezenta, Direcția educație, tineret și sport Ciocana, drept răspuns la scrisoarea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor nr. 05/2032/21 din 30.07.2021 și 05/2044/21 din 02.08.2021, Vă comunică explicații pe marginea contestației depuse de către „Dezfarmteh” SRL și „Dezmed-CV” SRL, după cum urmează:

Procedura de achiziție prin L.P. Nr. MD-1627472408649 din 28.07.2021, privind achiziționarea „Produse de igienă pentru instituțiile din subordinea DETS sec. Ciocana”, este planificată conform Deciziei CMC nr. 25/4 din 09.12.2020 cu privire la aprobarea bugetului municipal pentru anul 2021 și Ordinului Ministerului Educație, Culturii și Cercetării nr. 253 din 11.10.2017 privind „Standartele Minime de Dotare a Instituției de Educație Timpurie” compartimentul XII Depozite lit. d) depozite pentru detergenți și dezinfectanți NORMELE DE DETREGENȚI LA DEPOZIT (pentru instituția cu 4 grupe de copii) pentru un trimestru - 3 luni și sbpunct. d) Dezinfectanți cu următorul cuprins „-pastile 1320 pastile”. Autoritatea Contractantă nu este de acord cu argumentele înaintate de către contestatori ca fiind neîntemeiate.

Notă: „Direcția educație, tineret și sport Ciocana achiziționează „Pastile dezinfectante” Lotul 9 per bucată conform „Standartele Minime de Dotare a Instituției de Educație Timpurie” compartimentul XII Depozite. În Contabilitatea Centralizată bunurile achiziționate se iau la evidența și se decontează per bucată nu în kg, litri /soluție de lucru, așa cum solicită OE.”

Speță: „La livrarea bunului „Pastile dezinfectante”- trebuie să fie însoțite cu instrucțiunea de utilizare, (ex: 1 PASTILĂ (BUC) se dizolva -10 litre apă, personalul auxiliar (ajutor de educator/ deridicatoarea) nu le permite sănătatea să ridice 10 litri (căldarea cu apă), taie pastila 1/3 și o dizolvă în 0,333 ml apă - dacă se efectuează analiza de laborator a apei % de concentrat a pastilei este conform instrucțiunii de utilizare” - unde este logica ca contabilitatea centralizata să ia la evidență litri soluții de lucru (diluata) al dezinfectantului.”

În caz când Autoritatea Contractantă dorește să achiziționeze bunuri după criteriul de evaluare conform Legii nr. 131/15 privind achiziții publice - art. 26, alin. 3 lit. c) raport calitate preț - se stabilește Volumul critic de diluție (VCDcronic) al produsului, (ex: În cazul produselor diluate în apă înainte de folosire, VCDcronic al dozei recomandate indicată pentru X bucăți nu trebuie să depășească Y litri).

Principiile de bază ce reglementează relațiile privind achizițiile publice prevede, art.7 lit. a) – c) lit. e), h) și lit. k) din Legea 131/15,- ”„,utilizarea eficientă a banilor publici, transparența, concurența și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice, menținerea ordinii publice, ocrotirea sănătății, protejarea vieții oamenilor, florii și faunei, tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în

privința tuturor ofertanților și operatorilor economici și asumarea răspunderii în cadrul procedurilor de achiziție publică.”

În contextul celor expuse, și în temeiul art. 86 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 131/2015, considerăm că argumentele invocate de către „Dezfarmteh” SRL și „Dezmed-CV” SRL sunt lipsite de temei juridic și factual, din care motiv solicităm respingerea contestației ca neîntemeiată.”

Aprecierea Agenției Naționale pentru Soluționarea Contestațiilor:

Potrivit art. 82 alin. (1) din Legea nr. 131/2015 orice persoană care are sau a avut un interes în obținerea unui contract de achiziție publică și care consideră că în cadrul procedurilor de achiziție publică un act al autorității contractante a vătămat un drept al său recunoscut de lege, în urma cărui fapt a suportat sau poate suporta prejudicii, este în drept să conteste actul respectiv în modul stabilit de lege.

În scopul pronunțării unei soluții unitare și dat fiind faptul că pretențiile contestatorilor se referă la procedura de achiziție publică nr. MD-1627472408649, privind achiziția „Produse de igienă și dezinfectare pentru instituțiile din subordinea DETS sectorul Ciocana”, în conformitate cu prevederile art. 84 alin. (7) din Legea nr. 131/2015, Agenția consideră oportună conexarea contestațiilor depuse de către „Dezfarmteh” SRL și „DEZMED-CV” SRL.

Analizând pretențiile invocate de către contestatori, Agenția reține că aceștia contestă documentația de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649, în partea ce ține de lotul nr. 9 „Pastile dezinfectante, pastile (buc)”, invocând faptul că cerințele tehnice astfel cum au fost formulate în anunțul de participare „...va duce în eroare agenții economici și sporirea riscului de achiziționare a produselor necalificative”, precum și că „...duc în eroare cerințele de calcul, dezavantajează spectrul de acțiune, expoziția dezinfectantului lot. 9, duce în eroare cerințele de calcul, dar și încalcă principiul concurenței loiale”, fiind solicitată introducerea următoarelor modificări/specificații tehnice în partea ce ține de unitatea de măsură: „litri soluție de lucru (diluant).”

Din dosarul procedurii de achiziție publică, se constată că DETS sect. Ciocana a publicat în Buletinul achizițiilor publice pe portalul guvernamental de acces online: www.mtender.gov.md, la data de 28.07.2021, un anunț de participare la procedura de achiziție publică nr. MD-1627472408649, privind achiziția „Produselor de igienă pentru instituțiile din subordinea DETS sectorul Ciocana”, conform căruia pentru lotul nr. 9 „Pastile dezinfectante, pastile (buc)” autoritatea contractantă a solicitat/stabilit următoarele cerințe tehnice obligatorii: „Pastile cu clor ambalate în borcane < 1 kilogram. Categoria de produs: biodistructiv; Grupa principal: '1; Tip de produs 2, 4. Acțiunea dezinfectantului: Virucidă, Bactericidă, tuberculocidă, Fungicidă să fie predestinate pentru dereticarea suprafețelor din instituțiile de educație timpurie și învățământ general Expoziția (minute) < 30 min. Comprimatele, destinate pentru dezinfectia suprafețelor în încăperi (pereli lavabili, obiecte sanitare, toalete, băi și zone comune), pardoseli (gresie, linoleum, parchet etc.), veselă și tacâmuri (bucătării și oficii

alimentare). Termen de valabilitate a produsului este minim un an din momentul livrării. Moștra va fi însoțită cu instrucția de utilizare. Termen de valabilitate a produsului să fie nu mai puțin de 24 luni”.

La acest aspect, Agenția va lua în considerare prevederile pct. 27 subpct. 1), pct. 28 subpct. 1) și subpct. 5), pct. 29 subpct. 1) și subpct. 3) din Regulamentul cu privire la activitatea grupului de lucru pentru achiziții, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 10 din 20.01.2021, conform cărora grupul de lucru examinează și concretizează necesitățile autorității contractante de bunuri, lucrări și servicii, coordonându-le în limitele mijloacelor financiare repartizate în acest sens, precum și elaborează documentația de atribuire și alte documente aplicabile în cadrul procedurilor de achiziție publică în conformitate cu documentațiile standard aprobate.

De asemenea, Agenția va reține prevederile art. 37 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, potrivit cărora specificațiile tehnice ale bunurilor, lucrărilor și serviciilor solicitate de autoritatea contractantă vor reprezenta o descriere exactă și completă a obiectului achiziției, astfel încât fiecare cerință și criteriu, stabilite de autoritatea contractantă, să fie îndeplinite. La fel, alin. (4) din articolul menționat stipulează că specificațiile tehnice ale obiectului achiziției trebuie să corespundă cerințelor autorității contractante privind calitatea, eficiența, testarea, securitatea, dimensiunile, simbolurile, terminologia, ambalajul, modul de transportare, marcarea, etichetarea, procesele și metodele de producere, precum și procedeele de determinare a conformității lui cu cerințele documentației de atribuire, iar potrivit alin. (7), specificațiile tehnice se vor baza pe standardele naționale și internaționale, pe reglementările tehnice și normativele naționale, după caz.

Concomitent, alin. (10) din articolul prenotat, prevede că fără a aduce atingere normelor tehnice obligatorii la nivel național, în măsura în care sunt compatibile cu reglementările internaționale, specificațiile tehnice se formulează în unul din următoarele moduri:

a) în termeni de performanță sau de cerințe funcționale, incluzând caracteristici de mediu, **cu condiția ca parametrii să fie suficient de exacti pentru ca ofertanții să poată stabili obiectul contractului și pentru ca autoritățile contractante să poată atribui contractul;**

b) făcând trimitere la specificații tehnice și, în ordinea preferinței, la standardele naționale care transpun standarde europene, la evaluări tehnice naționale/europene, specificații tehnice comune, standarde internaționale, alte sisteme de referință tehnice instituite de către organismele de standardizare naționale/europene sau – în lipsa oricăror dintre acestea – la standarde naționale, la acorduri tehnice naționale sau specificații tehnice naționale referitoare la proiectarea, calcularea și execuția lucrărilor și la utilizarea bunurilor; fiecare trimitere este însoțită de mențiunea „sau echivalent”;

c) în termeni de performanță sau de cerințe funcționale prevăzute la lit. a), făcând trimitere la specificațiile tehnice menționate la lit. b) ca mijloc de prezumție a conformității cu respectivele performanțe sau cerințe funcționale;

d) făcând trimitere la specificațiile tehnice menționate la lit. b) pentru unele caracteristici și făcând trimitere la performanțele sau cerințele funcționale menționate la lit. a) pentru alte caracteristici.

Totodată, potrivit art. 40 alin. (1) din Legea nr. 131/2015, autoritatea contractantă are obligația de a stabili în documentația de atribuire orice cerință, criteriu, regulă și alte informații necesare pentru a asigura ofertantului/candidatului o informare completă, corectă și explicită cu privire la modul de aplicare a procedurii de atribuire.

În acest context, Agenția reține că prevederile citate mai sus reglementează anumite modalități de elaborare/descriere a specificațiilor tehnice și anume: în termeni de performanță sau de cerințe funcționale, specificații tehnice bazate pe standarde, cât și prin combinarea acestor două modalități.

Analizând cerințele indicate de către autoritatea contractantă în anunțul de participare la lotul nr. 9, se constată că în specificația tehnică solicitată de DETS sect. Ciocana este descrisă categoria produsului biocid, destinația acestuia, spectrul de acțiune și expoziție a produsului, precum și perioada de valabilitate a acestuia. Însă, contestatorii au precizat, atât în textul contestațiilor scrise, cât și în cadrul ședinței deschise pentru examinarea acestora că, unitatea de măsură specificată, aferentă bunurilor pentru lotul nr. 9, determină ineficiența procedurii de achiziție publică în cauză, având în vedere că potrivit instrucțiunilor de utilizare „pastilele dezinfectante” solicitate se utilizează ca produs finit sub formă de litri soluție de lucru, care se calculează reieșind din concentrația soluției, domeniul de utilizare/acțiunea acestuia, timpul de expoziție etc. și care diferă la diferite produse/producători. În această ordine de idei, Agenția reține că faptul dizolvării „pastilelor dezinfectante” achiziționate și utilizării, *de facto*, în procesul de lucru a soluției lichide nu a fost negat nici de către autoritatea contractantă, totuși, mențiuni cu privire la concentrația pastilelor respective, lipsesc în documentația de atribuire.

Relevante în acest sens sunt prevederile art. 4 alin. (23) din Legea nr. 277 din 29.11.2018 privind substanțele chimice, care reglementează noțiunea de produs biocid ca fiind orice substanță sau amestec:

a) care este compus din/conține/generează una sau mai multe substanțe active, având scopul de a distruge, de a împiedica, de a face inofensive organismele dăunătoare, de a preveni acțiunea acestora sau de a exercita un efect de control asupra acestora în orice alt mod decât prin simpla acțiune fizică sau mecanică, în forma în care este furnizată utilizatorului;

b) care este compus din substanțe sau amestecuri, altele decât cele prevăzute la lit. a), a căror utilizare are scopul de a distruge, de a împiedica sau de a face inofensive organismele dăunătoare, de a preveni acțiunea acestora sau de a exercita un efect de control asupra acestora în orice alt mod decât prin simpla acțiune fizică sau mecanică.

Subsecvent, pct. 10 subpct. 19) din Regulamentul sanitar privind punerea la dispoziție pe piață și utilizarea produselor biocide, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 564 din 10.09.09, prevede că Agenția Națională pentru Sănătate Publică (în

continuare – ANSP) este autoritatea responsabilă de înregistrarea produselor biocide în condițiile prevăzute la art. 24 din Legea nr. 10/2009 privind supravegherea de stat a sănătății publice și art. 23 din Legea nr. 277/2018 privind substanțele chimice, iar pct. 11 din același Regulament stabilește că produsele biocide nu se admit a fi plasate pe piață sau utilizate decât dacă sunt înregistrate în conformitate cu prezentul Regulament.

De asemenea, pct. 35 din Regulamentul nominalizat supra prevede că, fără a aduce atingere prevederilor pct. 101 – 108, rezumatul caracteristicilor produsului biocid cuprinde următoarele informații:

- 1) denumirea comercială în Republica Moldova, inclusiv alte denumiri comerciale (dacă există) a produsului biocid;
- 2) numele, adresa, țara solicitantului certificatului de înregistrare;
- 3) data emiterii certificatului de înregistrare și data expirării acestuia;
- 4) numărul certificatului de înregistrare pentru produsul biocid;
- 5) datele privind substanțele active/substanțe (denumire chimică, nr. CE, nr. CAS, concentrații în unități metrice);
- 6) producătorul produsului biocid (numele, adresa, țara, inclusiv locul în care se află unitățile de fabricare);
- 7) încadrarea produsului biocid după grupa principală și tipul în conformitate cu anexa nr.1;
- 8) etichetarea produsului biocid: simboluri/fraze de pericol/risc/prudență;
- 9) domeniul și aria de utilizare;
- 10) eficacitate: activitate, metoda/protocol de testare, specia, concentrații, timpul de acțiune;
- 11) indicații de utilizare;
- 12) categoriile de utilizatori;
- 13) forma de condiționare, modul de ambalare;

Concomitent, cu referire la pretențiile contestatorilor, în partea ce ține de unitatea de măsură, se constată că autoritatea responsabilă de înregistrarea produselor biocide, prin scrisoarea nr. 01-13/4-5073 din 16.12.20, a comunicat următoarele:

Prin prezenta, Vă aducem la cunoștință că Agenția Națională pentru Sănătate Publică, a examinat solicitarea nr. 01 din 09.12.2020 cu referire la cerințele de calcul a unității de măsură a produselor biocide care se diluează în apă și vă comunică următoarele:

Conform art. 24 alin. (1) din Legea nr. 10 din 03.02.2009 *privind supravegherea de stat a sănătății publice* (Monitorul Oficial nr. 67 din 03.04.2009, art. 183 sunt supuse înregistrării de stat toate produsele și serviciile care prezintă un potențial pericol pentru sănătatea și viața omului.

Astfel, produsele biocide, inclusiv cele cu risc redus sunt plasate pe piață și folosite pe teritoriul Republicii Moldova doar după efectuarea expertizei sanitare a dosarului tehnic conformat la cerințele legislației în vigoare, înregistrarea acestora și obținerea certificatului de înregistrare.

În ceea ce privește unitatea de măsură a produselor biocide care se diluează în apă, în baza pct. 12 din Hotărîrea medicului șef sanitar de stat al Republicii Moldova nr. 2 din 30.04.2010 *cu privire la aprobarea Instrucțiunii privind calculele necesităților instituțiilor medico-sanitare în produse biodistructive*, calculul necesităților în produse biocide se efectuează pentru fiecare domeniu de utilizare a produsului, în litri soluție de lucru.

La acest aspect, Agenția reține că autoritatea contractantă este abilitată direct prin efectul legii să impună cerințe, care în esență să îi protejeze interesele ce rezultă din necesitățile obiective și să determine buna gestiune a banilor publici întru satisfacerea utilităților specifice ale instituțiilor de învățământ subordonate, însă, la caz, se constată că DETS sect. Ciocana invocă obligația sa de a respecta principiile stipulate la art. 7 litera a), b), c), e), h) și k) din Legea nr. 131/2015 „utilizarea eficientă a banilor publici, transparența, concurența și combaterea practicilor anticoncurențiale în domeniul achizițiilor publice, menținerea ordinii publice, ocrotirea sănătății, protejarea vieții oamenilor, florii și faunei, tratament egal, imparțialitate, nediscriminare în privința tuturor ofertanților și operatorilor economici și asumarea răspunderii în cadrul procedurilor de achiziție publică”, dar, fără a preciza aspectele ce țin de spectrul de acțiuni și concentrație a bunului (pastile dezinfectante), care în consecință influențează la calcularea soluției de lucru ca produs finit care se utilizează în instituții și, ca urmare, la prețul total și, respectiv, eficiența procedurii de achiziție publică, prin evaluarea obiectivă a ofertelor primite, astfel încât să fie asigurată o concurență reală în cadrul acesteia.

În acest context, este de menționat că, legislația din domeniul achizițiilor publice se aplică în corelare cu legislația în vigoare care reglementează anumite domenii specifice și sunt relevante obiectului achiziției publice, iar reieșind din specificul obiectului achiziției publice contestate, (achiziționarea pastilelor dezinfectante – lotul nr. 9), Agenția apreciază că autoritatea contractantă urmează să stabilească cerințele tehnice și să identifice specificațiile minime obligatorii, încât acestea să fie în corespundere cu principiile reglementate la art. 7 din Legea nr. 131/2015, ca în rezultat, pe de o parte, bunurile oferite să asigure un nivel corespunzător de protecție/dezinfecție în cadrul instituțiilor de educație timpurie și preuniversitare unde urmează a fi utilizate, iar pe de altă parte, să se asigure o concurență reală în cadrul prezentei proceduri de atribuire, prin stabilirea unui algoritm de evaluare obiectivă a ofertelor primite.

În acest sens, Agenția va reține argumentele contestatorilor din cadrul ședinței deschise pentru examinarea contestațiilor care au comunicat că „... este necesar litri soluție de lucru deoarece Dvs. aveți instituția școlară, fiecare director știe câți m2 are instituția dată, ... la 1000 m2 este necesar atâția litri soluție de lucru/căldări de dezinfectant ca să prelucreze suprafața dată ... avem nevoie, estimativ, 10000 litri soluție de lucru, în cazul dat când se face licitația se pune, noi avem nevoie de 100000 litri soluție de lucru deoarece este preparatul x cu pastile și preparatul y, preparatul x costă 100 lei, preparatul y – 200 lei, dar din primul este necesar pentru o căldare 1 pastilă, dar la al doilea – 5, 7. Respectiv, ca să nu fie o eroare, ANSP din acest motiv a și făcut ca să se ceară la litri soluție de lucru ..., întrebuintarea pastilelor este diferită, ... ele sunt diferite, de aceia și există standarde, teste, acțiunea dezinfectantului, expoziția ...”.

Concomitent, Agenția nu va reține argumentele autorității contractante, care specifică că „...În caz când autoritatea contractantă dorește să achiziționeze bunuri după criteriul de evaluare conform Legii nr. 131/2015 privind achizițiile publice art. 26, alin. 3, litera c) raport calitate preț – se stabilește Volumul critic de diluție (VCDcronic) al produsului, (ex: În cazul produselor diluate în apă înainte de folosire, VCDcronic al dozei recomandate indicată pentru X bucăți nu trebuie să depășească Y litri)”, întrucât, autoritatea contractantă a interpretat eronat prevederile legale citate, astfel, potrivit art. 26 alin. (5-7) din Legea nr. 131/2015, în sensul prevederilor alin. (3) din același articol, criteriul de atribuire cel mai bun raport calitate-preț include, de regulă, un element de preț sau de cost. În situația în care autoritatea contractantă inițiază o procedură de achiziție publică cu buget fix, în care elementul de preț sau de cost este un preț sau cost fix, factorii de evaluare se referă numai la aspecte calitative ale bunurilor, lucrărilor sau serviciilor care fac obiectul achiziției, cel mai bun raport calitate-preț/calitate-cost se determină pe baza unor factori de evaluare care includ aspecte calitative, de mediu și/sau sociale în legătură cu obiectul contractului de achiziții publice/acordului-cadru, iar factorii de evaluare prevăzuți includ:

a) calitatea, inclusiv avantajele tehnice, caracteristicile estetice și funcționale, accesibilitatea, conceptul de proiectare pentru toți utilizatorii, caracteristicile sociale, de mediu și inovatoare, precum și comercializarea și condițiile acesteia;

b) organizarea, calificarea și experiența personalului desemnat pentru executarea contractului, în cazul în care calitatea personalului desemnat are un impact semnificativ asupra nivelului calitativ de executare a contractului;

c) serviciile postvânzare, asistența tehnică și condițiile de livrare, cum ar fi data livrării, procesul de livrare și termenul de livrare sau de finalizare.

Totodată, Agenția consideră irelevante argumentele autorității contractante prin care apreciază că „În Contabilitatea Centralizată bunurile achiziționate se iau la evidență și se decontează per bucată, nu în kg, litri/soluție de lucru așa cum solicită OE”, întrucât nu urmează a se pune accentul pe cerința exactă ca unitate de măsură dar, să formuleze specificațiile tehnice, reieșind din scopul/destinația produsului biocid care urmează a fi achiziționat, care să reflecte necesitățile exacte ale beneficiarilor finali,

inclusiv prin stabilirea unor condiții egale pentru ofertanți și asigurarea eficienței procedurii de achiziție publică în cauză, în partea ce ține de unitatea de măsură ce va fi utilizată ca etalon la evaluarea ofertelor, având în vedere faptul că produsul final utilizat va fi „soluție de lucru gata de utilizare” pentru care se dizolvă o cantitate diferită de pastile în funcție de concentrația acestora, în conformitate cu instrucțiunile producătorilor, fapt ce urmează a fi luat în considerare în special ca modalitate de evaluare a ofertelor, inclusiv calcularea cantității totale care urmează a fi procurată, ceea ce nu exclude însă posibilitatea livrării produsului biocid în forma în care insistă autoritatea contractantă (pastile în bucăți), prin urmare, se impune necesitatea ca autoritatea contractantă să modifice/ajusteze documentația de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649, cu referire la lotul nr. 9 „Pastile dezinfectante”.

Totodată, la emiterea deciziei finale pe marginea contestațiilor în cauză, Agenția va lua în considerare că termenul-limită de depunere al ofertelor efectiv a expirat la data de 17.08.2021, ora 09:30, deși, prin Decizia nr. 03DS-30-21 din 30.07.2021, în temeiul prevederilor art. 85 alin. (14) din Legea nr. 131/2015, Agenția a suspendat procedura de achiziție publică nr. nr. MD-1627472408649, în partea ce ține de termenul limită de depunere și deschidere a ofertelor, până la soluționarea fondului cauzei. Astfel, în condițiile în care autoritatea contractantă nu a întreprins nici o măsură în acest sens, inclusiv prin prelungirea perioadei termenului limită de depunere/deschidere a ofertelor, respectiv nu s-a asigurat în vederea continuității procedurii de achiziție publică din speță, iar ofertele depuse au fost deschise la data 17.08.2021, se constată imposibilitatea dispunerii măsurilor de remediere pe marginea documentației de atribuire la procedura de achiziție publică în cauză și, în consecință, devin incidente prevederile art. 71 alin. (1) lit. g) din Legea nr. 131/2015 în sensul anulării acesteia, în partea ce ține de lotul contestat, în măsura în care „există abateri grave de la prevederile legale care afectează rezultatul procedurii de atribuire. Prin abateri grave de la prevederile legale se înțelege faptul că pe parcursul analizei, evaluării și/sau finalizării procedurii de atribuire se constată erori sau omisiuni, (în speță, imposibilitatea evaluării obiective a ofertelor primite, respectiv ineficiența procedurii de atribuire) autoritatea contractantă aflând-se la momentul de față în imposibilitatea de a adopta măsuri corective pe marginea documentației de atribuire fără ca acestea să conducă la încălcarea principiilor prevăzute la art. 7 din aceeași lege”.

Reieșind din cele expuse și dat fiind faptul că măsuri de remediere nu mai pot fi dispuse, în conformitate cu prevederile art. 71 alin. (1) lit. g), art. 80 alin. (1), art. 82 alin. (1), art. 84 alin. (1), art. 86 alin. (2) lit. a), alin. (3) și alin. (5) din Legea nr. 131/2015, Agenția Națională pentru Soluționarea Contestațiilor,

d e c i d e:

1. Se admit contestațiile: nr. 02/680/21 din 29.07.2021 și nr. 02/686/21 din 30.07.2021, depuse de către „Dezfarmteh” SRL și, respectiv „DEZMED-CV” SRL, pe marginea documentației de atribuire a procedurii de achiziție publică nr. MD-1627472408649, privind achiziția „Produse de igienă pentru instituțiile din subordinea DETS sectorul Ciocana”, inițiată de către Direcția Educație, Tineret și Sport sectorul Ciocana;

2. Se anulează procedura de achiziție publică nr. MD-1627472408649, privind achiziția „Produse de igienă pentru instituțiile din subordinea DETS sec. Ciocana”, inițiată de către Direcția Educație Tineret și Sport sect. Ciocana, în partea ce ține de lotul nr. 9, „Pastile dezinfectante”, inclusiv toate actele subsecvente acestora în partea ce țin de lotul nominalizat.

Decizia este obligatorie pentru părți. Decizia poate fi atacată în ordinea contenciosului administrativ la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani (mun. Chișinău, str. Kiev 3) în termen de 30 de zile de la data comunicării.

Președintele completului

Irina GUTNIC

Membru

Iacob PLĂMĂDEALĂ

Membru

Alexandru CIUȘ