

Warszawa, 7 sierpnia 2023 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17A

02 – 676 Warszawa

Zamawiający:

Szpital Powiatowy w Limanowej Imienia Miłosierdzia Bożego

ul. Piłsudskiego 61, 34-600 Limanowa

tel.: (+48) 18 3372 710, email: zampub@szpitallimanowa.pl

www.szpitallimanowa.pl

Odwołujący:

VENTE AMICALE sp. z o.o.

ul. Marszałkowska 58, 00-545 Warszawa

tel. (+48) 503 708 007, email: info@venteamicale.pl

DOTYCZY: postępowania w trybie Podstawowym bez negocjacji o udzielenie zamówienia na: „Dostawy sterylnych serwet operacyjnych, jednorazowych pokryć i prześcieradeł higienicznych, jednorazowych czepków chirurgicznych, masek ochronnych i chirurgicznych, sterylnych fartuchów chirurgicznych, jednorazowej odzieży dla pacjenta i odzieży ochronnej ujętych w 10 zadaniach asortymentowych”, znak sprawy: NZ/41/D/P/L/2023, zadanie nr 2 (dalej „Postępowanie”).

ODWOŁANIE

Wykonawcy w postępowaniu, w którym wartość szacunkowa zamówienia jest niższa od progów unijnych określonych na podstawie art. 3 ustawy Pzp., prowadzonym przez Zamawiającego na platformie pod adresem <http://e-propublico.pl>

Działając w imieniu Vente Amicale Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, na podstawie art. 513 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej jako: PZP), wnoszę odwołanie od czynności, których Zamawiający - Szpital Powiatowy w Limanowej Imienia Miłosierdzia Bożego zaniechał mimo, iż do ich przeprowadzenia był zobowiązany na mocy przepisów PZP wskazując:

I. Zakres zaskarżenia:

1. zaniechania odrzucenia oferty wykonawcy Paul Hartmann Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Pabianicach (dalej jako: Paul Hartmann Polska) jako oferty niespełniającej wymagań postawionych przez Zamawiającego w treści SWZ - wyroby medyczne zaoferowane w zadaniu częściowym nr 2 pozycje 1 i 6 nie posiadały cech określonych przez Zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia tj.:

a. do zadania częściowego nr 2 poz. 1 wykonawca Paul Hartmann Polska zaoferował Zestaw uniwersalny III wzmocniony o numerze katalogowym 938 712, dla którego złożony jako przedmiotowy środek dowodowy katalog produktowy jednoznacznie potwierdza, iż zaoferowany zestaw **NIE POSIADA** składowej zestawu tj. serwety samoprzylepnej z padem chłonnym 175x200 cm (pad 50x75cm) w wymaganym przez Zamawiającego rozmiarze.

b. do zadania częściowego nr 2 poz. 6 wykonawca Paul Hartmann Polska zaoferował Zestaw z serwetą U I wzmocniony o numerze katalogowym 938 932, dla którego złożony jako przedmiotowy środek dowodowy katalog produktowy jednoznacznie potwierdza, iż zaoferowany zestaw **NIE POSIADA** składu zestawu wymaganego przez Zamawiającego.

II. Zaskarżonym czynności zarzucam:

1. naruszenie art. 226 ust. 1 pkt 5 PZP poprzez zaniechanie odrzucenia oferty Paul Hartmann Polska złożonej do zadania nr 2, pomimo że oferta ta podlegała odrzuceniu jako oferta, której treść jest niezgodna z warunkami zamówienia.

III. W związku z powyższym, wnoszę o:

1. uwzględnienie odwołania w całości;
2. dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów z dokumentów wskazanych w treści odwołania na fakty tam wskazane;
3. nakazanie Zamawiającemu przeprowadzenia w zakresie zadania nr 2 następujących czynności:
 - a. unieważnienie wyboru oferty najkorzystniejszej;

- b. odrzucenie oferty złożonej przez wykonawcę Paul Hartmann Polska;
- c. ponownej oceny ofert i wyboru oferty Odwołującego jako oferty najkorzystniejszej.

Ponadto Odwołujący zastrzega prawo złożenia dodatkowego materiału dowodowego na rozprawie.

INTERES PRAWNY:

W niniejszym postępowaniu do zadania nr 2 zostały złożone dwie oferty:

1. Odwołującego o wartości 330 982,20 złotych - przy zastosowaniu przez Zamawiającego określonych w SWZ kryteriów oceny ofert, oferta Odwołującego zajęła lokatę II;
2. podlegająca odrzuceniu oferta Paul Hartmann Polska o wartości 316 068,37 złotych - przy zastosowaniu przez Zamawiającego określonych w SWZ kryteriów oceny ofert, oferta Paul Hartmann Polska zajęła lokatę I.

Gdyby Zamawiający postąpił zgodnie z PZP i odrzucił ofertę Paul Hartmann Polska, oferta Odwołującego uzyskałaby lokatę I, tymczasem naruszenie przez Zamawiającego przepisów PZP pozbawiło Odwołującego uzyskania zamówienia na skutek czego poniósł on szkodę równą wartości złożonej przez siebie oferty tj. 330 982,20 złotych.

TERMIN:

Zamawiający w dniu 3 sierpnia 2023 roku przekazał wykonawcom informację o wyborze oferty najkorzystniejszej w konsekwencji czego należy przyjąć, że termin do wniesienia odwołania, o którym mowa w art. 515 ust. 1 pkt 2 lit a PZP, przypada na dzień 8 sierpnia 2023 roku. Mając zatem na uwadze art. 509 ust. 1 PZP należy wskazać, iż termin na wniesienie niniejszego Odwołania został dochowany.

Dowód: powiadomienie o wyborze najkorzystniejszej oferty I opatrzone datą publikacji 3 sierpnia 2023 (akta postępowania).

UZASADNIENIE

Zamawiający opublikował SWZ opatrzoną datą 3 lipca 2023 roku pod numerem NZ/41/D/P/L/2023 na „Dostawy sterylnych serwet operacyjnych, jednorazowych pokryć i prześcieradeł higienicznych, jednorazowych czepków chirurgicznych, masek ochronnych i chirurgicznych, sterylnych fartuchów chirurgicznych, jednorazowej odzieży dla pacjenta i odzieży ochronnej ujętych w 10 zadaniach asortymentowych”.

Dowód: SWZ opatrzona datą 3 lipca 2023 rok (akta postępowania)

Uzasadnienie faktyczne zarzutów w zakresie zadania nr 2 poz. 1.

W zadaniu 2 poz. 1 Zamawiający zażądał dostawy Zestawów sterylnych serwet operacyjnych spełniających następujące warunki:

Lp	Nazwa artykułu	Jm	Ilość
1	2	3	4
1	Zestaw sterylnych serwet operacyjnych wykonanych z laminatu dwuwarstwowego, nieprzemakalnego, chłonnego, pełnobarierowego na całej powierzchni, gramatura miejsc wzmocnionych min.110g/m ² , chłonność min.386ml/m ² , w składzie: 1 serweta na stolik narzędziowy wzmocniona 140-150x190 cm 1 serweta na stolik Mayo wzmocniona 80 x 145 cm składana teleskopowo 1 serweta samoprzylepna z padem chłonnym 150x240 cm (pad 50x75cm) 1 serweta samoprzylepna z padem chłonnym 175x200 cm (pad 50x75cm) 2 serwety samoprzylepne z padem chłonnym 75x90 cm (pad 36x90cm) 1 taśma samoprzylepna 10x50 cm	zest	2 000

Zgodnie z opisem każdy z komponentów zaoferowanego zestawu powinien posiadać ściśle określone przez Zamawiającego wymiary, w szczególności również „1 serweta samoprzylepna z padem chłonnym **175x200 cm** (pad 50x75cm)”.

Dowód: Załącznik do SWZ opisany jako Formularz asortymentowo-cenowy (akta postępowania).

Następnie Zamawiający składając Wyjaśnienia treści SWZ 11 lipca 2023 roku (str. 11/19) zmodyfikował żądania w zakresie Zadania 2 poz. 1 dopuszczając możliwość zaoferowania alternatywnie zestawu:

„Zadanie 2 poz. 1

Czy Zamawiający dopuści zestaw o parametrach:

- Serwety z materiału dwuwarstwowego Biflex, o dużej chłonności (455ml/m²) i wysokiej odporności na przenikanie cieczy
- Gramatura serwet 65 g/m²
- Serwety wzmocnione dodatkowym padem chłonnym
- Uniwersalne zastosowanie
- Zgodność z normą PN-EN 13795

Skład:

- 1 serweta na stolik instrumentariuszki 150 x 190 cm;

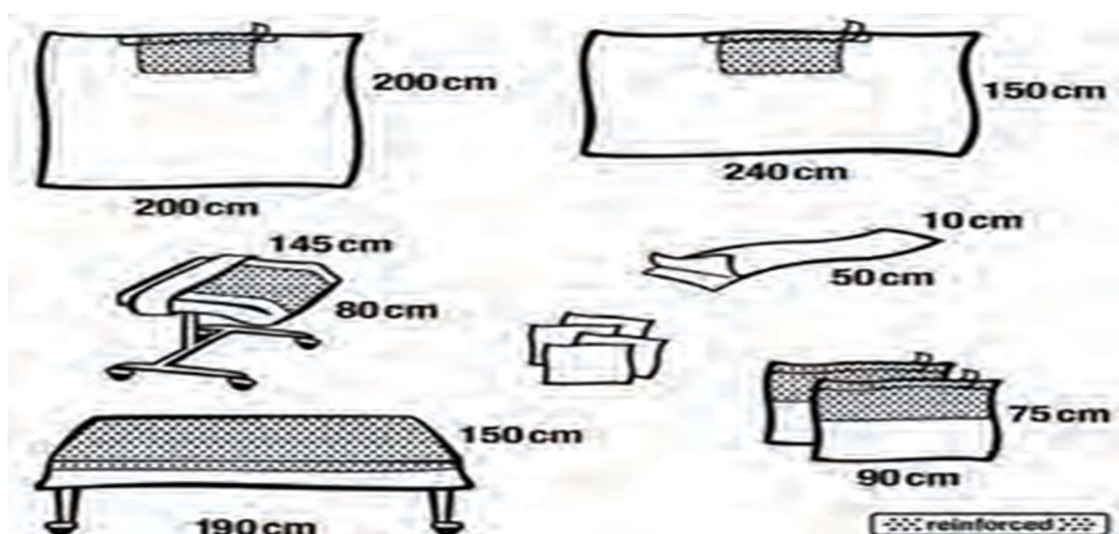
- 1 osłona na stół Mayo 80 x 145 cm;
- 1 serweta samoprzylepna 180 x 180 cm z 1 organizatorem przewodów w formie rzepu, pad chłonny 30x60 cm, taśma przylepna 5 x 100 cm;
- 1 serweta samoprzylepna 150 x 240 cm z 1 organizatorem przewodów w formie rzepu, pad chłonny 30x60 cm, taśma przylepna 5 x 100 cm;
- 2 serwety samoprzylepne 75 x 100 cm z 2 organizatorami przewodów w formie rzepu, pad chłonny 30x60 cm, taśma przylepna 5 x 100 cm;
- 4 ręczniki 30 x 40 cm;

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.”

Dowód: Wyjaśnienia treści SWZ z dnia 11 lipca 2023 roku (akta postępowania).

Natomiast z analizy formularza asortymentowo-cenowego oraz dokumentów przedmiotowych, załączonych do oferty firmy Paul Hartmann Polska wynika, że zaoferowany w postępowaniu przetargowym w zadaniu nr 2 poz. 1 Zestaw uniwersalny III wzmocniony o numerze artykułu 938 712 w składzie:

- 1 serweta na stół narzędziowy wzmocniona 150 x 190 cm
- 1 serweta na stół Mayo wzmocniona 80 x 145 cm
- 1 samoprzylepna serweta operacyjna z padem chłonnym 150 x 240 cm
- 1 samoprzylepna serweta operacyjna z padem chłonnym 200 x 200 cm
- 2 samoprzylepne serwety operacyjne z padem chłonnym 75 x 90 cm
- 1 taśma samoprzylepna 10 x 50 cm
- 4 ręczniki celulozowe 30 x 33 cm



jest niezgodny z wymogami SWZ w zakresie wymaganego rozmiaru składowej zestawu tj. serwety samoprzylepnej z padem chłonnym **wymaganej w rozmiarze 175 x 200 cm** (pad 50 x 75cm), a przez Paul Hartmann Polska **zaoferowanej w rozmiarze 200 x 200 cm**.

Dowód: oferta złożona przez wykonawcę Paul Hartmann Polska do zadania nr 2 (akta postępowania).

Uzasadnienie faktyczne zarzutów w zakresie zadania nr 2 poz. 6.

W zadaniu 2 poz. 6 Zamawiający zażądał dostawy Zestawów sterylnych serwet operacyjnych do zabiegu żyłaków kończyn dolnych spełniających następujące warunki:

Lp	Nazwa artykułu	Jm	Ilość
1	2	3	4
6	Zestaw sterylnych serwet operacyjnych do zabiegu żyłaków kończyn dolnych wykonanych z laminatu dwuwarstwowego, nieprzemakalnego, chłonnego, pełnobarierowego na całej powierzchni o gramaturze miejsc wzmocnionych min. 110g/m ² , chłonność min.386ml/m ² , w składzie: 1 serweta na stolik narzędziowy wzmocniona140-150x190 cm 1 serweta samoprzylepna 170-175x250 cm 1 serweta samoprzylepna z padem chłonnym z wycięciem „U” (6,5-15x90-95 cm) 200x260 cm (pad 100x175 cm) 1 serweta nieprzylepna 100x150 cm	zest	520

Zgodnie z opisem zaoferowany zestaw powinien posiadać ściśle określone przez Zamawiającego komponenty (składowe zestawu).

Dowód: Załącznik do SWZ opisany jako Formularz asortymentowo-cenowy (akta postępowania).

Następnie Zamawiający składając Wyjaśnienia treści SWZ Nr 2 dnia 12 lipca 2023 roku (str. 1/1) zmodyfikował żądania w zakresie Zadania 2 poz. 6 dopuszczając możliwość zaoferowania Zestawu sterylnych serwet operacyjnych do zabiegu żyłaków kończyn dolnych bez serwety nieprzylepnej 100 x 150 cm:

„ZADANIE NR 2

1. Poz. 6 – Czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania zestawu sterylnych serwet operacyjnych do zabiegu żyłaków kończyn dolnych bez serwety nieprzylepnej 100 x 150 cm?

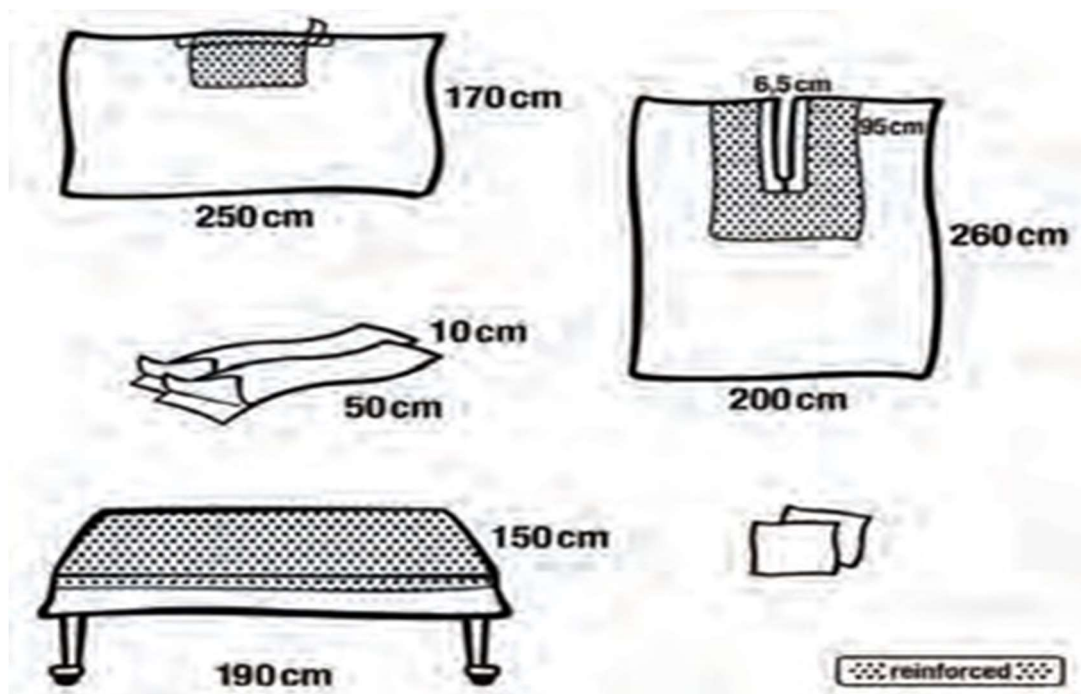
Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.”

Dowód: Wyjaśnienia treści SWZ Nr 2 z dnia 12 lipca 2023 roku (akta postępowania).

Natomiast z analizy formularza asortymentowo-cenowego oraz dokumentów przedmiotowych, załączonych do oferty firmy Paul Hartmann Polska wynika, że zaoferowany w postępowaniu przetargowym w zadaniu nr 2 poz.

6 Zestaw z serwetą U I wzmocniony o numerze REF. 938 932 w składzie:

- 1 x serweta na stolik narzędziowy wzmocniona 150 x 190 cm
- 1 x serweta samoprzylepna wzmocniona z padem chłonnym 170 x 250 cm
- 1 x serweta samoprzylepna wzmocniona z padem chłonnym z wycięciem „U” (6,5x90cm) 260x200cm
- 2 x taśma samoprzylepna 10 x 50 cm
- 2 x ręcznik celulozowy



jest niezgodny z wymogami SWZ w zakresie wymaganego składu rzeczzonego zestawu, zawierając nie wyspecyfikowane przez Zamawiającego w OPZ składowe w postaci:

- 2 x taśma samoprzylepna 10 x 50 cm
- 2 x ręcznik celulozowy

Dowód: oferta złożona przez wykonawcę Paul Hartmann Polska do Zadania nr 2 (akta postępowania).

Co więcej, Zamawiający w Wyjaśnieniach treści SWZ z dnia 11 lipca 2023 r. (strona 17/19) **udzielił negatywnej odpowiedzi na zapytanie Wykonawcy o możliwość zaoferowania dokładnie tego konkretnego zestawu:**

„ZADANIE NR 2

1. Poz. 6 – **Czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania** zestawu sterylnych serwet operacyjnych do zabiegu żyłaków kończyn dolnych w którego składzie znajduje się:

- 1 x serweta na stolik narzędziowy wzmocniona 150 x 190 cm
- 1 x serweta samoprzylepna wzmocniona z padem chłonnym 170 x 250 cm
- 1 x serweta samoprzylepna wzmocniona z padem chłonnym z wycięciem „U” (6,5x90cm) 260x200cm
- 2 x taśma samoprzylepna 10 x 50 cm
- 2 x ręcznik celulozowy

Pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.”

Dowód: Wyjaśnienia treści SWZ z dnia 11 lipca 2023 roku (akta postępowania).

Przenosząc powyższy stan faktyczny na stan prawny, należy wskazać, iż treść oferty musi być merytorycznie zgodna z treścią SWZ, co winno być potwierdzone przedmiotowym środkiem dowodowym. W innym razie oferta podlega odrzuceniu.

Tymczasem Paul Hartmann Polska do wskazanej w niniejszym odwołaniu oferty złożył jako przedmiotowy środek dowodowy katalog własny, który żadną miarą nie potwierdza zgodności oferty z SWZ. Mając na uwadze powyższe okoliczności, należy wskazać, iż złożone przez Paul Hartmann Polska środki dowodowe wręcz bezspornie potwierdzają, iż zaoferowane w złożonej ofercie wyroby medyczne **nie posiadają cech wymaganych** przez Zamawiającego w zakresie: rozmiaru serwety (zadanie 2 poz. 1) oraz składu zestawu (zadanie 2 poz. 6).

Powyżej powołane okoliczności faktyczne i prawne w pełni potwierdzają zasadność zarzutów postawionych w zakresie zadania nr 2, a zatem oferta wykonawcy Paul Hartmann Polska złożona do zadania częściowego nr 2 winna podlegać odrzuceniu, czego Zamawiający zaniechał.

Mając na uwadze powyższe, niniejsze odwołanie stało się zasadne i konieczne.

Załączniki:

- 1) odpis pełny z Krajowego Rejestru Sądowego wykonawcy
- 2) SWZ
- 3) Formularz asortymentowo - cenowy
- 4) Wyjaśnienia treści SWZ Nr 1 z dnia 11 lipca 2023 r. oraz Nr 2 z dnia 12 lipca 2023 r.
- 5) oferta Paul Hartmann Polska Sp. z o.o.
- 6) opłata od wniesienia odwołania
- 7) kopia korespondencji e-mail potwierdzająca przekazanie Odwołania Zamawiającemu