

Łódź, dnia 7 grudnia 2023 roku

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

**Zamawiający: Szpital Wielospecjalistyczny im. dr. Ludwika Błażka w
Inowrocławiu**

ul. Poznańska 97, 88-100 Inowrocław
KRS: 0000002494, NIP: 5562239217
tel: 52 354 55 87
e-mail: zam.pub@szpitalino.pl
adres strony internetowej Zamawiającego;
<https://nowa.szpitalino.pl/>

**Odwołujący: Naprzód Marketing spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
z siedzibą w Łodzi**

ul. Traktorowa 126 lok. 201, 91-204 Łódź
KRS: 0000619424, NIP: 945194929
Tel. +48 426405777
FAX: +48 422572816
e-mail: przetargi@rekeep.pl

reprezentowana przez pracownika – Żaklinę Pasternak
adres do doręczeń – jak adres Odwołującego

Dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na usługi o wartości zamówienia równej lub przekraczającej progi unijne pn.: „*Usługa kompleksowego utrzymania porządku, czystości i dezynfekcji, transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych przy pacjencie w pomieszczeniach Szpitala Wielospecjalistycznego im dr. Ludwika Błażka w Inowrocławiu*”, ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 27 listopada 2023 roku pod numerem publikacji ogłoszenia 00718707-2023, numer wydania Dz. U. S.: 228/2023 numer referencyjny: D-44/2023.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego – Naprzód Marketing spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi 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. z 2021 roku, poz. 1129 z późn. zm. - zwanej dalej „Pzp”), niniejszym wnoszę odwołanie na:

I. niezgodną z przepisami ustawy czynność zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia tj.:

1. określenie pozacenowego kryterium oceny ofert - pod-certyfikaty 2 i 3 - tematyki przeprowadzonych szkoleń i częstotliwości szkoleń

II. zaniechanie czynności przez Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia, do której Zamawiający był obowiązany na podstawie ustawy tj.

1. brak zawarcia w projekcie umowy na usługi stanowiącym Załącznik nr 14 do SWZ, obligatoryjnego postanowienia dotyczącego tego jaką łączną maksymalną wysokość kar

umownych, może dochodzić Zamawiający od Wykonawcy

2. brak zawarcia w projekcie umowy na usługi stanowiącym Załącznik nr 14 do SWZ postanowień określających minimalną wartość lub wielkość świadczenia Wykonawcy pomimo możliwości jego ograniczenia;

III. zamawiającemu zarzucam naruszenie:

1. **art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 241 ust. 1 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp. w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp** poprzez określenie w rozdziale 5 "OPIS KRYTERIÓW OCENY OFERT, WRAZ Z PODANIEM WAG TYCH KRYTERIÓW, I SPOSOBU OCENY OFERT" SWZ kryterium Jakość - 40% - podkryterium 2 tematyka przeprowadzonych szkoleń - 4 pkt i 3 - częstotliwość szkoleń - 5 pkt łącznie 9 pkt podczas gdy podkryteria te pozostawiają zamawiającemu nieograniczoną swobodę wyboru najkorzystniejszej oferty oraz nie umożliwiają weryfikacji i porównania poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach ponadto są nieprzejrzyste, nieproporcjonalne oraz nie zapewniają zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.
2. **art. 436 pkt 3 Pzp poprzez brak określenia w załączniku nr 14 do SWZ - projekcie umowy na usługi łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których może dochodzić Zamawiający od Wykonawcy**
3. **art. 433 pkt 4 Pzp w zw. z art. 455 ust. 1 pkt 1 Pzp w zw. z art. 16 pkt 1-3 Pzp** poprzez zaniechanie określenie minimalnego progu wykonania umowy pomimo możliwości zmniejszenia zakresu świadczenia Wykonawcy, co w efekcie świadczy o nadużyciu przez Zamawiającego dominującej pozycji organizatora przetargu przez narzucenie wykonawcom skrajnie niekorzystnych warunków umowy, w sposób sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem instytucji minimalnej wartości zamówienia;

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

1. **w zakresie zarzutu nr 1 - usunięcie z treści dokumentów zamówienia zapisów (w tym przedmiotowych środków dowodowych) dot. podkryterium 2 i 3 w ramach kryterium - Jakość 40% i nakazanie wprowadzenia zamiast nich kryteriów zgodnych z Pzp**

proponujemy następującą modyfikację rozdziału 5. SWZ:

"1. Przy wyborze najkorzystniejszej oferty Zamawiający będzie kierował się kryterium:

1. *Cena – 60%*
2. *Certyfikat ISO 9001- 20%*
3. *Certyfikat ISO 14001 – 20%*

1. *Kryterium nr 1 - Cena 60%*

$$C = (Cena\ min : C/bad) \times 100 \times 60\%$$

gdzie:

C – ilość punktów uzyskana za cenę

C/min – to cena najniższa wśród ofert ważnych,

C/bad – to cena oferty danego wykonawcy (oferta badana).

Kryterium nr 2 - Certyfikat ISO 9001- 20%

*Wykazanie się i załączenie do oferty certyfikatu ISO 9001 poświadczający, że Wykonawca, który będzie realizował zamówienie, posiada wdrożony i certyfikowany System Zarządzania Jakością ISO 9001 z zakresu usług utrzymania czystości w szpitalu oraz z zakresem czynności pomocniczych przy pacjencie i transportu wewnątrzszpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną – 20 pkt
Brak certyfikatu w ofercie- 0 pkt.*

Kryterium nr 3 - Certyfikat ISO 14001

*Wykazanie się i załączenie do oferty certyfikatu ISO 14001 poświadczający, że Wykonawca, który będzie realizował zamówienie, posiada wdrożony i certyfikowany System Zarządzania Środowiskowego ISO 14001 z zakresu usług utrzymania czystości w szpitalu oraz z zakresem czynności pomocniczych przy pacjencie i transportu wewnątrzszpitalnego, wystawiony przez jednostkę akredytowaną – 20 pkt
Brak certyfikatu w ofercie- 0 pkt."*

2. **w zakresie zarzutu nr 2 – wprowadzenia do § 9 Załącznika nr 14 do SWZ – projektu umowy na usługi ustępu 9 o następującej treści: „ 9. Łączna maksymalna wysokość naliczanych kar umownych w miesiącu nie może przekroczyć 10% wartości miesięcznego wynagrodzenia ryczałtowego określonego w § 6 ust. 1 Umowy”**
3. **w zakresie zarzutu nr 3 – zmianę treści § 6 ust. 2 Załącznika nr 14 do SWZ – projektu umowy na usługi ustępu i nadanie mu następującej treści: "W przypadku ograniczenia (zmniejszenia) zakresu i rodzaju usług zdrowotnych świadczonych przez Zamawiającego (np.: zamknięcie Oddziału) strony przewidują możliwość zmniejszenia przez Zamawiającego zakresu usług, objętych przedmiotem umowy za powiadomieniem pisemnym, z wyprzedzeniem jednomiesięcznym. Zmiana wynagrodzenia określonego w ust. 1 nastąpi - na podstawie kalkulacji usług i wykazu powierzchni do utrzymania porządku i czystości, stanowiących odpowiednio załączniki nr 8 i nr 4 do umowy - w formie aneksu do umowy. Jednakże w przypadku ograniczenia (zmniejszenia) zakresu i rodzaju usług opisanego wyżej minimalne wynagrodzenie ryczałtowe wypłacone Wykonawcy z tytułu realizacji umowy w danym miesiącu będzie łącznie nie niższe niż 90% kwoty wskazanej w § 6 ust. 1 Umowy na usługi”**
4. **wnoszę o zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego zwrotu kosztów**

postępowania odwoławczego, w tym wpisu od wniesionego odwołania;

5. **oświadczam, że Odwołujący posiada interes faktyczny i prawny we wniesieniu odwołania**, bowiem Odwołujący jest Wykonawcą, który wykonuje usługi w przedmiocie całodobowego żywienia min. pacjentów 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 załącznik nr 14 do SWZ wzór umowy na usługi był zgodny z obowiązującym prawem.

UZASADNIENIE

W dniu 27 listopada 2023 r. Zamawiający wszczął postępowanie na udzielenie zamówienia na usługi pn. „*Usługa kompleksowego utrzymania porządku, czystości i dezynfekcji, transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych przy pacjencie w pomieszczeniach Szpitala Wielospecjalistycznego im dr. Ludwika Błażka w Inowrocławiu*” ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej pod numerem publikacji ogłoszenia , numer wydania , numer referencyjny: .

Odwołujący składa odwołanie na treść ogłoszonego przez Zamawiającego SWZ oraz Załącznika nr 14 do SWZ – projektu umowy na usługi.

Uzasadnienie zarzutu nr 1

Zamawiający w rozdziale 5. Opis kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert SWZ wskazał, że kryteriami oceny ofert będą Kryterium - Cena 60 % oraz kryterium Jakość - 40 %. Zamawiający zastrzegł sposób oceny Kryterium 2 - Jakość w SWZ w następujący sposób:

" Kryterium nr 2 – Jakość 40%

$$J = \frac{\text{Punkty uzyskane przez danego Wykonawcę } (P_{iso} = P_{ts} = P_{cs})}{\text{Maksymalna ilość uzyskanych punktów}} \times 100 \times 40 \%$$

gdzie:

P_{iso} = Ilość przyznanych za posiadanie Certyfikatów

P_{ts} = Ilość pkt. Przyznanych za tematykę szkoleń

P_{cs} = Ilość pkt. Przyznanych za częstotliwość szkoleń

Zamawiający poniżej ustalił szczegółowy opis oceny poszczególnych elementów jakościowych i przyznania punktacji:

"2.1. Podkryterium 1 - CERTYFIKATY (ocena od 0 do 15 pkt.):

- .a. posiadanie certyfikatu ISO 9001:2015 – pkt. 10
- .b. inne certyfikaty – za każdy certyfikat zostanie przyznany 1 pkt (maksymalnie 5)
- .c. brak certyfikatów – 0 pkt

2.2. Podkryterium 2 – tematyka przeprowadzonych szkoleń (ocena od 0 – 4 pkt.)

a. szkolenia z tematyki wymienionej poniżej uzyskają 4 punkty :

a.1. Zapobieganie zakażeniom szpitalnym – 1 pkt

a.2. Prawa pacjenta – 1 pkt

a.3. Komunikacja interpersonalna – 1 pkt

a.4. Technologia pracy 1 pkt

b. szkolenia o tematyce dwóch z trzech pierwszych punktów wymienionych powyżej + technologia pracy uzyskają 3 pkt

c. szkolenia o tematyce jednej z trzech pierwszych tematów wymienionych powyżej + technologia pracy uzyskają 2 pkt

d. szkolenia tylko z zakresu technologii pracy uzyskają 1 pkt

2.3. Podkryterium 3 – częstotliwość szkoleń (ocena maksymalna – 5 pkt.)

Punkty zostaną obliczone w następujący sposób:

A- maksymalna ilość szkoleń w roku tj. największa zaproponowana ilość

5 – maksymalna ilość punktów

B- ilość szkoleń przeprowadzonych w roku podana przez Wykonawcę

C- ilość pkt uzyskanych przez Wykonawcę

$$\frac{A}{5} = \frac{B}{C}$$

$$C = \frac{5 \times B}{A}$$

Za powyższe 3 podkryteria jakości można uzyskać maksymalnie 24 punkty.

UWAGA!!!!!!!!

Do oferty należy dołączyć informację o ilości szkoleń przeprowadzonych w ciągu roku i ich tematyce zgodnie z wyznaczonym kryterium nr 2 dla podkryterium 2 i 3.

3. Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta z największą ilością punktów:

$$P = C + J$$

gdzie:

P – oznacza sumę punktów jaką uzyskuje badana oferta

C – oznacza ilość punktów uzyskanych za cenę

J – oznacza ilość punktów uzyskanych za jakość"

W ocenie odwołującego podkryterium 2 i 3 w ramach kryterium jakościowego pozostawiają zamawiającemu nieograniczoną swobodę wyboru najkorzystniejszej oferty oraz nie umożliwiają weryfikacji i porównania poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie

informacji przedstawianych w ofertach, a także są nieprzejrzyste, nieproporcjonalne oraz nie zapewniają zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, ponieważ pracownicy skierowani do realizacji zamówienia i tak muszą posiadać wiedzę i być przeszkoleni z tematyki szkoleń, którą w kryterium wymienił Zamawiający.

Te tematy są podstawą jaką musi posiadać pracownik, który będzie w sposób należyty świadczył usługę kompleksowego sprzątnia.

Zamawiający daje możliwość wygrania Wykonawcy, który nie zagwarantuje, że usługa będzie realizowana przez osoby posiadające podstawowa wiedze, ponieważ najkorzystniejsza oferta Wykonawcy przykładowo może gwarantować realizację np. 2 z 4 szkoleń natomiast w ramach innych kryteriów będzie ona korzystniejsza.

Wobec tego podkryteria te nie spełniają warunków określonych w art. 240 ust. 2 Pzp oraz art. 16 Pzp.

Uzasadnienie zarzutu nr 2

Zamawiający naruszył art. 436 pkt 3 Pzp nie określając w § 9 załącznika nr 14 do SWZ - projektu umowy na usługi łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony.

Jak podkreśla się w doktrynie ustalenie tego limitu jest elementem obligatoryjnym umowy zawartej przy zastosowaniu ustawy Pzp. Przepis nie powinien być jednak rozumiany jako podstawa do obowiązkowego wprowadzania do umowy w sprawie zamówienia publicznego kar umownych, lecz jedynie jako podstawa do określenia w umowie ich limitu kwotowego.

Wobec tego wszystkie umowy zawierane w wyniku udzielenia zamówienia publicznego muszą wskazywać limit kar umownych. W przypadku niezgodności postanowień umowy z art. 436 pkt 3 Pzp postanowienia o karach umownych winny zostać uznane za nieważne. (tak m. in w: Foryński Radosław, Tempieńska Karolina, Obowiązek limitowania kary umownej w zamówieniach publicznych: LEX, Dzierżanowski Włodzimierz i in., Prawo zamówień publicznych. Komentarz LEX oraz Gawrońska-Baran Andrzej i in., Prawo zamówień publicznych. Komentarz LEX)

Wobec powyższego wnoszę jak w petitum niniejszego odwołania.

Uzasadnienie zarzutu nr 3

W § 6 ust. 1 załącznika nr 14 do SWZ - projektu umowy na usługi zastrzegł: "2. W przypadku ograniczenia (zmniejszenia) zakresu i rodzaju usług zdrowotnych świadczonych przez Zamawiającego (np.: zamknięcie Oddziału) strony przewidują możliwość zmniejszenia przez Zamawiającego zakresu usług, objętych przedmiotem umowy za powiadomieniem pisemnym, z wyprzedzeniem jednomiesięcznym. Zmiana wynagrodzenia określonego w ust. 1 nastąpi - na podstawie kalkulacji usług i wykazu powierzchni do utrzymania porządku i czystości, stanowiących odpowiednio załączniki nr 8 i nr 4 do umowy - w formie aneksu do umowy."

Zgodnie natomiast z art. 433 pkt 4 Pzp:

„Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

[...]

4) możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.”

Mając na względzie powyższe Zamawiający naruszył treść art. 433 pkt 4 Pzp nie wskazując minimalnej wartości lub wielkości świadczenia Wykonawcy o jakie może Zamawiający ograniczyć zamówienie w trakcie jego wykonywania.

W związku z powyższym wnoszę jak w petitum odwołania.

Załączniki:

1. wydruk informacji odpowiadającej odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców dotyczącego Odwołującego;
2. pełnomocnictwo wraz z potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej;
3. potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania;
4. potwierdzenie przesłania odwołania Zamawiającemu w terminie.