

Wrocław, dnia 25 lipca 2022 r.

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

Odwołujący:

Impel System Sp. z o. o.

ul. A. Słonimskiego 1; 50-304 Wrocław

KRS: 0000127540; NIP: 8971613637; REGON: 932075380

reprezentowana przez: **Anna Śliwińska**

numer telefonu **510 011 618**

adres poczty elektronicznej: **a.sliwinska@impel.pl**

Zamawiający:

Wojewódzki Szpital Zespolony

im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie

ul. Szpitalna 45; 62-504 Konin

KRS: 0000030801 NIP: 6651042675 REGON: 000311591

tel.: 63-240-40-00, 63-240-41-33;

e-mail: szp@szpital-konin.pl;

<http://www.szpital-konin.pl>

adres strony internetowej, na której jest prowadzone postępowanie:

https://platformazakupowa.pl/wsz_konin

ODWOŁANIE

Na podstawie art. 513 ustawy z 11.09.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. poz. 2019 ze zm.) – dalej: *Ustawa lub pzp*, składamy odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: *Kompleksowe usługi w zakresie sprzątnia i dezynfekcji pomieszczeń Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie*” (nr sprawy WSZ-EP-12/2022) tj. wobec:

1) opisanego kryteriów oceny ofert:

a) *Certyfikat ISO 9001*, w sposób :

- i. wieloznaczny i umożliwiający interpretację, że przedstawienie przez wykonawcę dowolnego certyfikatu ISO 9001 skutkuje uzyskaniem maksymalnej ilości punktów w tymże kryterium;
- ii. niezwiązanych z przedmiotem zamówienia tj. ustalenie ww. kryterium w sposób, który nie jest zindywidualizowany i skonkretyzowany ze względu na usługę objętą zamówieniem oraz nie służy rzeczywistemu potwierdzeniu jakości zaoferowanej usługi, ale odnosi się do właściwości wykonawcy.

b) *Certyfikat ISO 45001 (certyfikat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego) (ISO 45001)*, w sposób:

- iii. niejednoznaczny i pozostawiający wątpliwości interpretacyjne co do sposobu oceny oferty wykonawcy w tymże kryterium.

I. Określenie przedmiotu zamówienia (numer ogłoszenia):

1. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2021/S 100-277302 w dniu 24.05.2022 r..
2. Zmiana do SWZ zmieniająca kryteria oceny ofert – pismo z dnia 08.07.2022 r. opublikowane w dniu 13.07.2022 r.;
3. Nazwa postępowania opublikowana w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: *Kompleksowe usługi w zakresie sprzątnięcia i dezynfekcji pomieszczeń Wojewódzkiego Szpitala Zespołowego im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie* (nr sprawy WSZ-EP-12/2022).

II. Wskazanie czynności lub zaniechania czynności Zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy oraz zwięzłe przytoczenie zarzutów:

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

- 1) art. 240 ust. 1, art. 241 ust. 1 i 3 w zw. z art. 16 i 17 Ustawy poprzez opisanie kryterium oceny ofert - *certyfiakat ISO 9001* – w sposób:
 - a) niejednoznaczny i umożliwiający interpretację, że przedstawienie przez wykonawcę dowolnego certyfikatu ISO 9001 skutkuje uzyskaniem maksymalnej ilości punktów;
 - b) niezwiązany z przedmiotem zamówienia tj. ustalenie ww. kryterium w sposób, który nie jest zindywidualizowany i skonkretyzowany ze względu na usługę objętą zamówieniem oraz nie służy rzeczywistemu potwierdzeniu jakości zaoferowanej usługi, ale odnosi się do właściwości wykonawcy;
- 2) art. 240 ust. 1 w zw. z art. 16 i 17 Ustawy poprzez opisanie kryterium oceny ofert - *certyfiakat ISO 45001 (certyfiakat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego) (ISO 45001)* – w sposób, dyskryminujący, stawiający wykonawców oferujących taką samą jakość świadczenie w różnej sytuacji pod względem oceny punktowej, niejednoznaczny i pozostawiający wątpliwości interpretacyjne co do sposobu oceny oferty wykonawcy w tymże kryterium.

III. Wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania:

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu poprzez doprecyzowanie, zindywidualizowanie i skonkretyzowanie opisu kryteriów oceny ofert dotyczących certyfikatów ISO 9001 i ISO 45001 i ich zmianę np. w następujący sposób:

- 1.1. *Cena ofertowa (C) - 60 %*
- 1.2. *Certyfiakat/-y ISO 9001 (certyfiakat/-y systemu zarządzania jakością) w zakresie:*
 - a) *usług porządkowo-czystościowych - 10 %*
 - b) *usług pomocy przy pacjentach - 10 %*
- 1.3. *1.3 Certyfiakat ISO 45001 (certyfiakat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy) - 20 %*
(...)
- 1.2.

Kryterium „Certyfikat/-y ISO 9001” będzie rozpatrywane na podstawie potwierdzenia przez Wykonawcę posiadania tego certyfikatu, poprzez zadeklarowanie posiadania certyfikatu w Formularzu oferty oraz dołączenie niniejszego dokumentu do oferty.

Punkty będą przyznawane według następującej skali punktacji:

- a) Potwierdzenie posiadania Certyfikatu ISO 9001 w zakresie usług porządkowo-czystościowych wystawionego przez jednostkę akredytowaną - 10 pkt.

Brak Certyfikatu ISO 9001 w zakresie usług porządkowo-czystościowych wystawionego przez jednostkę akredytowaną – 0 pkt

- b) Potwierdzenie posiadania Certyfikatu ISO 9001 w zakresie usług pomocy przy pacjentach wystawionego przez jednostkę akredytowaną - 10 pkt

Brak ww. certyfikatu ISO 9001 w zakresie usług pomocy przy pacjentach wystawionego przez jednostkę akredytowaną – 0 pkt

W przypadku zadeklarowania przez Wykonawcę, w Formularzu oferty, posiadania Certyfikatu ISO 9001 wystawionego przez jednostkę akredytowaną, zobowiązany jest on do złożenia tego certyfikatu wraz z ofertą, w ramach przedmiotowych środków dowodowych.

Nie złożenie certyfikatu wraz z ofertą, lub złożenie certyfikatu wystawionego przez jednostkę inną niż akredytowaną, traktowane będzie jako nie posiadanie przez Wykonawcę certyfikatu i skutkować będzie otrzymaniem przez Wykonawcę w tym kryterium - 0 pkt.

1.3.

Kryterium „Certyfikat ISO 45001” będzie rozpatrywane na podstawie potwierdzenia przez Wykonawcę posiadania tego certyfikatu, poprzez zadeklarowanie posiadania certyfikatu w Formularzu oferty oraz dołączenie niniejszego dokumentu do oferty.

Punkty będą przyznawane według następującej skali punktacji:

- Potwierdzenie posiadania Certyfikatu ISO 45001 wystawionego przez jednostkę akredytowaną - 20 pkt
- Brak Certyfikatu ISO 45001 wystawionego przez jednostkę akredytowaną – 0 pkt

W przypadku zadeklarowania przez Wykonawcę, w Formularzu oferty, posiadania Certyfikatu ISO 45001 wystawionego przez jednostkę akredytowaną, zobowiązany jest on do złożenia tego certyfikatu wraz z ofertą, w ramach przedmiotowych środków dowodowych. Nie złożenie certyfikatu wraz z ofertą, lub złożenie certyfikatu wystawionego przez jednostkę inną niż akredytowaną, traktowane będzie jako nie posiadanie przez Wykonawcę certyfikatu i skutkować będzie otrzymaniem przez Wykonawcę w tym kryterium - 0 pkt.

Ponadto wnoszę o obciążenie kosztami postępowania odwoławczego Zamawiającego, w tym zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów zastępstwa przed Krajową Izbą Odwoławczą.

IV. Wskazanie interesu Odwołującego:

Odwołujący oświadcza, iż ma interes w złożeniu niniejszego odwołania, ponieważ obecne postanowienia ogłoszenia o zamówieniu i SWZ naruszają przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

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.

Odwołujący zaznacza również, że aktualne postanowienia SWZ uniemożliwiają mu złożenie oferty najkorzystniejszej. Tym samym, w wyniku naruszenia przez Zamawiającego powyżej wskazanych przepisów Ustawy, Odwołujący może ponieść szkodę w postaci utraty możliwości pozyskania przedmiotowego zamówienia, a ponadto jest narażony na szkodę polegającą na pozbawieniu Odwołującego realnych korzyści finansowych wynikających z tytułu realizacji niniejszego zamówienia.

V. Termin na złożenie odwołania:

Stosownie do przepisu art. 515 ust. 1 pkt 1 lit. a) oraz art. 515 ust. 3 pkt 1) Ustawy odwołanie wobec czynności Zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia wnosi się w terminie 10 dni od dnia przekazania przez Zamawiającego informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia lub 10 dni od dnia, w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia.

Wartość przedmiotowego zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 3 Ustawy.

Zamawiający opublikował informację o zmianie treści SWZ w dniu 13.07.2022 r.. W tym samym dniu, wykonawca działający z należyłą starannością mógł powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę zmiany. Wobec powyższego odwołanie zostało wniesione z zachowaniem ustawowego terminu.

UZASADNIENIE

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: *Kompleksowe usługi w zakresie sprzątnia i dezynfekcji pomieszczeń Wojewódzkiego Szpitala Zespołowego im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie* (nr sprawy WSZ-EP-12/2022); w trybie przetargu nieograniczonego.

Zgodnie z *Informacją o zmianie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz Ogłoszenia o zamówieniu* z dnia 08.07.2022 r. opublikowanej w dniu 13.07.2022 r.. Rozdział XIX SWZ - Opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert, otrzymał następujące brzmienie:

1. Zamawiający wybierze ofertę najkorzystniejszą na podstawie następujących kryteriów:

Dla Pakietu numer 1 i 2

1.1. Cena ofertowa (C) - 60 %

1.2 Certyfikat ISO 9001 (certyfikat systemu zarządzania jakością) (ISO 9001) - 20 %

1.3 Certyfikat ISO 45001 (certyfikat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego) (ISO 45001) - 20 %

1.1. Kryterium „cena ofertowa” (C) będzie rozpatrywane na podstawie (ceny ofertowej brutto) za wykonanie przedmiotu zamówienia podanej przez Wykonawcę w ofercie zgodnie z SWZ.

Zamawiający przyzna punkty na podstawie poniższego wzoru:

$$C = \frac{\text{Najniższa Cena ofertowa brutto}}{\text{Badana Cena ofertowa brutto}} \times 60$$

W przypadku Wykonawców nie mających siedziby lub miejsca zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej kryterium to będzie rozpatrywane na podstawie ceny netto.

Złożenie oferty zawierającej niejednoznaczną propozycję lub więcej niż jedną propozycję co do ceny, spowoduje odrzucenie oferty złożonej przez danego Wykonawcę.

1.2. Kryterium „Certyfikat ISO 9001” będzie rozpatrywane na podstawie potwierdzenia przez Wykonawcę posiadania tego certyfikatu, poprzez zadeklarowanie posiadania certyfikatu w Formularzu oferty oraz dołączenie niniejszego dokumentu do oferty.

Punkty będą przyznawane według następującej skali punktacji:

Potwierdzenie posiadania Certyfikatu ISO 9001 - 20 pkt

Brak Certyfikatu ISO 9001 – 0 pkt

W przypadku zadeklarowania przez Wykonawcę, w Formularzu oferty, posiadania Certyfikatu ISO 9001 zobowiązany jest on do złożenia tego certyfikatu wraz z ofertą, w ramach przedmiotowych środków dowodowych.

Nie złożenie certyfikatu wraz z ofertą traktowane będzie jako nie posiadanie przez Wykonawcę certyfikatu i skutkować będzie otrzymaniem przez Wykonawcę w tym kryterium - 0 pkt.

1.3. Kryterium „Certyfikat ISO 45001” będzie rozpatrywane na podstawie potwierdzenia przez Wykonawcę posiadania tego certyfikatu, poprzez zadeklarowanie posiadania certyfikatu w Formularzu oferty oraz dołączenie niniejszego dokumentu do oferty.

Punkty będą przyznawane według następującej skali punktacji:

Potwierdzenie posiadania Certyfikatu ISO 45001 - 20 pkt

Brak Certyfikatu ISO 45001 – 0 pkt

W przypadku zadeklarowania przez Wykonawcę, w Formularzu oferty, posiadania Certyfikatu ISO 45001 zobowiązany jest on do złożenia tego certyfikatu wraz z ofertą, w ramach przedmiotowych środków dowodowych.

Nie złożenie certyfikatu wraz z ofertą traktowane będzie jako nie posiadanie przez Wykonawcę certyfikatu i skutkować będzie otrzymaniem przez Wykonawcę w tym kryterium - 0 pkt.

2. *Oferty oceniane będą punktowo. Maksymalna ilość punktów, jaką po uwzględnieniu kryteriów może osiągnąć oferta wynosi 100 punktów.*
3. *Oferta z najwyższą ilością punktów, zostanie uznana za najkorzystniejszą.*
4. *Pozostałe oferty zostaną sklasyfikowane zgodnie z ilością uzyskanych punktów.*
5. *Zamawiający dokona wyboru oferty tego z Wykonawców, która uzyska w wyniku oceny najwyższą liczbę punktów. Przyznanie punktów poszczególnym ofertom odbędzie się w oparciu o następujący wzór:*

Ocena oferty = C+ ISO 9001+ISO 45001

Odwołujący podnosi, że kryteria:

1.2 Certyfikat ISO 9001 (certyfikat systemu zarządzania jakością) (ISO 9001) - 20 %

1.3 Certyfikat ISO 45001 (certyfikat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnętrznego) (ISO 45001) - 20 %

zostały ustalone w dokumentacji postępowania niezgodnie z Ustawą i wskazuje jak niżej.

1. STAN FAKTYCZNY

1.1. Zamawiający w dniu 24.05.2022 r. opublikował SWZ postępowania. Kryteria oceny ofert, wraz z ich opisem, podaniem wag i sposobu ich oceny zostały wskazane w Rozdział XIX SWZ.

1.2. Część w kryteriów określonych w ww. rozdziale SWZ, została zakwestionowana przez jednego z wykonawców uczestniczących w postępowaniu.

1.3. Wykonawca Izan+ Sp. z o.o. zarzucił w złożonym przez siebie odwołaniu, że: *określenie w rozdziale XIX SWZ kryterium jakości odnośnie pakietu I i II zamówienia o wartości kolejno 30% i 10% w postaci zaoferowania drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym(30%) oraz zaoferowania procesu sprzątnia, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu oraz proces sprzątnia będzie odbywał się za pomocą ściereczek jednego kontaktu(10%) na podstawie pisemnej deklaracji Wykonawcy złożonej wraz z ofertą podczas gdy: Zamawiający nie określił żadnych sposobów weryfikacji oświadczeń wykonawców, a więc tak określone kryterium stanowi nieweryfikowalną obietnicę, a w konsekwencji niemożliwość porównania ofert.*

1.4. Odwołujący Izan+ Sp. z o.o. wniósł o:

o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu zmiany:

1. *ogłoszenia o zamówieniu –w zakresie Sekcja II pkt II.2.5 poprzez usunięcie kryterium :„Pakiet 1: Zaoferowanie drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym waga:30 oraz zaoferowanie procesu sprzątnia, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu w salach reżimowych i w blokach operacyjnych oraz proces sprzątnia Oddziału Noworodkowego będzie odbywał się za pomocą ściereczek jednego kontaktu waga:10; Pakiet 2: Zaoferowanie drugiego (dodatkowego) urządzenia*

do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym waga: 30 oraz zaoferowanie procesu sprzątnia, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu w salach reżimowych waga: 10" i zastąpienie go kryteriami oceny ofert, które będą weryfikowalne, na podstawie informacji zawartych w ofertach np. .poprzez wprowadzenie następujących kryteriów ocen:

- posiadanie certyfikatów świadczących o stosowaniu przez Wykonawcę obowiązujących norm o wadze 20%,
- kontrola jakości wykonywanej usługi w zakresie utrzymania czystości" o wadze: 10%
- posiadanie i stosowanie urządzenia do zamgławiania metodą suchej mgły, bezpiecznego dla urządzeń elektronicznych pozwalającego na skrócenie okresu wyłączania sal z użytku o wadze 10%

2. Specyfikacji Warunków Zamówienia w zakresie rozdziału XIX ust. 1 podrozdział "Dla Pakietu numer 1" ppkt 1.2, 1.3 oraz podrozdziału "Dla Pakietu numer 2" ppkt. 1.2, 1.3 poprzez wykreślenie ich dotychczasowej treści i wprowadzenie kryteriów oceny ofert, które będą weryfikowane na podstawie informacji zawartych w ofertach np. poprzez wprowadzenie następujących kryteriów oceny ofert:

"1. Zamawiający wybierze ofertę najkorzystniejszą na podstawie następujących kryteriów:

Dla Pakietu numer 1

- a) Cena 60 %
- b) posiadanie certyfikatów świadczących o stosowaniu przez Wykonawcę obowiązujących norm – 20%

Zamawiający w niniejszym kryterium przyznawał będzie punkty w następujący sposób:

- posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Środowiskowego ISO 14001 – 5%
 - posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 9001 – 5%
 - posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Bezpieczeństwem i Higieną Pracy ISO 45001- 5%,
 - posiadanie certyfikatu Gwarant Czystości i Higieny - 5%,
- c) kontrola jakości wykonywanej usługi w zakresie utrzymania czystości -10%
 - d) posiadanie i stosowanie urządzenia do zamgławiania metodą suchej mgły, bezpiecznego dla urządzeń elektronicznych pozwalającego na skrócenie okresu wyłączania sal z użytku o wadze –10%

Sposób oceny b:

- Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Środowiskowego ISO 14001:2015 z zakresu usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną – 5 pkt

Brak certyfikatu ISO 14001 w ofercie – 0 pkt

W celu potwierdzenia posiadania w/w certyfikatów Wykonawca składa certyfikat do oferty.

- Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Jakością ISO 9001 z zakresu usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną – 5 pkt

Brak certyfikatu ISO 9001 w ofercie – 0 pkt

W celu potwierdzenia posiadania w/w certyfikatów Wykonawca składa certyfikat do oferty.

- Posiadanie certyfikatu Systemu Zarządzania Bezpieczeństwem i Higieną Pracy ISO 45001 z zakresu usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego wystawiony przez jednostkę akredytowaną – 5 pkt

Brak certyfikatu ISO 45001 w ofercie – 0 pkt

W celu potwierdzenia posiadania w/w certyfikatów Wykonawca składa certyfikat do oferty.

- Posiadanie certyfikatu Gwarant Czystości i Higieny ze specjalnością ogólną i medyczną – 5 pkt

Brak certyfikatu Gwarant Czystości i Higieny w ofercie – 0 pkt

W celu potwierdzenia posiadania w/w certyfikatów Wykonawca składa certyfikat do oferty.

Sposób oceny c:

Powyższe kryterium oceniane będzie na podstawie:

dokumentu, złożonego do oferty, potwierdzającego wdrożenie oraz stosowanie przez Wykonawcę, przez okres co najmniej 12 miesięcy, programu monitorującego poziom higieny szpitalnej, bazującego na wytycznych Centers for Disease Control and Prevention.

Program obejmuje następujące minimalne wymagania:

- elektroniczne urządzenie do rejestracji danych
- miesięczne porównawcze raporty monitorujące poziom higieny szpitalnej (podział na oddziały, wybrane powierzchnie)

W skład procesu opartego na w/w programie wchodzi stosowanie żelu fluorescencyjnego w ilości min. 15 szt. miesięcznie, konfekcjonowany w małe tubki, zakończone gąbką, służącą do aplikacji żelu.

Dokument musi być wystawiony przez podmiot leczniczy (Szpital), w którym program został wdrożony i stosowany przez danego Wykonawcę – 10 pkt

b) brak dokumentu potwierdzającego wdrożenie oraz stosowanie przez Wykonawcę, przez okres co najmniej 12 miesięcy, programu monitorującego poziom higieny szpitalnej, bazującego na wytycznych Centers for Disease Control and Prevention.

Program obejmuje następujące minimalne wymagania:

- elektroniczne urządzenie do rejestracji danych
- miesięczne porównawcze raporty monitorujące poziom higieny szpitalnej (podział na oddziały, wybrane powierzchnie)

W skład procesu opartego na w/w programie wchodzi stosowanie żelu fluorescencyjnego w ilości min. 15szt.miesięcznie, konfekcjonowany w małe tubki, zakończone gąbką, służącą do aplikacji i żelu.

Brak dokumentu –Opkt

Sposób oceny d:

- Załączenie do oferty dokumentu potwierdzającego posiadanie urządzenia (gwarantującego bezpieczeństwo podczas pracy dla urządzeń elektrycznych, bezpiecznego dla personelu i pacjentów) oraz dokumentu potwierdzającego czas, po którym można bezpiecznie wejść do sal zamgławianych, w podmiocie leczniczym (Szpitalu):

- od 0 do 5 min po wykonanym procesie zamgławiania – 10 punktów

- od 6 do 60 min po wykonanym procesie zamgławiania – 5 punktów

- w czasie od 61 minut po wykonanym procesie zamgławiania – 0 punktów

Dla Pakietu numer 2 -jak Dla Pakietu nr1 powyżej

1.5. Zamawiający, w dniu 10.06.2022 r. uwzględnił odwołanie w całości i zobowiązał się wykonać w postępowaniu o udzielenie zamówienia czynności zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu, zgodnie z art. 522 ust. 2 PZP, tj. dokona zmiany treści odpowiednio ogłoszenia o zamówieniu i SWZ poprzez usunięcie ww. zakwestionowanych kryteriów i zastąpienie ich kryteriami oceny ofert, które będą weryfikowalne. Żaden z uczestników ww. postępowania odwoławczego nie wniósł sprzeciwu. Wobec powyższego postępowanie to zostało umorzone.

1.6. Zamawiający w dniu 13.07.2022 r. opublikowała zmiany SWZ stanowiące wykonanie zobowiązania, o którym mowa w ww. oświadczeniu o uwzględnieniu. *Treść tejże zmian została przywołana we stępie do uzasadnienia niniejszego odwołania.*

1.7. Z daleko idącej ostrożności Odwołujący podnosi, że złożone przez niego odwołanie nie podlega odrzuceniu z powodu *res iudicata*, gdyż:

- a) Odwołujący kwestionuje nową czynność w postępowaniu – nową treść SWZ -, której to czynności Zamawiający dokonał po raz pierwszy i która to treść została ujawniona w dniu 13.07.2022 r.. Ponadto treść i zakres zarzutów podniesionych przez Odwołującego jest inna niż treść zarzutów podniesionych przez Odwołującego Izan+.
- b) Odwołujący nie kwestionuje zgodności z Ustawą czynności Zamawiającego dokonanych w wykonaniu zobowiązania zawartego w oświadczeniu o uwzględnieniu odwołania i ponadto dokonanych zgodnie z wnioskiem Odwołującego Izan+ tj. Odwołujący nie kwestionuje czynności polegającej na dokonaniu zmiany treści odpowiednio ogłoszenia o zamówieniu poprzez usunięcie zakwestionowanych kryteriów i zastąpienie ich kryteriami oceny ofert, które są weryfikowalne. Odwołujący podkreśla, że ww. „nowe kryteria”, mimo, że są weryfikowalne, to są równocześnie niezgodne z innymi przepisami Ustawy.
- c) Odwołujący zaznacza również, że zmiana treści Rozdziału XIX SWZ i odpowiednia zmiana ogłoszenia o zamówieniu, nie została dokonana poprzez skopiowanie (przepisanie) do SWZ treści wniosku Odwołującego Izan+. Zmiana ta została dokonana poprzez modyfikację ww. wniosku, która to zmiana – zgodnie z orzecnictwem - stanowi wykonanie zobowiązania zawartego w oświadczeniu o uwzględnieniu odwołania. Wprowadzenie ww. zmiany nie skutkuje jednak automatyczną zgodnością nowego postanowienia SWZ z regulacjami Ustawy a nadto nie zwalnia Zamawiającego

z obowiązku zawarcia w SWZ wyłącznie postanowień, które są zgodne z Ustawą. Dokonanie ww. zmiany SWZ nie skutkuje również utratą przez uczestników postępowania prawa do wniesienia odwołania na nowe postanowienia SWZ, które są niezgodne z Ustawą. *Res iudicata* nie obejmuje bowiem nowego stanu faktycznego i prawnego sprawy i tym samym nie stanowi przeszkody do wniesienia odwołania, którego zarzuty dotyczą nowej treści SWZ a nadto – jednocześnie - innych uchybień niż wskazanych w poprzednich odwołaniach a dotyczących owej nowej treści dokumentacji postępowania.

2. UZASADNIENIE ZARZUTÓW ODWOŁANIA

2.1. USTALENIE W POSTĘPOWANIU KRYTERIÓW NIEZWIĄZANYCH Z PRZEDMIOTEM ZAMÓWIENIA .

2.1.1. Odwołujący podnosi, że kryteria:

Certyfikat ISO 9001 (certyfikat systemu zarządzania jakością) (ISO 9001) - 20 %

Certyfikat ISO 45001 (certyfikat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnętrznego) (ISO 45001) - 20 %

nie korespondują z zawartymi w SWZ wymogami dotyczącymi sposobu realizacji zamówienia, oczekiwaniami jakościowymi zamawianej usługi, a nadto nie są pochodną jakiegokolwiek konkretnie wyrażonej w SWZ normy, którą wykonawca jest spełniać w wykonaniu zamówienia. Wobec powyższego odwołujący podnosi, że ww. kryteria stanowią dowolne kryteria oceny ofert, podczas, gdyż zgodnie z Ustawą kryteria te powinny dotyczyć oferowanej usługi.

2.1.2. Odwołujący wskazuje, że SWZ postępowania, w tym w szczególności opis przedmiotu zamówienia nie zobowiązuje wykonawcy do realizacji zamówienia zgodnie z normami ISO 9001 lub ISO 45001. Zamawiający w dokumentacji postępowania enigmatycznie wskazał jedynie, że

Wszystkie wykonywane czynności muszą być zgodne z wymaganiami akredytacyjnymi bądź ISO oraz wymaganiami systemu HACCP – Załącznik nr 3 do SWZ pkt 39.

Przywołany opis nie wskazuje na konkretną normę ISO. Tymczasem powszechnie wiadomym jest, że certyfikacja ze względu na normy ISO przeprowadzana pod względem różnych norm i w różnych zakresach.

2.1.2.1. W zakresie dotyczącym certyfikatu ISO 9001, Odwołujący podnosi, że:

Na podstawie treści Załącznika nr 3 do SWZ, domyślać się można, że wolą Zamawiającego jest, aby realizowana na jego rzecz usługa była świadczona w standardzie ISO 9001 dotyczącym usług porządkowo – czystościowych oraz usług pomocy przy pacjentach. Wymóg ten nie został jednak postawiony w sposób jednoznaczny i precyzyjny, ani w opisie przedmiotu zamówienia, ani w kryteriach oceny ofert dotyczącym certyfikatu ISO 9001.

Wobec powyższego, Odwołujący podnosi, że przy tak ustalonym kryterium dotyczącym ww. certyfikatu ISO 9001 maksymalna ilość punktów za przywołane kryterium przysługuje również wykonawcy, który przedstawi certyfikat ISO 9001 w ogóle niezwiązany z przedmiotem zamówienia a tym samym certyfikat wcale niepotwierdzający jakości oferowanej usługi.

Mając powyższe na uwadze Odwołujący podnosi, że kryterium *certyfikat ISO 9001* jest niezgodne z Ustawą, gdyż dotyczy certyfikatu ISO 9001 odnoszącego się do dowolnego

zakresu certyfikacji. Kryterium to nie służy więc wyborowi oferty, która gwarantuje określoną jakość zamówienia. Kryterium to ocenia (punktuje) natomiast wykonawców pod względem cechy posiada dowolny certyfikat ISO 9001 – nie posiada dowolnego certyfikatu ISO 9001. Ze względu na powyższe cel ww. kryterium jest niezgodny z Ustawą, gdyż odnosi się do właściwości – cech podmiotowych wykonawcy. Odwołujący podkreśla, że np. wykonawca posiadający certyfikat ISO 9001 w zakresie usług ogólnobudowlanych uzyska w ww. kryterium taką samą liczbę punktów jak wykonawca z ww. certyfikatem dla usług pomocy przy pacjentach. Jednocześnie ww. certyfikat uzyskany dla usług ogólnobudowlanych w żaden sposób nie gwarantuje i nie potwierdza, że w niniejszym zamówieniu wykonawca ten oferuje określoną jakość świadczenia.

Wobec powyższego Odwołujący podnosi, że ww. kryterium nie odnosi się do przedmiotowego zamówienia i nie jest skonkretyzowane zgodnie z wymogami Ustawy. Kryterium to ustalone jest bardzo ogólnie i nieprecyzyjnie, skutkiem czego może być interpretowane w dowolny sposób. Ponadto ww. opis powoduje, że kryterium to nie służy potwierdzeniu jakości świadczenia, ale *de facto* odnosi się do właściwości wykonawcy. Ze względu na powyższe kryterium to nie dotyczy świadczenia opisanego w przedmiocie zamówienia, ale jest od niego oderwane. Przedmiot i zakres certyfikacji nie jest bowiem okolicznością podlegającą badaniu w ww. kryterium. Zgodnie z opisem ww. kryterium i sposobem jego weryfikacji badane jest wyłącznie posiadanie przez wykonawcę dokumentu o określonej nazwie. Badanie to jest więc działaniem o znaczenie wyłącznie formalnym. Rzeczywiste umiejętności wykonawcy co do wykonania konkretnej usługi stanowiącej zamówienia nie są bowiem przedmiotem oceny w ww. kryterium. *Certyfikat ISO 9001* może być kryterium w każdym dowolnym postępowaniu przetargowym i jednocześnie w żadnym z ww. kryterium to - bez doprecyzowania jakiej konkretnie usługi ma dotyczyć – nie będzie realizowało celu, którym jest potwierdzenie jakości usługi, dostawy, roboty budowlanej zaoferowanej przez wykonawcę.

Wymóg przedstawienia ww. certyfikatu - ze względu na swoją treść - dowodzi, że Zamawiający nie zmierza do ustalenia rzeczywistych umiejętności wykonawcy w realizacji konkretnych usług i czynności opisanych w SWZ. Odwołujący podkreśla, że skoro Zamawiający w SWZ ogranicza swoje żądanie wyłącznie do przedstawienia *de facto* dokumentu certyfikatu ISO 9001 na dowolny rodzaj usługi, to oznacza to, że nie bada on, czy dany podmiot (wykonawca) gwarantuje określoną jakość realizacji przedmiotu zamówienia. Na podstawie treści ww. wymogu co do przedstawienia certyfikatu zasadnym jest wniosek, że Zamawiający utożsamia legitymowanie się przez wykonawcę dokumentem z gwarancją określonej jakości świadczenia. Tymczasem, założenie takie jest nieprawdziwe, gdyż wykonawca, który legitymuje się certyfikatem ISO na inne usługi niż objęte przedmiotem zamówienia, nie przedstawia żadnego dowodu na to, że zapewnia jakąkolwiek jakość w usługach utrzymania czystości i porządku oraz usług pomocy, przy pacjencie tj. usług stanowiących przedmiot niniejszego zamówienia. W takim przypadku niezbędne jest przedstawienie udokumentowanych informacji przez Wykonawcę, że zakres certyfikatu pokrywa się zakresem systemu zarządzania jakością w szczególności z wymaganiami pkt 4.3 Określenie zakresu systemu zarządzania jakością normy ISO 9001:2015.

Mając powyższe na uwadze Odwołujący podnosi, że Zamawiający, wbrew przepisom Ustawy oraz orzecznictwa, nie dąży do ustalenia, czy wykonawca oferuje określoną jakość świadczenia, ale przeciwnie poprzestaje na formalnym sprawdzeniu pozyskania przez wykonawcę dowolnego certyfikatu ISO 9001.

Odwołujący podkreśla, że ww. formalne zachowanie Zamawiającego, będzie skutkowało fałszywym wynikiem oceny ofert. Wykonawca, który przedstawi certyfikat ISO 9001

dotyczący jakości usług innych niż objęte przedmiotem zamówienia otrzyma taką samą liczbę punktów jak wykonawca, który przedstawi certyfikat dotyczący usług objętych zamówieniem. Tym samym wykonawca, który nie potwierdzi, że usługi objęte zamówieniem realizuje zgodnie z normą ISO 9001 uzyska taką samą ilość punktów (max punktów) jak wykonawca, który potwierdzi, że realizuje usługi objęte zamówieniem zgodnie z przywołanym standardem ISO. Obaj ww. wykonawcy nie zostaną zróżnicowani, ich oferty zostaną uznane za takie same i zasługujące na jednakową ocenę w ww. kryterium. Tymczasem certyfikat przedstawiony przez pierwszego z ww. wykonawców, jako niezwiązany z przedmiotem zamówienia, z natury rzeczy nie będzie potwierdzał, że zaoferowane przez tegoż wykonawcę świadczenie (usługa opisana w SWZ) posiada jakość, o której mowa w ISO 9001.

2.1.2.2. W zakresie dotyczącym certyfikatu ISO 45001, Odwołujący podnosi, że:

Odwołujący wyjaśnia, że norma ISO 45001:2018 - System zarządzania Bezpieczeństwem i Higieną Pracy jest normą dotycząca bezpieczeństwa i higieny pracy wydaną przez Międzynarodową Organizację Normalizacyjną. Standard ten określa wymagania dotyczące systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy (BHP), wraz z wytycznymi dotyczącymi jego stosowania, aby umożliwić organizacji (wykonawcy) proaktywną poprawę wyników w zakresie BHP w zapobieganiu urazom i chorobom.

W normie ISO 45001 położono nacisk na:

- uwzględnienie kwestii związanych z BHP w wizji, misji i celach strategicznych organizacji a tym samym zwiększenie ich wpływu na kulturę organizacyjną firmy;
- zwiększenie zaangażowania najwyższego kierownictwa w kwestie BHP;
- zarządzanie ryzykiem i możliwościami wynikającymi z funkcjonowania systemu zarządzania BHP;
- zintegrowane podejście – poprzez zastosowanie struktury HLS, tak jak w innych normach dotyczących systemów zarządzania¹.

Zarówno w przypadku normy ISO 9001 jak i normy ISO 45001, zgodnie z pkt. 4.3. obu tych norm - zakres certyfikacji musi być ściśle określony, a organizacja musi ten zakres udokumentować. Zakres systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy oparty na normie ISO 45001:2018 powinien być dostępny i utrzymywany w formie udokumentowanej informacji. Zakres powinien określać rodzaje wyrobów i usług, które obejmuje, co weryfikowane jest przez niezależne jednostki certyfikujące posiadające odpowiednie akredytacje np. PCA lub UKAS w trakcie tzw. Audytów trzeciej strony. Potwierdzenie zakresu certyfikacji polega na dostarczeniu do jednostki certyfikującej dowodów w postaci udokumentowanej informacji (plik elektroniczny, wydruk, mail, etc), potwierdzającej zakres wykonywanej usługi lub realizowanego procesu. Specyficzny i bardzo szczegółowy zakres (precyzujący wykonywane czynności / świadczone usługi) wg. jednostek certyfikujących nie jest zasadny, bowiem ogranicza dany biznes w działaniu np. na rzecz innych klientów. Posługując się przykładem:

(1) Usługi porządkowo- czystościowe,

¹ <https://www.udt.gov.pl/certyfikacja-systemow-zarzadzania/iso-45001>

(2) Sprzątanie pomieszczeń biurowych z wyłączeniem sal konferencyjnych z zastosowaniem środków spełniających wymagania EKOLABEL.

Zakres (1) ogranicza działalność przedsiębiorcy tylko do ogólnej branży usługowej, w której przedsiębiorca się porusza, zakres (2) ogranicza działalność w ramach usługi porządkowo-czystościowej tylko do sprzątania pomieszczeń biurowych i dodatkowo z wykorzystaniem tylko wspomnianych środków chemicznych, a nie innych. Przy czym jeśli przedsiębiorca z zakresem certyfikatu (1) przedstawi dowody na spełnienie wymagań normy ISO 9001 bądź 45001 w zakresie usługi porządkowo-czystościowej w wąskim zakresie odpowiadającym wymaganiom z zakresu (2) to należy uznać iż spełnia on wymogi certyfikacji również dla tego zakresu.

Wobec powyższego Odwołujący, podnosi, że opis ww. kryterium jest dyskryminujący i stawia wykonawców oferujących taką samą jakość świadczenia w różnej sytuacji pod względem oceny punktowej. Odwołujący wskazuje, że wykonawca, który spełnia wszystkie wymagania zakresu certyfikacji dla „*Certyfikat ISO 45001*” i przedstawi certyfikat wystawiony na całość jego działalności tj. certyfikat, który nie ogranicza się jedynie do świadczenia usług porządkowo-czystościowych w jednostkach ochrony zdrowia, gdyż usługi te stanowią tylko część jego działalności jako przedsiębiorstwa, ze względu na literalną treść ww. kryterium nie uzyska lub co najmniej może nie uzyskać punktów w ww. kryterium. Tymczasem z uwagi na fakt, że certyfikacji poddany został, każdy aspekt działalności wykonawcy w zakresie usług porządkowo – czystościowych, to w takim przypadku ww. certyfikat *ISO 45001* z ogólnie określonym zakresem obejmuje również zakres wymagany kryterium określonym w SWZ a zaoferowana przez ww. wykonawcę jakość świadczenia jest taka sama jak wykonawcy, który przedstawi *Certyfikat ISO 45001 (certyfikat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego) (ISO 45001)*.

.

Odwołujący podkreśla, że nieprzyznanie punktów do przetargu przez Zamawiającego pod wymaganiem SWZ z tytułu posiadania certyfikatu ISO 45001 (certyfikat systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego) (ISO 45001) stanowi niespójność przy ocenie złożonych ofert i nierówno traktuje wykonawców.

Odwołujący zwraca również uwagę, że na podstawie treści ww. kryterium niepewnym jest, czy wykonawca, który oprócz certyfikatu ISO 45001 w zakresie ogólnym przedstawi dodatkowo inne dokumenty (dowody) na funkcjonowanie w jego przedsiębiorstwie systemu zarządzania bezpieczeństwem i higieną pracy w zakresie usług utrzymania czystości w jednostkach ochrony zdrowia oraz transportu wewnątrzszpitalnego, otrzyma maksymalną ilość punktów w ww. kryterium. Treść SWZ nie zawiera stosownej informacji w ww. zakresie. Nie jest więc jasnym, czy zgodnie z opisem ww. kryterium wykonawca uzyska punkty wyłącznie w przypadku, gdy przedstawi dokumentu pn. certyfikat z zakresem identycznym jak opisany w SWZ, czy też ww. punkty zostaną przyznane także, w przypadku, gdy wykonawca wraz z certyfikatem wystawionym w zakresie ogólnym przedstawi dokumentację certyfikacji, z której wynikać będzie, że zakres wymagany ww. kryterium był poddawany owej certyfikacji. Wobec powyższego, Odwołujący podnosi, że treść ww. opisu budzi wątpliwości interpretacyjne i nie pozwala przed złożeniem oferty ocenić, czy wykonawca, który posiada certyfikat ISO 45001 w szerokim zakresie, ale

obejmujący również niewymienione wprost w dokumencie certyfikatu usługi wymienienie w kryterium uzyska jakiegokolwiek punkty. Literalna treść ww. kryterium dyskryminuje wykonawców prowadzących złożony zakres działalności a bezpodstawnie preferuje wykonawców, których działalność jest jednorodnizajowa i to działalności o rodzaju ściśle odpowiadającym treści ww. kryterium. Opis ww. kryterium, ze względu na ww. sposoby wystawiania certyfikatów budzi wątpliwości co zasad oceny ofert w ww. kryterium. Odwołujący zwraca uwagę, że sposób konkretyzacji zakresów danego certyfikatu jest powszechnie znany, stąd też usunięcie wątpliwości dotyczących ww. zagadnienia stanowi niezbędny element SWZ. W niniejszym postępowaniu, zbyt szczegółowy opis ww. kryterium powoduje wątpliwości co do sytuacji wykonawców prowadzących działalność o szerokim spektrum. Wykonawcy ci na skutek ww. opisu kryterium mogą nie uzyskać punktów na ww. kryterium z tego tylko powodu, że przedstawiony przez nich certyfikat jest określony ogólnie a nie szczegółowo i to szczegółowo identycznie z treścią podaną w SWZ.

Na marginesie Odwołujący zaznacza również, że za spełniający wymogi ww. kryterium, zgodnie z literalną wykładnią, może być uznawany wyłącznie certyfikat o zakresie ściśle odpowiadającym zakresowi określonym w SWZ. Mając na względzie, że akredytowane jednostki certyfikujące mają dowolność z określeniu nazwy certyfikatu (zakresu certyfikacji podanego na dokumencie certyfikatu), to nie tylko zakres ogólny może nie spełniać wymogów ww. kryteriów, ale również zakres szczególny posługujący się inną terminologią niż określona w SWZ. Opis ww. kryterium, ze względu na ww. sposób certyfikacji, wywołuje wątpliwości interpretacyjne i jest niejasny. Opis ten nie zawiera bowiem informacji, w jaki sposób Zamawiający zachowa się w przypadku, gdy otrzyma certyfikat o szerzej określonym zakresie niż wynikający z SWZ lub jak zachowa się w przypadku, gdy otrzyma certyfikat o zakresie zbliżonym terminologicznie, ale nie identycznym z zakresem certyfikatu wskazanym w SWZ.

2.1.3. Wobec powyższego ww. kryteria są niezgodne z Ustawą i naruszają przepisy art. 240 ust. 1 oraz art. 241 ust. 1 i 2.

2.1.4. Odwołujący zaznacza również, że

- a) kryteria muszą być jasne, nie mogą stwarzać dowolności interpretacyjnej oraz muszą być związane z przedmiotem zamówienia, w tym w szczególności nie mogą skutkować sytuacją, w której wykonawcy potwierdzający jakość oferowanej usługi są oceniani tak samo jak wykonawcy, którzy jakości tej nie potwierdzają;
- b) opis kryteriów nie może skutkować nierównym traktowaniem wykonawców. Wykonawcy znajdujący się takiej samej sytuacji nie mogą ze względu na opis kryterium otrzymać różnej ilości punktów. Tymczasem w niniejszym postępowaniu wykonawca, który przeprowadził certyfikację na normę ISO 45001:2018 w zakresie usług wymaganych w kryterium oraz innych usług może nie otrzymać ww. punktów jeżeli treść złożonego przez niego certyfikatu nie będzie zawierała wyrażonej wprost w nazwie certyfikatu informacji o zakresie usług poddanych certyfikacji. Wykonawca pozostaje więc w niepewności co do rzeczywistego znaczenia ww. kryterium. Nie jest bowiem jasne, czy za spełnienie wymogu kryterium uznawane jest wyłącznie legitymowanie certyfikatem (dokumentem) o określonej treści, czy też za spełniające wymóg kryterium uznawane jest przedstawienie certyfikatu wraz z dokumentami potwierdzającymi certyfikację w wymaganym zakresie.

- c) każde kryterium (i opis jego stosowania) musi być sformułowane jednoznacznie i precyzyjnie, tak żeby każdy przeciętnie profesjonalny oferent, który doloży należytej staranności mógł interpretować je w jednakowy sposób.

Mając na uwadze powyższe argumenty należy dojść do wniosku, że podniesione w *petitium* odwołania zarzuty są zasadne, w związku z tym Odwołujący wnosi jak na wstępie.

Załączniki:

1. informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Odwołującego;
2. pełnomocnictwo do złożenia odwołania;
3. odwołanie Izan+ Sp. z o.o.;
4. oświadczenie Zamawiającego o uwzględnieniu odwołania Izan+ Sp. z o.o.;
5. Informację o zmianie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz Ogłoszenia o zamówieniu z dnia 08.07.2022 r. wraz z dowodem publikacji w dniu 13.07.2022 r..
6. dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
7. dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.