

Żywiec, dnia 07 Grudnia 2017 roku

**Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych
ul. Postępu 17a
02 – 676 Warszawa**

Dotyczy: postępowania o udzielnie zamówienia o wartości zamówienia mniejszej od kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 Stycznia 2004r. – Prawo Zamówień Publicznych

Zamawiający: Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Augustowie
ul. Szpitalna 12, 16-300 Augustów
Telefon: 87 644 42 84
Faks: 87 643 34 19
Adres email: spzoz6@wp.pl

Odwołujący: TBK MEDICAL PARTNER Sp. z o. o.
ul. Komisji Edukacji Narodowej 5/2, 34 – 300 Żywiec
tel. (33) 860 12 44
Adres e-mail: tbkmedical@tbkmedical.pl

ODWOŁANIE
W SPRAWIE O UDZIELNIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO PROWADZONEGO
W TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO POD NAZWĄ:
„DOSTAWA APARATURY MEDYCZNEJ DLA SAMODZIELNEGO PUBLICZNEGO ZAKŁADU
OPIEKI ZDROWOTNEJ W AUGUSTOWIE”
Numer referencyjny 20/ZP/2017

Działając na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2015.2164 j.t.), (dalej jako: „Ustawa” lub „p.z.p.”), niniejszym spółka TBK Medical Partner spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Żywcu przy ul. Komisji Edukacji Narodowej 5/2 wpisana do Rejestru Przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego prowadzonego przez Sąd Rejonowy w Bielsku-Białej, VIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000326419, (dalej jako:

„Odwołujący” lub „TBK Medical”) wnosi odwołanie od niezgodnych z przepisami Ustawy czynności Zamawiającego podjętych w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest dostawa aparatury medycznej dla SPZOZ w Augustowie.

Odwołujący zaskarża czynności Zamawiającego polegające na:

I. Opisie przedmiotu Zamówienia w sposób umożliwiający złożenie oferty na zadanie nr 4 (lampa operacyjna bezcieniowa podwójna – 2 sztuki) tylko przez jednego producenta tj. FAMED Łódź S.A. ul Ciasna 21A.

Odwołujący zarzuca powyższym czynnościom naruszenie:

1. art. 7 ust. 1 Ustawy poprzez zaniechanie przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.

2. art. 29 ust. 2 Ustawy poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję i faworyzuje wyłącznie jednego producenta / wykonawcę.

3. art. 29 ust. 3 Ustawy poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w taki sposób, który charakteryzuje produkty dostarczone przez konkretnych wykonawców, tym samym doprowadzając do uprzywilejowania i wyeliminowania wykonawców zdolnych do wykonania przedmiotu zamówienia.

Wobec powyższego, Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i:

1. nakazanie Zamawiającemu zmiany opisu przedmiotu Zamówienia w sposób umożliwiający złożenie oferty Odwołującemu, w szczególności poprzez zmianę zapisów wykluczających na zapisy proponowane w uzasadnieniu.

2. zaliczenie w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwoty uiszczonej przez Odwołującego tytułem wpisu od odwołania,

3. zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania, w tym kosztów zastępstwa adwokackiego, oraz wpisu od odwołania poniesionych według norm przepisanych.

4. dopuszczenie i przeprowadzenie dowodu z dokumentów znajdujących się w aktach postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w niniejszej sprawie - na okoliczność ich treści, a także na okoliczności stanu faktycznego, podniesione w treści uzasadnienia niniejszego odwołania, wnosząc przy tym o zobowiązanie Zamawiającego do przekazania

tychże akt.

Odwołanie zostaje wniesione w dniu 07 Grudnia 2017 roku, z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 182 Ustawy.

Kopia odwołania została przekazana Zamawiającemu w dniu 07 Grudnia 2017 roku z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 180 ust. 5 Ustawy.

Odwołujący uzasadniając wypełnienie przesłanek z art. 179 ust. 1 Ustawy, tj. istnienia interesu w uzyskaniu zamówienia oraz możliwości poniesienia przez Odwołującego szkody w wyniku kwestionowanych czynności Zamawiającego wskazuje, że zakres zarzutów i żądań z nich wynikających wskazują na potrzebę ochrony interesu Odwołującego w uzyskaniu zamówienia, przez umożliwienie złożenia oferty, która w ocenie odwołującego mogłaby być ofertą najkorzystniejszą i w konsekwencji prowadzić do wyboru oferty odwołującego .

W związku z powyższym należy uznać, że spełnione zostały przesłanki materialnoprawne dla merytorycznego rozpoznania zarzutów.

UZASADNIENIE

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest dostawa aparatury medycznej, w tym dostawa 2 sztuk lamp operacyjnych bezcieniowych podwójnych. W tym miejscu warto zauważyć, iż przedmiotowa dostawa była już elementem postępowania 15/ZP/2017, w którym oferta odwołującego w zakresie lamp operacyjnych była ofertą najkorzystniejszą w związku z czym Zamawiający wezwał dnia 21.11.2017r. do przedłożenia dokumentów o których mowa w art. 25 ust1 pkt 3 Ustawy pzp. Dnia 27.12.2017 Zamawiający wezwał odwołującego do prezentacji lampy operacyjnej bezcieniowej. Stosowna prezentacja odbyła się dnia 30.11.2017r. Dwa dni później, w Sobotę 02.12.2017 Zamawiający unieważnił postępowanie **tylko na te zadania**, na które ofertę złożył odwołujący oraz na te, gdzie nie wpłynęła żadna oferta.

Zamawiający ogłosił nowe postępowanie, gdzie w zakresie zadania odnoszącego się do lamp operacyjnych dopisał słowo „wyłącznie” (załącznik nr 2 zadanie nr 4 pkt 6 oraz 7.) Odwołujący nie ma wątpliwości co do celowości tego zabiegu, gdyż zmierza on jedynie w kierunku uniemożliwienia złożenia oferty Odwołującemu, który w swoich lampach poza

diodami białymi, posiada jeszcze diody w kolorze czerwonym, co stanowi dodatkową opcję, z której użytkownik nie musi korzystać, a zapisy takie znacząco ograniczają zakres potencjalnych wykonawców.

Sam opis przedmiotu zamówienia jednoznacznie wskazuje, że spełnienie łącznie wszystkich warunków postawionych w SIWZ jest możliwie jedynie przez jednego producenta lamp operacyjnych tj. Famed Łódź S.A. Na kolejnych stronach Odwołujący prezentuje zestawienie parametrów lamp różnych producentów w odniesieniu do wymagań Zamawiającego. Widać wyraźnie iż jedyne lampy, które na chwilę obecną spełniają w całości SIWZ to lampy producenta FAMED ŁÓDŹ.

Lp	Wymagane warunki	Brandon Medical Qe6060	KLS Martin Marled V16	Steris HarmonyAIR Surgical Lighting System	FAMED ŁÓDŹ IGNIS 160
1.	Zasada zawieszenia: konstrukcja lampa dwuramienna z zawieszeniem sufitowym dostosowana do wysokości i warunków pomieszczenia / w przypadku jeżeli wysokość pomieszczenia jest mniejsza niż 3,0 m lampa przystosowana do niskich pomieszczeń /	TAK	TAK	TAK	TAK
2.	Lampa fabrycznie nowa, rok produkcji 2017	TAK	TAK	TAK	TAK
3.	Ramiona lampy dające swobodę manewrowania w osi głównej o n x 360°	TAK	TAK	TAK	TAK

4.	Kopuła - na zakończeniu ramienia poprzecznego zamocowane (obrotowo o 360°) ramię uchylne prostowodowe zakończone podwójnymi przegubami obrotowymi dającymi swobodę manewrowania kopułą w osi X,Y,Z o 360° / dla lampy do niskich pomieszczeń w osi Z o 270°/ Lampa dostosowana do wysokości niskiej Sali operacyjnej w siedzibie Zamawiającego, tak by kopuła lampy znajdowała się na wysokości min. 2 metrów od podłogi, podczas gdy odległość od podłogi do sufitu wynosi 3,08 m, a strop laminarny nad stołem operacyjnym przez który mocowana jest lampa znajduje się na wysokości 2,67 m od podłogi. Zamawiający sugeruje wizję lokalną w siedzibie Zamawiającego, po uprzednim uzgodnieniu terminu.	TAK	TAK	TAK	TAK
5.	Źródło światła wykorzystujące technologię diod świecących LED (wyłącznie białe diody)	Nie (białe, czerwone) Parametr lepszy	Nie (żółte, białe)	Tak (białe)	Tak (białe)
6.	Kopuła z LED - owym źródłem światła, z co najmniej 110 diodami LED (wyłącznie białe diody).	Nie 90 diod Parametr lepszy	Nie Mniej niż 110 diod	Nie Mniej niż 110 diod	Tak (110 diod)
7.	Maksymalne natężenie oświetlenia z odległości 1 m: 160 kLux	TAK	TAK	TAK	TAK
8.	Liczba projektorów 7	Nie 6 Parametr lepszy	Nie 3+1	Nie 1	Tak (7 projektorów)
9.	Wysoka bezcieniowość $\geq 96\%$	TAK	TAK	TAK	Tak
10.	Regulowana średnica pola roboczego min 140-280	Nie 200 - 420 Parametr lepszy	Nie	Nie	Tak (140-280 mm)
11.	Regulacja natężenia oświetlenia z panelu sterowniczego na kopule lampy	TAK	TAK	TAK	TAK

12.	Uchwyt sterylny wymienny do ustawiania wielkości plamy świetlnej i sterowania położenia kopułą min 4 szt.	TAK	TAK	TAK	TAK
13.	Stopień ochrony obudowy IP 54	TAK	TAK	TAK	TAK
14.	Regulacja natężenia oświetlenia w zakresie min. 25-100% / min 8 zakresów /	Nie Od 5- 100 % Parametr lepszy	Nie	Nie	Tak (25-100%)
15.	Współczynnik odwzorowania barw Ra \geq 96	Nie Ra 95 Parametr niezauważalny dla ludzkiego oka	Tak 95	Tak 96	Tak 96
16.	Temperatura barwowa regulowana przy stałym natężeniu światła, w zakresie wartości min. 4000- 4800 K	Nie 3100-5000K Parametr lepszy	Nie 3800-4800K	Nie 4400 K	Tak (4000 - 4800)
17.	Wgłębność oświetlenia \geq 130 cm	TAK	TAK	TAK	Tak (130 cm)
18.	Pobór mocy przez oprawę max. 50W	TAK	TAK	TAK	TAK
19.	Lampa z zasilaczami przystosowanymi do automatycznego przełączania na zasilanie awaryjne	TAK	TAK	TAK	TAK
20.	Żywotność układu świetlnego \geq 50 000 h	TAK 60 000 h	TAK	TAK	Tak (50 000 h)
21.	Wzrost temperatury w okolicy głowy chirurga \leq 1°C	TAK	TAK	TAK	TAK
22.	Pułap lampy dostosowany do wysokości sali operacyjnej	TAK	TAK	TAK	TAK
23.	Bezpłatny demontaż starych lamp i montaż nowych	TAK	TAK	TAK	TAK
24.	Gwarancja	TAK	TAK	TAK	TAK
25.	Instrukcja w języku polskim	TAK	TAK	TAK	TAK

W szczególności punktami uniemożliwiającymi złożenie oferty odwołującemu są poniżej przywołane wymogi, które nie posiadają racjonalnego uzasadnienia klinicznego a jedynie mają za zadanie ograniczenie liczby złożonych w postępowaniu ofert do jednej. Odwołujący prezentuje treść wymogów naruszających zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, wnioskowaną przez odwołującego treść tych zapisów umożliwiającą złożenie ofert przez więcej niż jednego wykonawcę oraz krótkie uzasadnienie.

	Zapis obecny	Zapis Wnioskowany	Uzasadnienie
26.	Źródło światła wykorzystujące technologię diod świecących LED (wyłącznie białe diody)	Źródło światła wykorzystujące technologię białych diod świecących LED	Zamawiający dopisując w tym miejscu słowo „wyłącznie” uniemożliwił złożenie oferty odwołującemu, odrzucając jednocześnie rozwiązania lepsze.
27.	Kopuła z LED - owym źródłem światła, z co najmniej 110 diodami LED (wyłącznie białe diody).	Kopuła z LED - owym źródłem światła, z co najmniej 30 diodami LED	Taki zapis dopuszcza większą ilość producentów lamp operacyjnych. Ilość diod dla Zamawiającego nie powinna mieć żadnego znaczenia, gdyż istotne jest natężenie światła oraz jego parametry a nie to w jaki sposób ono powstaje. Ilość 110 diod jest charakterystyczna wyłącznie dla lamp Famed Łódź,
28.	Liczba projektorów 7	Wnioskujemy o usunięcie tego zapisu	Różni producenci lamp operacyjnych umieszczają diody w różny sposób w swoich lampach. Ten zapis jest reliktem przeszłości gdzie w lampach halogenowych oznaczał ilość projektorów halogenowych tym samym określał moc a co za tym idzie ilość emitowanego ciepła.
29.	Regulowana średnica pola roboczego min 140-280	Regulowana średnica pola roboczego w zakresie minimum 15 cm.	Proponowany zapis poprawi konkurencyjność i umożliwi złożenie ofert większej liczbie potencjalnych wykonawców.
30.	Regulacja natężenia oświetlenia z panelu sterowniczego na kopule lampy	Regulacja natężenia oświetlenia z panelu sterowniczego na lub przy kopule lampy	Proponowany zapis dopuszcza możliwość umieszczenia sterownika na kopule lampy, jak również z jej boku. Takie rozwiązanie dopuszcza większą liczbę potencjalnych wykonawców.
31.	Regulacja natężenia oświetlenia w zakresie min. 25-100% / min 8 zakresów /	Regulacja natężenia oświetlenia w zakresie min. 25-100% / min 6 kroków /	Takie rozwiązanie dopuszcza większą liczbę potencjalnych wykonawców oraz w zupełności zaspokaja potrzeby operatorów.
32.	Współczynnik odwzorowania barw Ra \geq 96	Współczynnik odwzorowania barw Ra \geq 95 Współczynnik odwzorowania barwy czerwonej R9 \geq 95	Proponowany zapis nie tylko dopuszcza większą liczbę wykonawców jak również precyzuje wartość współczynnika określającego parametr dla barwy czerwonej – Tak ważnej na bloku operacyjnym. Z medycznego punktu widzenia parametr R9 jest równie istotny jak właśnie parametr Ra

Biorąc pod uwagę wszelkie naprowadzone powyżej okoliczności, uznać należy, że niniejsze odwołanie zasługuje na uwzględnienie w całości, z uwagi na zasadność podniesionych w nim zarzutów. Wobec czego Odwołujący wnosi jak na wstępie.

TBK Medical Partner Sp. z o.o.
PREZES ZARZĄDU

Maciej Tomaszek

TBK Medical Partner Sp. z o.o.
WICEPREZES ZARZĄDU

Dawid Broda

TBK MEDICAL PARTNER Sp. z o.o.
UL. KOMISJI EDUKACJI NARODOWEJ 5/2
34-300 Żywiec
NIP 5532444929 REGON 241144376

Załączniki:

- dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości
- dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu
- odpis aktualny z KRS dla Odwołującego