



Centrum Psychiatrii w Katowicach im. dr. Krzysztofa Czumy

www.centrumpsychiatrii.eu

ul. Korczaka 27

40-340 Katowice

tel.32 603 84 00

fax 32 603 85 53

e-mail

sekretariat@centrumpsychiatrii.eu

Filia w Skoczowie

ul. Katowicka 21

43-430 Skoczów

tel./fax 32 438 61 74

Dyrektor:

Mgr/MBA Tomasz Broda

REGON: 276206986

NIP: 954-22-58-024

KRS: 0000041351

Kod świadczeniodawcy:

121/100561

ING Bank Śląski S.A.

Numer konta:

PL 67 1050 1214 1000 0023

5687 0564

Katowice, dnia 28.06.2022 r.

Oznaczenie sprawy: 01/U-CAT-Kce/US/2022

Do wiadomości wszystkich Wykonawców

Zgodnie z art.524 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz.1129 tekst jednolity z późn.zm.), zwanej dalej Pzp. Postępowanie na : „Usługi cateringowe dla Centrum Psychiatrii w Katowicach”. Tryb podstawowy z możliwością negocjacji – art.275 ust.2 w związku z art.359 ust.2 ustawy Pzp. Oznaczenie sprawy: 01/U-CAT-Kce/US/2022

Informuję co następuje:

W związku z wniesieniem Odwołania przez firmę : **CATERMED Sp. z o.o.** ul. Traktorowa 126 lok.201, 91-204 Łódź, **w załączeniu przedstawiam do wiadomości** potencjalnych Wykonawców treść przedmiotowego odwołania. Wzywam Wykonawców do ewentualnego przystąpienia do postępowania odwoławczego. Jednocześnie **informuję, że** Zamawiający postanowił uwzględnić całość zarzutów zawartych w odwołaniu.
Treść kopii odwołania w załączeniu (poniżej).

Z poważaniem

DYREKTOR
Centrum Psychiatrii w Katowicach
im. dr. Krzysztofa Czumy
mgr/MBA Tomasz Broda

Łódź, dnia 27 czerwca 2022 roku

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

Zamawiający: Centrum Psychiatrii w Katowicach
im. dr Krzysztofa Czumy
ul. dr Janusza Korczaka 27, 40-340 Katowice
KRS: 0000041351
Tel.: 48 32 603 84 00
Faks: 48 32 603 85 53
E-mail: sekretariat@centrumpsychiatrii.eu
http: www.centrumpsychiatrii.eu

Odwołujący: CATERMED spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
z siedzibą w Łodzi
ul. Traktorowa 126 lok. 201, 91-204 Łódź
KRS: 0000914373
Tel. +48 426405777
FAX: +48 422572816
e-mail: przetargi@rekeep.pl

reprezentowana przez pracownika – Ludwikę Mospinek
adres do doręczeń – jak adres Odwołującego

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia nieprzekraczającej progów unijnych pn. „Usługi cateringowe dla Centrum Psychiatrii w Katowicach”, ogłoszonego w w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 20 czerwca 2022 roku pod numerem: 2022/BZP 00213771/01, numer referencyjny: 01/U-CAT-Kce/US/2022.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego – CATERMED Sp. z o.o.– na podstawie art. 505 ust. 1 w zw. z art. 513 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 roku, poz. 2019 z późn. zm. - zwanej dalej „P.z.p.”):

I. Wnoszę odwołanie - na niezgodną z przepisami ustawy czynność zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia tj. określenie ceny jedynym kryterium oceny ofert;

II. Zarzucam Zamawiającemu naruszenie:

- 1. art. 246 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 4 pkt 1 Pzp w zw. z art. 266 Pzp**, poprzez określenie kryterium ceny jako jedynego kryterium oceny ofert, podczas gdy wobec nieokreślenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań jakościowych odnoszących się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia Zamawiający był zobowiązany do określenia obok tego kryterium jakościowego kryterium oceny ofert o wadze co najmniej 40%.

III. Wnoszę o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonanie na przykład zmiany:

- 1. Sekcji IV pkt 4.3.1-4.3.6.) ogłoszenia o zamówieniu** poprzez nadanie im brzmienia:

„4.3.1.) Sposób oceny ofert: Zamawiający wybiera najkorzystniejszą ofertę, która otrzymała łącznie najwięcej punktów w kryteriach oceny ofert.

4.3.2.) Sposób określenia wagi kryteriów oceny ofert: Procentowo

4.3.3.) Stosowane kryteria oceny ofert:

Kryterium 1:

4.3.5.) Nazwa kryterium: Cena

4.3.6.) Waga: 60 ”

Kryterium 2:

4.3.5.) Nazwa kryterium: kryterium jakościowe– Posiadanie certyfikatu ISO 14001 Systemu Zarządzania Środowiskowego

4.3.6.) Waga: 10

Kryterium 3:

4.3.5.) Nazwa kryterium: kryterium jakościowe - Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 9001

4.3.6.) Waga: 10”

Kryterium 4:

4.3.5.) Nazwa kryterium: kryterium jakościowe - Posiadanie certyfikatu ISO 45001 Systemu Zarządzania Bezpieczeństwem i Higieną Pracy

4.3.6.) Waga: 20”

2. Rozdziału 27 Specyfikacji Warunków Zamówienia poprzez nadanie mu brzmienia:

„Przy dokonywaniu wyboru najkorzystniejszej oferty Zamawiający stosować będzie niżej podane kryteria:

1. **Cena (C) - 60%**

2. **Posiadanie certyfikatu System Zarządzania Środowiskowego ISO 14001 – 10%**

3. **Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 9001 -10%**

4. **Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Bezpieczeństwem i Higieną Pracy ISO 45001 -20%**

Oferty będą oceniane według ww. kryteriów, w następujący sposób:

Oferty będą oceniane w odniesieniu do najkorzystniejszych danych przedstawionych przez Wykonawców odpowiednio w zakresie kryterium, w następujący sposób:

1) **Kryterium cena – 60%:** Oferta z najniższą ceną brutto otrzyma maksymalną ilość punktów, a pozostałym ofertom zostanie przypisana odpowiednio mniejsza liczba punktów, zgodnie ze wzorem:

Oferta o najniższej cenie brutto

$$C = \left(\frac{\text{Cena brutto oferty badanej}}{\text{Cena brutto oferty badanej}} \right) \times 100 \text{ pkt} \times \text{waga kryterium tj. } 60 \%$$

gdzie: C - wartość punktowa badanej oferty,

2) **Kryterium posiadanie certyfikatu ISO 14001 System Zarządzania Środowiskowego – 10 %.**

Ocena w oparciu o załączony do oferty **certyfikat:**

a) **Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Środowiskowego ISO 14001:2015 z**

zakresu usług żywienia szpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną– 10 pkt

b) **Brak certyfikatu 14001:2015 w ofercie – 0 pkt**

Sposób oceny:

- posiadanie certyfikatu

W celu potwierdzenia posiadania w/w certyfikatu Wykonawca składa certyfikaty do oferty.

3) **Kryterium posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 9001– 10% Ocena** w oparciu o załączony do oferty **certyfikat:**

a) *posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 9001 z zakresu usług żywienia szpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną - 10 pkt*

b) *Brak certyfikatu ISO 9001 w ofercie – 0 pkt*

Sposób oceny:

- posiadanie certyfikatu :

W celu potwierdzenia posiadania ww. certyfikatu Wykonawca składa certyfikaty do oferty.

4) **Kryterium posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Bezpieczeństwem i Higieną Pracy ISO 45001 – 20% Ocena w oparciu o załączony do oferty certyfikat:**

a) *posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 45001 z zakresu usług żywienia szpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną - 20 pkt*

b) *Brak certyfikatu ISO 45001 w ofercie – 0 pkt*

Sposób oceny:

- posiadanie certyfikatu :

W celu potwierdzenia posiadania ww. certyfikatu Wykonawca składa certyfikaty do oferty. „

Oświadczam, iż Odwołujący posiada interes faktyczny i prawny we wniesieniu odwołania, bowiem 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.

UZASADNIENIE

I. Wstęp

W dniu 20 czerwca 2022 roku Zamawiający wszczął postępowanie o udzieleniu zamówienia nieprzekraczającego progów unijnych, pn.: „Usługi cateringowe dla Centrum Psychiatrii w Katowicach” ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych pod pozycją nr 2022/BZP 00213771/01, nr referencyjny: 01/U-CAT-Kce/US/2022.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu, że dokonał niezgodnej z przepisami ustawy Pzp czynność w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Zarzut naruszenia art. 246 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 4 pkt 1 Pzp w zw. z art. 266 Pzp

Zamawiający określił w sekcji IV pkt 4.3.1-4.3.6.) ogłoszenia o zamówieniu i w Rozdziale XXI SWZ, że cena stanowi wyłączone kryterium oceny ofert. Zamawiający był zobowiązany zgodnie z ustawą Pzp do zastosowania kryterium jakościowego o wadze co najmniej 40%.

Zamawiający – jako samodzielny publiczny zakład opieki zdrowotnej jest jednostką sektora finansów publicznych – zgodnie z art. 9 pkt 10 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2021 poz. 305). Wobec powyższego Zamawiający był zobowiązany – stosownie do art. 246 ust. 1 P.z.p. w zw. z art. 4 ust. 1 P.z.p. – do zastosowania ceny jako kryterium nieprzekraczającego wagę 60%, a tym samym do określenia kryterium jakościowego o wadze co najmniej 40% albo kilku kryteriów jakościowych o łącznej wadze co najmniej 40%.

Zamawiający nie określił w opisie przedmiotu zamówienia wymagań jakościowych odnoszących się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia. Wobec powyższego nie był uprawniony – w świetle art. 246 ust. 2 P.z.p. – do zaniechania określenia jakościowego kryterium oceny ofert.

Zamówienia mają opisane wymagania jakościowe, tylko wówczas, gdy niezależnie od tego, kto będzie ich wykonawcą, jedyną różnicą będzie zaoferowana cena, a usługa, dostawa lub robota budowlana co do zasady będą identyczne. W takim przypadku zamawiający ma obowiązek określić w opisie przedmiotu zamówienia wszystkie istotne cechy jakościowe zamówienia w taki sposób, aby oferowany produkt nie różnił się pomiędzy sobą pod względem jakościowym – spośród możliwych wariantów przedmiotu zamówienia zamawiający musi wybrać taki, w przypadku którego nie ma już różnic jakościowych stanowiących dodatkową korzyść dla zamawiającego. Wtedy uzasadnione jest stosowanie ceny jako dominującego kryterium oceny, skoro nie ma różnicy jakościowej pomiędzy oferowanymi przez wykonawców świadczeniami, a różnica sprowadza się w zasadzie do ich ceny (por. Twarowski Adam, *Nowe PZP – opis przedmiotu zamówienia i kryteria oceny ofert z punktu widzenia świadczeniodawcy* – LEX/el., 2020, komentarz praktyczny w LEX do art. 246 P.z.p.). W konsekwencji, aktualność zachowują dotychczasowe orzeczenia KIO, wypracowane na gruncie art. 91 ust. 2a ustawy z 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych.

Należy zauważyć, że opisane w załączniku nr 5 do umowy – opis diet, jak i pozostałe załączniki nie stanowią w istocie wymagań jakościowych. Jest to jedynie doprecyzowanie przedmiotu zamówienia przez wyszczególnienie informacji niezbędnych do wykonania zakresu zamówienia. Przepis art. 246 ust. 2 P.z.p. wymaga zaś, aby w opisie przedmiotu zamówienia opisane zostały DODATKOWO konkretne wymagania co do jakości, których w wypadku przedmiotowego postępowania zabrakło. Zamawiający nie przewidział określenia jakości tych produktów (zawartość zagęszczaczy, oczekiwana szacunkowa zawartość makroelementów, zawartość konserwantów, dodatek glutamianu sodu i innych wzmacniaczy smaku, pochodzenia produktów z upraw ekologicznych).

Uderza przede wszystkim brak postawienia wymogów jakościowych co do podawanych mięs czy wędlin, w stosunku do których dostrzec można największy wachlarz jakości spośród produktów dostępnych na rynku. Jakość wędlin określić można np. przez wskazanie zawartości mięsa – np. wymóg, aby do produkcji 100 g wędliny wykorzystano 120 g szynki wieprzowej bądź po prostu wymóg zawartości mięsa 99%, np. w przypadku parówek. Można też zastrzec, aby parówki były wyprodukowane z szynki.

Przykładów jest oczywiście więcej: wyróżnia się różne klasy jaj, które mają znaczenie dla produkcji z nich produktów spożywczych, przy czym można także wskazać, czy mają to być jaja od kur z wolnego wybiegu, czy z chowu klatkowego, co też decyduje o jakości. Powyższe odnosi się również do twarogu, gdyż wartość odżywcza twarogów zależy od różnych rodzajów białego sera, tj. np. twaróg chudy, półtusty, wiejski, śmietankowy. Wymaganiem jakościowym twarogu może również być zawartość wapnia, a nawet fosforu.

Możliwe jest też określenie jakości surówek i dodatków warzywnych. Zamawiający nie zastrzegł, czy mają to być np. warzywa i owoce świeże czy mrożone, a jeśli świeże, to której klasy (istnieje zaś zasadnicza różnica między choćby marchwią różnej klasy np, klasy extra a klasy I).

Wykładni przepisu art. 246 ust. 2 P.z.p. nie można sprowadzić do prostego rozumowania, że szczegółowy opis przedmiotu zamówienia równa się określeniu wymogów jakościowych. Istnieje bowiem jednocześnie przepis art. 99 ust. 1 P.z.p., który stanowi, że *Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Jeśli zatem dany zamawiający nawet opisuje przedmiot zamówienia w sposób wyczerpujący, to nie jest równoznaczne z tym, że opisał wymagania jakościowe stosownie do art. 246 ust. 2.* Gdyby

bowiem opis przedmiotu zamówienia nie był wyczerpujący, to zamawiający naruszyłby nie art. 246 ust. 2 P.z.p., lecz art. 99 ust. 1 P.z.p. Nie do przyjęcia byłoby zatem stanowisko, że wyczerpujący opis przedmiotu zamówienia, który z natury rzeczy określa jedynie minimalne wymogi wykonania zamówienia, nieokreślający wymogów jakościowych wykraczających ponad te minimalne wymogi, świadczy o zachowaniu przepisu art. 246 ust. 2 P.z.p. Potwierdza to komentarz Arkadiusza Szyszkowskiego: *Brak ustawowej definicji pojęcia „wymagania jakościowe”, zważywszy, że jest to część opisu przedmiotu zamówienia, oznacza jednak wprowadzenie do OPZ parametrów odnoszących się do jakości.* (Szyszkowski Arkadiusz, *Tryb podstawowy w nowej ustawie – Prawo zamówień publicznych. Analiza praktyczna*, C.H. Beck, 2021, wyd. 1, [w]: rozdział II, pkt 2.1.).

Na marginesie, Odwołujący podkreśla, że zgodnie ze słusznym stanowiskiem wyrażonym w doktrynie, [...] określenie w nowym ZamPubLU takiej możliwości jako wyjątku od zasady powoduje, że przepis ten będzie podlegał ścisłej wykładni, a na zamawiającym będzie spoczywał ciężar dowodowy wykazania prawidłowości określenia w taki sposób kryteriów oceny ofert. (Jaworska Marzena, *Kryteria oceny ofert - stan obecny i nowe Prawo zamówień publicznych*, Zamówienia Publiczne Doradca, 2020, Nr 3, [w]: *Kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert*).

Zgodnie z art. 242 ust. 2 P.z.p. kryteria jakościowe powinny w szczególności być kryteriami odnoszącymi się do m.in. jakości, w tym do parametrów technicznych, właściwości estetycznych i funkcjonalnych takich jak dostępność dla osób niepełnosprawnych lub uwzględnianie potrzeb użytkowników, aspektów społecznych, środowiskowych, innowacyjnych. W związku z powyższym zasadne jest wprowadzenie kryteriów jakościowych ocen ofert odnoszących się do posiadania certyfikatów potwierdzających, stosowanie przez Wykonawcę obowiązujących standardów wskazanych określonych w normach.

Zintegrowany System Zarządzania oparty na ISO to trzy współdziałające i uzupełniające się podsystemy – gwarancji jakości, zarządzania ochroną środowiska oraz zarządzania bezpieczeństwem i higieną w miejscu pracy. ZSZ jest jednym z udokumentowanych i spójnych systemów, który umożliwia skuteczne i równoczesne zarządzanie wieloma aspektami działalności organizacji, poprzez ustanawianie i realizację jednolitej polityki.

Certyfikat ISO potwierdza wysoki poziom świadczonych usług transportu, zobowiązuje Wykonawcę do stałego podnoszenia jakości a wdrożone procedury gwarantują pewien poziom bezpieczeństwa zarówno dla pacjenta jak i dla pracowników Wykonawcy. Podstawowym założeniem ZSZ jest zasada ciągłego dążenia do poprawy skuteczności i efektywności podejmowanych działań. Jest to szczególnie istotne w sytuacjach trudnych, np. w przypadku wystąpienia tzw. zdarzeń niepożądanych. Dzięki jasnym procedurom można sprawdzić czy i w którym miejscu popełniono błąd.

Zaproponowane kryterium sformułowane jest w sposób przejrzysty, zawiera wszelkie niezbędne elementy umożliwiające ocenę przez zamawiającego poszczególnych ofert oraz jest związane w sposób niewątpliwy z przedmiotem zamówienia (vide: wyrok TSUE z dnia 24 listopada 2005 r., C 331/04- w przedmiocie warunków jakie spełniać powinny pozacenowe kryteria ofert). Złożoność oceny zaproponowanego kryterium pozwoli zamawiającemu wybrać ofertę najkorzystniejszą w oparciu o przedłożone przez oferentów dokumenty, a tym samym pozwoli uniknąć zarzutu arbitralnego wyboru oferty.

Wobec powyższego wnoszę jak w *petitum* niniejszego odwołania.

Załączniki:

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