

Łódź, dnia 14 października 2024 roku

**Do:** Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej  
ul. Postępu 17A, 02-676 Warszawa

**Zamawiający:** Krakowskie Pogotowie Ratunkowe w Krakowie,  
31-530 Kraków, ul. św. Łazarza 14; REGON: 351564854,  
NIP: 675-11-98-968, tel. (012) 42-44-200 wew. 270, fax  
(012) 42-44-300,  
strona internetowa: [www.kpr.med.pl](http://www.kpr.med.pl),  
e-mail: przetargi@kpr.med.pl.

**Odwołujący:** „IZAN +” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością  
z siedzibą w Krakowie  
ul. Żabiniec 46, 31-215 Kraków  
KRS: 0000171397; NIP: 7960001798  
e-mail: przetargi@rekeep.pl

*reprezentowana przez pracownika – Żaklinę Pasternak  
adres do doręczeń: ul. Traktorowa 126, 91-204 Łódź*

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych – „Usługa utrzymania czystości w budynkach i na terenie KPR” – część nr 1, ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 4 października 2024 roku pod numerem: 599348-2024, numer wydania: Dz.U. S: 194/2024.

## ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołujących – „IZAN+” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie na podstawie art. 505 ust. 1 w zw. z art. 513 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U.2019 poz 2019 ze zm. - zwanej dalej „Pzp”), niniejszym **wnoszę odwołanie na:**

I. Wnoszę odwołanie na niezgodną z przepisami ustawy czynności Zamawiającego, podjęte w postępowaniu o udzielenie zamówienia tj. na:

- A) niewłaściwe określenie w dokumentach zamówienia sposobu oceny kryterium społecznego oceny ofert (zatrudnianie osób niepełnosprawnych) dot. części nr 1;
- B) określenie treści projektowanych postanowień umownych dot. części nr 1, stanowiących załącznik nr 3 do SWZ w sposób nieprawidłowy.

II. Zamawiającemu zarzucam naruszenie:

- 1. art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 241 ust. 1 Pzp w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp poprzez określenie w rozdziale XXVI SWZ „Opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposoby oceny ofert” kryterium społecznego polegającego na

zatrudnianiu osób niepełnosprawnych bez wskazania, że Zamawiający w celu weryfikacji jego spełniania będzie wymagał od Wykonawcy złożenia dokumentów potwierdzających, że zatrudnia osoby niepełnosprawne – **co prowadzi do tego, że kryterium to jest nieprzejrzyste, nieproporcjonalne oraz niezapewniające zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców;**

2. **Art. 439 ust. 1 i 2 pkt 1 i 4 Pzp. w zw. z art. 431 Pzp w zw. z art. 16 1-3 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp. w zw. z art. 353(1) K.c** poprzez określenie w załączniku nr 3 do SWZ - projekcie umowy w §16 ust. 9 zasad zmiany wynagrodzenia w ten sposób, że Wykonawca może wystąpić o zmianę wynagrodzenia, jeżeli poziom zmiany ceny lub kosztów materiałów przekroczy 50% w stosunku do wartości kosztów materiałów wskazanych przez Wykonawcę w formularzu ofertowym – co w istocie oznacza, że postanowienie to nie będzie mogło zostać wykorzystane, ponieważ zmiana kosztów materiałów o 50% zdarza się niezwykle rzadko bądź w ogóle;
3. **Art. 439 ust. 1 i 2 pkt 1, 3 i 4 Pzp. w zw. z art. 431 Pzp w zw. z art. 16 1-3 Pzp w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp. w zw. z art. 353(1) K.c** poprzez określenie w załączniku nr 3 do SWZ - projekcie umowy w §16 ust. 9 zasad zmiany wynagrodzenia w ten sposób, że pierwsza zmiana Umowy może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy obowiązywania Umowy, co prowadzi do tego, że w przypadku realnej zmiany cen lub kosztów materiałów Wykonawca będzie otrzymywał zaniżone wynagrodzenie;
4. **Art. 436 pkt 1) Pzp** poprzez określenie w załączniku nr 3 do SWZ – projekcie umowy w §8 postanowienia, że umowa będzie zawarta na okres 24 miesięcy, tj. od 1 stycznia 2025 roku do 31 grudnia 2026 roku – podczas gdy tak naprawdę nie jest znana data zakończenia postępowania przetargowego i w związku z tym Wykonawcy mogą przystąpić do realizowania usługi w późniejszym terminie, co sprawi, że okres realizowania usługi będzie skrócony.

III. Wobec powyższego wnoszę o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

1. w zakresie zarzutu nr 1 – wprowadzanie do dokumentów zamówienia, że Zamawiający będzie wymagał od Wykonawcy złożenia dokumentów potwierdzających, że zatrudnia osoby niepełnosprawne w zakresie oceny kryterium społecznego polegającego na zatrudnianiu osób niepełnosprawnych;

proponujemy:

- a) modyfikację SWZ w zakresie sposobu oceny kryterium społecznego dla części nr 1: (zatrudnianie osób niepełnosprawnych) o wadze 40 pkt, w ten sposób że Zamawiający doda następujący zapis: *„Wykonawca dołączy do oferty wymagany wykaz osób (wg załącznika nr 10 do SWZ) wraz ze wskazaniem osób posiadających status osoby niepełnosprawnej oraz dokumentami potwierdzającymi posiadanie status osób niepełnosprawnych (orzeczeniami), a także umowami przyrzeczenia zatrudnienia osób niepełnosprawnych/kopia umów o pracę osób niepełnosprawnych. Brak załączenia wyżej wskazanych dokumentów potwierdzających status osób niepełnosprawnych*

*wiąże się z uzyskaniem 0 punktów w tym kryterium.*”

2. W zakresie zarzutu 2 - zmianę §16 ust. 9 załącznika nr 3 do SWZ – projektu umowy – poprzez nadanie mu następującej treści: *„Każda ze stron Umowy może wystąpić o zmianę wysokości wynagrodzenia jeżeli poziom zmiany ceny lub kosztów materiałów ogółem przekroczy 10% w stosunku do wartości kosztów materiałów wskazanych przez Wykonawcę w formularzu oferty”;*
  3. W zakresie zarzutu nr 3 – zmianę §16 ust. 9 załącznika nr 3 do SWZ – projektu umowy poprzez usunięcie postanowienia wskazującego na możliwość zmiany wynagrodzenia po 12 miesiącach obowiązywania Umowy;
  4. W zakresie zarzutu 4 – zmianę §8 załącznika nr 3 do SWZ – projektu umowy poprzez zaniechanie wskazywania daty zakończenia Umowy i nadanie §8 następującej treści: *„Umowa będzie realizowana całodobowo przez okres 24 miesięcy od dnia 01.01.2025 roku”.*
- IV. wnoszę o zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym wpisu od wniesionego odwołania;
- V. oświadczam, że Odwołujący posiada interes faktyczny i prawny we wniesieniu odwołania, bowiem Odwołujący jest Wykonawcą, który wykonuje usługi w przedmiocie całodobowego sprzątnia m.in. szpitali w całej Polsce, i w związku z tym jest zainteresowany zawarciem umowy na której treść składa odwołanie, jednocześnie nie upłynął jeszcze termin złożenia ofert, Odwołujący ma możliwość złożenia oferty i uzyskania zamówienia, wobec czego jest zainteresowany tym, aby postępowanie zostało przeprowadzone zgodnie z przepisami ustawy Pzp w związku z czym posiada interes prawny i faktyczny aby dokumenty zamówienia były zgodne z obowiązującym prawem.

#### **UZASADNIENIE**

W dniu 4 października 2024 r. Zamawiający ogłosił wszczęcie postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne *Usługa utrzymania czystości w budynkach i na terenie KPR.*

Wobec powyższego Odwołujący zachował termin do wniesienia niniejszego odwołania wobec treści ogłoszenia wszczynającego postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub wobec treści dokumentów zamówienia określony w art. 515 ust. 1 pkt 1) Pzp.

Postępowanie prowadzone jest z naruszeniem przepisów Pzp, z przyczyn szczegółowo podanych niżej.

#### **Uzasadnienie zarzutu nr 1**

Zamawiający w dokumentach zamówienia dot. części nr 1 zastrzegł następujące kryteria oceny ofert:

**XXVI. Opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert:**

1. Opis kryteriów oraz sposobu oceny ofert :

**Dla części nr 1 :**

Oferty będą oceniane według następujących kryteriów:

- 1) Xc – cena – waga kryterium – 60pkt.
- 2) Xs – kryterium społeczne- 40 pkt.

Lp.	KRYTERIUM	WARTOŚĆ PUNKTOWA WAGI w pkt.
1	Cena	60
2	Kryterium społeczne (zatrudnianie osób niepełnosprawnych)	40

25

26/SPRZ/2024

**Kryterium cena: Xc**

Ocena zostanie przeliczona wg wzoru:  $Xc = (Xcmin / Xcbad) \times 60$

Xc - liczba uzyskanych punktów w kryterium ceny

Xcmin - najniższa cena brutto spośród wszystkich ofert

Xcbad - cena brutto oferty badanej

**Kryterium społeczne: Xs**

W kryterium społecznym Wykonawcy zostaną przyznane punkty za zatrudnienie przy realizacji zamówienia osób posiadających status osoby niepełnosprawnej w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2024 r. poz. 44 z późn. zm.), które zostały wskazane w **Wykazie osób** (wg załącznika nr 10 do SWZ) jako osoby posiadające status osoby niepełnosprawnej.

	liczba osób ze statusem osoby niepełnosprawnej (wg Wykazu osób) max 4 osoby	Punktacja
Osoby ze statusem osoby niepełnosprawnej	Brak	0 pkt.
	1 osoba	10 pkt.
	2 osoby	20 pkt.
	3 osoby	30 pkt.
	4 osoby	40 pkt.

Uwaga: Jeżeli wykonawca wskaże w ofercie, iż przy realizacji danej części zamówienia zatrudnione będą więcej niż 4 osoby ze statusem osoby niepełnosprawnej oferta w tym kryterium otrzyma max. 40 pkt

Ocena końcowa dla części nr 1 zamówienia  $Xk = Xc + Xs$

Zgodnie z treścią art. 240 ust. 1 Pzp: *"Zamawiający opisuje kryteria oceny ofert w sposób jednoznaczny i zrozumiały."*

*"Zasada przejrzystości wymaga, by kryteria zostały opisane w sposób jednoznaczny i zrozumiały. Opis kryterium to nie tylko zdefiniowanie, jakie cechy świadczenia będą w jego ramach oceniane, ale także ustalenie zasad oceny według tego kryterium i znaczenia kryterium."*

**Jednoznaczny opis to taki, który nie pozostawia wątpliwości co do treści opisu kryterium i zasad jego stosowania, a także jego znaczenia. [...]"** (tak w: Dzierżanowski Włodzimierz i in., Prawo zamówień publicznych. Komentarz LEX)

W ocenie Odwołującego sposób oceny w zakresie kryterium społecznego jest niezgodny z wyżej wskazanym przepisem. Zastrzeżony sposób oceny prowadzi do tego, że kryterium to jest nieprzejrzyste, nieproporcjonalne oraz niezapewniające zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Zamawiający nie wskazał, że będzie żądał innych przedmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie spełnienia kryterium społecznego.

Prowadzi to do sytuacji, w której Wykonawca może zdobyć maksymalną liczbę punktów za spełnienie tego kryterium, nawet gdy w rzeczywistości nie zatrudnia osób niepełnosprawnych. Niezbędne jest więc dołączenie do wykazu osób niepełnosprawnych dokumentów, które potwierdzają posiadanie statusu osób niepełnosprawnych przez osoby wskazane w wykazie osób przez Wykonawcę.

Zamawiający powinien więc zmodyfikować SWZ w sposób wskazany w petitum tj. modyfikację SWZ w zakresie sposobu oceny kryterium społecznego dla części nr 1: (zatrudnianie osób niepełnosprawnych) o wadze 40 pkt, w ten sposób że Zamawiający doda następujący zapis: „*Wykonawca dołączy do oferty wymagany wykaz osób (wg załącznika nr 10 do SWZ) wraz ze wskazaniem osób posiadających status osoby niepełnosprawnej oraz dokumentami potwierdzającymi posiadanie status osób niepełnosprawnych (orzeczeniami), a także umowami przyrzeczenia zatrudnienia osób niepełnosprawnych/kopia umów o pracę osób niepełnosprawnych. Brak załączenia wyżej wskazanych dokumentów potwierdzających status osób niepełnosprawnych wiąże się z uzyskaniem 0 punktów w tym kryterium.*”

Pozwoli to na odpowiednią weryfikację deklaracji składanych przez Wykonawcę.

### **Uzasadnienie zarzutu nr 2**

Zamawiający wskazał w załączniku nr 3 do SWZ – projekcie Umowy w §16 ust. 9: „*Każda ze stron Umowy może wystąpić o zmianę wysokości wynagrodzenia jeżeli poziom zmiany ceny lub kosztów materiałów ogółem przekroczy 50% w stosunku do wartości kosztów materiałów wskazanych przez Wykonawcę w formularzu oferty, przy czym pierwsza taka zmiana może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy obowiązywania Umowy*”. **Takie ukształtowanie klauzuli waloryzacyjnej, wprowadzonej do Umowy na podstawie art. 439 Pzp pkt 2 ust 2) Pzp pozostaje w sprzeczności z celem tego przepisu oraz prowadzi do sytuacji, w której Wykonawca nie będzie mógł ubiegać się o ustawową waloryzację wynagrodzenia.** Praktycznie niemożliwe jest bowiem, by wystąpiła tak wysoka inflacja, a poziom zmian cen lub kosztów materiałów przekroczył 50%.

Wobec tego Zamawiający powinien zmienić §16 ust. 9 projektowanych postanowień umownych poprzez wskazanie, że Wykonawca będzie mógł ubiegać się o waloryzację wynagrodzenia, jeżeli poziom zmiany ceny lub kosztów materiałów przekroczy 10%. W przypadku zmiany kosztów o 10% wydatki Wykonawcy znacznie się zwiększają, co prowadzi do tego, że w przypadku braku waloryzacji wynagrodzenia jest on pozbawiony zarobku z tytułu wykonywanej usługi. Dodatkowo zmiana cen lub kosztów materiałów o 10% stanowi zmianę realną i możliwą do wystąpienia. Tak więc umożliwienie Wykonawcy występowania o zmianę wynagrodzenia przy zmianie cen lub kosztów materiałów o 10% spełnia cele artykułu 439 Pzp, który ma zapewnić Wykonawcom możliwość uzyskiwania zysku z zamówienia mimo zmieniających się czynników zewnętrznych.

### **Uzasadnienie zarzutu nr 3**

Zamawiający wskazał w załączniku nr 3 do SWZ – projekcie Umowy w §16 ust. 9: „*Każda ze stron Umowy może wystąpić o zmianę wysokości wynagrodzenia jeżeli poziom zmiany ceny lub kosztów materiałów ogółem przekroczy 50% w stosunku do wartości kosztów*

*materiałów wskazanych przez Wykonawcę w formularzu oferty, przy czym pierwsza taka zmiana może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy obowiązywania Umowy*". Takie ukształtowanie klauzuli waloryzacyjnej sprawia, że w przypadku zmiany cen lub kosztów przez okres 12 miesięcy Wykonawca może być pozbawiony zarobku z tytułu realizowanego kontraktu, a nawet odnosić straty.

W dynamicznie zmieniającej się sytuacji gospodarczej niezwykle istotne jest, by na bieżąco reagować na zmieniające się ceny i koszty materiałów. W przypadku zastrzeżenia, że zmiana wynagrodzenia będzie możliwa dopiero po 12 miesiącach obowiązywania Umowy, Wykonawca będzie pozbawiony możliwości ubiegania się o waloryzację przez pierwszy okres od wprowadzenia zmian.

Wzrost cen lub materiałów może nastąpić w okresie krótszym niż 12 miesięcy, a w przypadku, gdyby taki wzrost rzeczywiście wystąpił, Wykonawca nie powinien być pozbawiony możliwości ubiegania się o waloryzację wynagrodzenia.

#### **Uzasadnienie zarzutu nr 4**

Zamawiający wskazał w załączniku nr 3 do SWZ – projekcie Umowy w §8: „Umowa będzie realizowana całodobowo przez okres 24 miesięcy od dnia 01.01.2025 roku do dnia 31.12.2026 roku”. Zamawiający nie wziął tym samym pod uwagę, że postępowanie przetargowe może się wydłużyć i że w związku z tym Wykonawcy mogą nie przystąpić do realizacji Umowy od 1 stycznia 2025 roku, a w późniejszym okresie.

W takim przypadku Wykonawca, wyłoniony przez Zamawiającego, realizowałby usługę przez krótszy czas aniżeli przez 24 miesiące, a to z kolei pozbawiłoby go należnego mu zarobku. W związku z tym Zamawiający powinien zaniechać wskazywania daty końcowej realizacji Umowy i ograniczyć się do wskazania, że Umowa będzie realizowana całodobowo od dnia 1 stycznia 2025 roku przez okres 24 miesięcy.

Mając na względzie powyższe wnoszę jak w petitum.

#### Załączniki:

- 1. informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Odwołującego;*
- 2. pełnomocnictwo do złożenia odwołania;*
- 3. dowód uiszczenia wpisu od odwołania;*
- 4. dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.*