Sygn. akt: KIO 3194/24

Warszawa, 16 września 2024 r.

POSTANOWIENIE

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca: Katarzyna Odrzywolska

Protokolant: Patryk Pazura

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestników postępowania w dniu 16 września 2024 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 2 września 2024 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie A. W.-K. i J. K. przedsiębiorców występujących wspólnie jako PPHU A`TU Service s.c. z siedzibą w Andrespolu

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego, którym jest: Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Centralny Szpital Kliniczny Uniwersytetu Medycznego w Łodzi

przy udziale uczestnika po stronie zamawiającego wykonawcy Toruńskie Zakłady Materiałów Opatrunkowych S.A. z siedzibą w Toruniu

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze;

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie A. W.-K. i J. K. przedsiębiorców występujących wspólnie jako PPHU A`TU Service s.c. z siedzibą w Andrespolu kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodnicząca: ……..……

Sygn. akt: KIO 3194/24

Uzasadnienie

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej Centralny Szpital Kliniczny Uniwersytetu Medycznego w Łodzi (dalej „zamawiający”), prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, o wartości powyżej progów unijnych, o których mowa w art. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r., poz. 1320) - dalej „ustawa Pzp” pn. „Świadczenie kompleksowej usługi: dzierżawy, prania, dezynfekcji

i transportu odzieży operacyjnej barierowej wraz z usługą dzierżawy i obsługi dystrybutorów wydających oraz automatów zbierających dla Bloku Operacyjnego Centrum Kliniczno - Dydaktycznego CSK UM w Łodzi”, znak sprawy: ZP/122/2024 - dalej „postępowanie” lub „zamówienie”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 23 sierpnia 2024 r., nr ogłoszenia: 507372-2024, numer wydania Dz.U. S: 164/2024.

W dniu 2 września 2024 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie A. W.-K. i J. K. przedsiębiorców występujących wspólnie jako PPHU A`TU Service s.c. z siedzibą w Andrespolu (dalej: „odwołujący”) zostało wniesione odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej na czynności zamawiającego polegające na ustaleniu treści dokumentów zamówienia w postaci Ogłoszenia, Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”), Opisu Przedmiotu Zamówienia (dalej „OPZ”) - załącznik nr 1 SWZ oraz odpowiednio treści propozycji umowy - załącznik nr 2a do SWZ, Formularza asortymentowo - cenowego - załącznik do SWZ z naruszeniem niżej wymienionych przepisów:

1. art. 7 pkt 29 ustawy Pzp w związku z art. 99 ust. 1, ust. 2 i ust. 4 oraz art. 16 pkt 1, pkt 2, pkt 3 i art. 17 ust. 2 ustawy Pzp poprzez sformułowanie warunków zamówienia w dokumentach postępowania w sposób niejednoznaczny oraz niewyczerpujący a także w sposób naruszający uczciwą konkurencję i zasadę przejrzystości oraz proporcjonalności w zakresie w jakim zamawiający opublikował: treści zawierające rozbieżności w dokumentach SWZ, Ogłoszeniu, Formularzu asortymentowo - cenowym, wzorze umowy w zakresie: wskazania w Formularzu asortymentowo-cenowym w ramach jedynego kryterium ocennego, miejsca na wpisanie ceny dzierżawy dystrybutorów wydających oraz dystrybutorów zbierających bieliznę operacyjną a w propozycji treści Umowy w §11 zawarto postanowienia o użyczeniu tychże czterech dystrybutorów

wraz

z wkalkulowaniem wynagrodzenia w cenie usługi dzierżawy odzieży operacyjnej, podmiotowych środków dotyczących badania czystości mikrobiologicznej, wykonane w pralni wykonawcy przez akredytowane laboratorium, stołu do pakowania odzieży operacyjnej lub składarki automatycznej, treści warunku posiadania badania czystości mikrobiologicznej, wykonane w pralni wykonawcy przez akredytowane laboratorium, stołu do pakowania odzieży operacyjnej lub składarki automatycznej - min. 3 wymazy z okresu 2021 - 2023 w SWZ a 2020 - 2022 w Ogłoszeniu, w OPZ wymagania w zakresie tagów/ chipów poprzez żądanie, iż mają być zgodne z normami ISO 15693 i ISO 180003, w pkt 5.3. do 5.12. OPZ wymagania w zakresie odzieży operacyjnej ponad wynikające z normy PN EN 13795, w pkt 6.1 do 6.7. OPZ wymagania w zakresie worków transportowych ponad wynikające z normy ISO 20743, w Rozdziale VII pkt. 2 lit. b SWZ wymagania

w zakresie odzieży operacyjnej ponad wynikające z wpisu do rejestru wyrobów medycznych, normy EN 13795 i Certyfikatu Oeko-Tex Standard 100 klasa II, w OPZ wymagania w zakresie parametrów zastępczej odzieży operacyjnej w przypadku awarii dystrybutorów;

2. art. 106 ust. 2 i ust. 3 w związku z art. 16 pkt 1 i pkt 3 ustawy Pzp poprzez żądanie przedmiotowych środków dowodowych nieproporcjonalnych do przedmiotu zamówienia, które ograniczają uczciwą konkurencję i równe traktowanie wykonawców a tym samym poprzez przygotowanie i przeprowadzanie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób niezapewniający zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz w sposób nieproporcjonalny i żądanie złożenia przedmiotowych środków dowodowych: w zakresie odzieży operacyjnej (Rozdział VII pkt. 2 lit. b SWZ oraz 5.14.4 OPZ) - Karty Danych Technicznych na tkaniny i wyroby potwierdzające niżej wymienione parametry: odzież wykonana ze specjalnej paroprzepuszczalnej (min 3700 g/m²/24h) i chłonnej tkaniny elanobawełnianej. Gramatura tkaniny min. 125 g/m2, zawartość bawełny min. 50%, zawartość włókna węglowego nie może być większa niż 1,3% tkanina wykończona w taki sposób, aby nie gromadziła ładunków elektrycznych. Pylenie max 3,7 log10. Odporność na przenikanie drobnoustrojów na sucho ≤ 100, w zakresie worka do transportu bielizny (Rozdział VII pkt. 2 lit. c SWZ) - Karty Danych Technicznych dla tkaniny, z której wykonane są worki do transportu bielizny, wystawione przez producenta potwierdzające spełnienie parametrów szczegółowo określonych w „Opisie Przedmiotu Zamówienia" - załącznik 1b do „Formularza Oferty tj. określonych w pkt 6 OPZ o treści: 6.1. Worki wykonane z wytrzymałej tkaniny poliestrowej o gramaturze 160 g/m². 6.2. Tkanina z aktywnym czynnikiem bakteriostatycznym w postaci jonów srebra, które hamują wzrost bakterii i eliminują nieprzyjemne zapachy. 6.3. Worki do transportu bielizny w rozmiarze 130 cm x 70 cm w kolorze zielonym z

czerwonym znacznikiem. W górnej części worka zamocowane dwa troki do wiązania. 6.4. Każda sztuka zaopatrzona w chip umożliwiający monitorowanie wyrobu w obiegu między Zamawiającym a Wykonawcą. 6.5. Czystość pod względem cząstek stałych 3,3 IPM, pylenie 3,7 log10. 6.6. Wytrzymałość na wypychanie na sucho >2000 kPa. 6.7. Wytrzymałość na rozciąganie na sucho osnowa 1240N, wątek 1104N, a także paroprzepuszczalność według metody Lyssy min. 4015 g/m²/24h;

3. art. 112 ust. 2 pkt 4 w związku z art. 16 pkt 1, pkt 2 i pkt 3 ustawy Pzp poprzez określenie warunku udziału w postępowaniu w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i określenie w treści ogłoszenia o zamówieniu oraz w treści SWZ warunku udziału

w postępowaniu dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej: polegającego na wykazaniu należytego wykonania, a w przypadku świadczeń powtarzających się lub ciągłych również należytego wykonywania, w okresie ostatnich trzech lat, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie - co najmniej jednej usługi dzierżawy, prania odzieży operacyjnej barierowej wyposażonej w chipy wraz z użyczeniem i obsługą dystrybutorów wydających i zbierających o wartości nie mniejszej niż: 2.000.000,00 zł. (dwa miliony złotych 00/100), polegającego na posiadaniu w miejscu realizacji usługi wydzieloną pralnicę tunelową do prania bielizny szpitalnej zakończoną prasą oraz pralnico - wirówkę do prania barierowej odzieży operacyjnej, i rozbieżności treści warunku posiadania badania czystości mikrobiologicznej, wykonane w pralni Wykonawcy przez akredytowane laboratorium, stołu do pakowania odzieży operacyjnej lub składarki automatycznej - min. 3 wymazy z okresu 2021 - 2023 w SWZ a 2020 - 2022 w Ogłoszeniu;

4. art. 124 pkt 2 w związku z art. 16 pkt 1, pkt 2 i pkt 3 ustawy Pzp poprzez żądanie podmiotowych środków dowodowych nieproporcjonalnych do stawianego warunku udziału w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej, gdyż żądanie dwóch referencji na wykazanie warunku wykonania jednej usługi nie jest proporcjonalne a jednocześnie nieprzejrzyste i narusza uczciwą konkurencję, ograniczając krąg potencjalnych oferentów ponad uczciwą miarę;

5. art. 124 pkt 2 w związku z art. 16 pkt 1 i pkt 3 ustawy Pzp poprzez żądanie podmiotowych środków dowodowych nieproporcjonalnych do przedmiotu postępowania w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej, gdyż żądanie posiadania pralnicy tunelowej

do prania bielizny szpitalnej zakończoną prasą nie tylko nie jest proporcjonalne do przedmiotu zamówienia, ale i wykracza poza ten przedmiot i narusza uczciwą konkurencję ograniczając krąg potencjalnych oferentów.

Wskazując na powyższe zarzuty odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie zamawiającemu dokonania zmiany treści SWZ i pozostałych dokumentów, w sposób opisany w uzasadnieniu odwołania.

Izba ustaliła, że czynność zamawiającego stanowiąca podstawę zarzutów niniejszego odwołania została dokonana w dniu 23 sierpnia 2024 r. W tym dniu zamawiający opublikował Ogłoszenie o zamówieniu, SWZ i pozostałe dokumenty związane z postępowaniem. Tym samym termin do wniesienia odwołania został dochowany.

Zamawiający w piśmie procesowym z 13 września 2024 r. - Odpowiedź na odwołanie wniósł o oddalenie przedmiotowego odwołania w zakresie, w jakim nie zostało uznane przez zamawiającego. Jednocześnie poinformował o dokonaniu zmian w dokumentach zamówienia.

Odwołujący w piśmie procesowym, przesłanym do akt sprawy w dniu 13 września 2024 r. oświadczył, iż cofa w całości odwołanie wniesione w dniu 2 września 2024 r. Przedmiotowe pismo zostało złożone w formie elektronicznej, podpisane przez osobę upoważnioną do reprezentowania odwołującego.

W tym stanie rzeczy Izba na podstawie art. 568 pkt 1 ustawy Pzp umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 557 i 575 ustawy Pzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz. U. z 2020 r. poz. 2437), nakazując dokonanie na rzecz odwołującego zwrotu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości.

Przewodnicząca: ……..……