Nowe Miasto Lubawskie, dnia 05.06.2020 r.

L.dz.SZP/ZP/1480/2020

**Wszyscy Wykonawcy**

**dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawy odczynników laboratoryjnych z dzierżawą aparatury oraz jednorazowego sprzętu laboratoryjnego (postępowanie nr 11/PN/2020)**

Informujemy, że do Zamawiającego wpłynęły poniższe pytania:

Grupa 1 - dostawy odczynników i materiałów zużywalnych do oznaczeń w serologii immunotransfuzjologicznej metodą aglutynacji krwinek czerwonych na mikrokolumnach wraz z dzierżawą aparatury z autoryzowanymi przez producenta walidacjami

*„Zgodnie z art. 38 Pzp niniejszym zwracamy się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia”*

Zarzucamy niezgodność siwz:

1. art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez prowadzenie postępowania w sposób uchybiający zasadom uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców;

2. art. 29 ust. 2 ustawy Pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję, wskazuje na wybór produktów tylko jednego producenta DiaMed (reprezentowany w Polsce przez DiaHem) i uniemożliwia udział w postepowaniu innym podmiotom;

Wnioski po analizie siwz:

1. Zamawiający wprost opisał kartę DiaMed, co jest niezgodne z art. 7 oraz art. 29 Pzp. oraz prowadzi do uzyskania jednej oferty, która niekoniecznie musi być najkorzystniejsza cenowo lub jakościowo. Dodatkowo zmienił opis w pozycji nr 1 dopisując wymaganie , aby odczynniki były dostępne na jednej karcie aby nikt nie zaoferował innej technologii

2. Zamawiający wymaga karty do badania grup krwi w pozycji nr 1, 2 na której wykona badanie połowicznie, zatem wynik nie może być podstawa do leczenia i diagnozowania pacjenta przez lekarza.

3. Obwieszczenie Ministra Zdrowia z roku 2019 nie wymaga, aby szpitale używały tylko i wyłącznie kart DiaMed. Istnieją inne systemy, rodzimej produkcji z obszaru UE, jednak zamawiający ograniczył im dostęp do postępowania na korzyść jednej firmy.

4. Do badania grup krwi wymagane są dwa odczynniki anty-A, dwa odczynniki anty-B oraz dwa odczynniki anty-D. Zamawiający w grupie 1: w pozycjach od 3 do 6 wymaga odczynników do wykonania badania grup krwi w sposób zgodny z wymaganiami. Natomiast w pozycjach 1 i 2 wymaga określonej karty tylko dlatego, że jest dostępna w jednej firmie. Zatem opis przedmiotu zamówienia skutecznie ograniczy naszej firmie złożenie oferty co jest niezgodne z art. 7 art. 29 art. 30 Pzp .

5. Wskazujemy, że badanie pełne uzyska się po zastosowaniu kart z pozycji nr 5 i 6 gdzie jest odczynnik drugi anty-D podobnie jak anty-A i anty -B, zatem bezzasadne jest wymaganie 2 klonów anty-D w pozycjach 1, 2 gdzie jeden z nich ma posiadać dodatkowo cechę DVI+. Powyśze potwierdza Ministerstwo Zdrowia i IHiT ( w załączeniu)

6. Zestawieni parametrów wymaganych w siwz a dostępnych na rynku:

|  |  |
| --- | --- |
| Wymagania siwz -dedykowane jak poniżej: | |
| Opis marki DiaMed (Szwajcaria) | Dostępne w Polsce innych producentów z UE |
| Karty 6 kolumnowe | Karty 6-8 kolumnowe |
| I oznaczenie grupy krwi: antygeny układu AB0 i Rh: anty-A, anty-B, anty-D (VI+), anty-D (VI-), izoaglutaniny A1, B. Wszystko na jednej karcie, kolumny wypełnione odczynnikami przez producenta | I oznaczenie grupy krwi: antygeny układu AB0 i Rh: anty-A, anty-B, anty-D (VI-), izoaglutaniny A1, B.-ctl ( Wszystko na jednej karcie, kolumny wypełnione odczynnikami przez producenta  Lub:  anty-A, anty-B, anty-D (VI-), anty-D (VI-) izoaglutaniny A1, B.-ctl dodatkowo anty-AB |
| Badanie grupy krwi noworodka z BTA (I-sza seria) A-B-D (VI-)-D(VI-)-ctl-BTA | Badanie grupy krwi noworodka z BTA (I-sza seria) A-B-AB-D (VI-) ctl-BTA  Lub  A-B -D (VI-) ctl-BTA- A1-B |
| Wirówka 6-12 kart | Wirówka 24 kart |
| Wirówko -czytnik czas odczytu 5 minut | Wirówka i czytnik-czas odczytu natychmiast |

|  |  |
| --- | --- |
| Wymagane jest badanie grupy krwi dorosłych (I-sza seria) mikrometodą kolumnową z użyciem odczynników: anty-A, anty-B, anty-D(VI-), anty-D(VI+), izoaglutyniny grupowe A1, B. Mikrokarty wypełnione odczynnikami przez producenta. Karta składająca się z 6 mikrokolumn. - PODAĆ NAZWY KLONÓW | badanie grupy krwi dorosłych (I-sza seria) mikrometodą kolumnową z użyciem odczynników: anty-A, anty-B, anty-D(VI-), izoaglutyniny grupowe A1, B. Mikrokarty wypełnione odczynnikami przez producenta. Karta składająca się z 6 -8 mikrokolumn. - PODAĆ NAZWY KLONÓW (inne niż w pozycji nr 6) |
| Wymagane jest badanie grupy krwi noworodka (I-sza seria): anty-A, anty-B, anty-D(VI-), anty-D(VI-), ctl, BTA, mikrometodą kolumnową. Dwa różne klony odczynnika anty-D. Mikrokarty wypełnione odczynnikami przez producenta. Karta składa się z 6 mikrokolumn. PODAĆ NAZWY KLONÓW | Wymagane jest badanie grupy krwi noworodka (I-sza seria):, mikrometodą kolumnową. Mikrokarty wypełnione odczynnikami przez producenta. Karta składa się z 6-8 mikrokolumn. PODAĆ NAZWY KLONÓW (inne niż w pozycji nr 6) |

Dodatkowe wyjaśnienia:

1.1 Badania grup krwi dorosłego wykonuje się kartą o konfiguracji:

A-B-D(VI)- A1-B-ctl (wymagana kontrola)

1.2 Potwierdza się kartą z pozycji nr 6 2.1. Badania grup krwi noworodka wykonuje się na karcie o konfiguracji:

A-B-AB-D(VI-) BTA

2.2. Potwierdza się kartą z pozycji nr 6

Zamawiający w pozycji nr 1 oraz nr 2 wymaga kart z dwoma (2) odczynnikami anty-D co jest niezgodne z wymaganiami IHiT i Ministerstwa Zdrowia. Opis konfiguracji kart jest charakterystyczny dla określonej marki DiaMed. Dodatkowo wymaga się, aby odczynniki były dostępne na 1 karcie (zmiana siwz), co jest bardzo korzystne dla wymienionego wykonawcy, bowiem gwarantuje, że nikt inny nie złoży oferty w grupie nr 1.

Zatem opisano przedmiot zamówienia z użyciem, nazw własnych, cech marki i pochodzenia. Z niewiadomych przyczyn wymaga się kart tylko 6 kolumnowych, o określonych konfiguracjach, pomimo, że istnieją inne rozwiązania technologiczne stosowane w Europie. W połączeniu z wymaganiem wirówko-czytnika dostępnego tylko w 1 firmie należy wskazać ,że postępowanie jest w sposób celowy dedykowane jednemu wykonawcy spoza granic UE .

Zgodnie z uchwałą Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 22 lutego 2011 r. KIO/KD 12/11 :

*„Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. W tym zakresie nie jest konieczne wykazanie, iż sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób wskazujący na konkretny produkt prowadzi do naruszenia uczciwej konkurencji, lecz konieczne jest wykazanie, iż opis przedmiotu zamówienia uniemożliwia w sposób bezsprzeczny zaoferowanie większej liczby produktów lub równoważnych rozwiązań technologicznych. Analiza normy prawnej wyrażonej w art. 29 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) wskazuje, iż aby doszło do złamania określonego w art. 29 ust. 2 ustawy zakazu sposób i treść merytoryczna opisu przedmiotu zamówienia musi być sformułowana w ten sposób, iż przy określonych realiach rynkowych i gospodarczych, tj. w określonej sytuacji rynkowej, dochodzi do faktycznego monopolu jednego wykonawcy, producenta, dystrybutora (monopolu podmiotowego) lub monopolu jednego określonego rodzaju produktu (monopolu przedmiotowego) (…) Samo uprawdopodobnienie, iż dokonanie opisu przedmiotu zamówienia może utrudniać uczciwą konkurencję wskazuje, że doszło do naruszenia zakazu zawartego w art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych”*

*Należy również podkreślić, że jako formę dyskryminacji pośredniej przyjmuje się również ustalanie wymagań na tyle rygorystycznych, że nie jest to uzasadnione potrzebami zamawiającego, a jednocześnie ograniczają krąg wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia do jednego wykonawcy lub ogranicza krąg wykonawców do podmiotów mogących zaoferować urządzenia tylko jednego producenta (tak: Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 6 maja 2010 r. KIO 634/10).*

**Odp.** Ww. nie stanowią zapytań, o których mowa w art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych. Przedstawione wnioski są próbą włączenia do postępowania własnego, zindywidualizowanego opisu przedmiotu zamówienia. Zamawiający zgodnie z przepisami ustawy, w sposób precyzyjny opisał przedmiot zamówienia, określając wyraźnie swoje potrzeby w zakresie oczekiwanych funkcji użytkowych przedmiotu dostawy. Zamawiający ma prawo kształtować swoje potrzeby zgodnie ze specyfiką przedmiotu zamówienia i dostępną wiedzą. Art. 38 ustawy Pzp służy instytucji wyjaśnienia treści SIWZ, a nie zmianie opisu przedmiotu zamówienia. Zapytania do SIWZ mają na celu doprecyzowanie lub uszczegółowienie wymagań zamawiającego zawartych w SIWZ.