



Gdańsk, dnia 19 listopada 2024 r.

D10.251.99.E.2024

**WYKONAWCY UBIEGAJĄCY SIĘ
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA**

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ 3

Postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne, o jakich stanowi art. 3 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp, pn.:

Dostawa wyrobów medycznych dla Stacji Dializ, rękawic medycznych oraz różnych wyrobów medycznych jednorazowych

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający wyjaśnia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

Pytanie : dot. części nr 31

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytania oraz modyfikacją formularza cenowego z dnia 08.11.2024 prosimy Zamawiającego o dopuszczenie rękawic nitrylowych o sile zrywania przed oraz po starzeniu równej 6 N. Taka siła zrywu jest znormalizowana i określona w wymaganej przed Zamawiającego normie EN 455-2. Tym samym rękawica jest zgodna z ogólnie dostępnymi regułami oraz normami. Wymóg dotyczący siły zrywu powyżej 6N jest nadnormatywny oraz w dosadny sposób ograniczający konkurencyjność w przetargu. Nadmieniamy, że Zamawiający wprowadził zmianę i dodatkowy wymóg do pakietu 31 na etapie zadawania pytań. Zapis w SWZ w pakiecie 31, który dotyczy siły zrywu pierwotnie brzmiał "Wytrzymałość na zrywanie po starzeniu min. 7N". Następnie na etapie zadawania pytań, Zamawiający po dopuszczeniu pytania konkurencji zmodyfikował ww. Wymóg w następujący sposób: "Wytrzymałość na zrywanie po starzeniu min. 6,5N; przed starzeniem minimum 7N".

Wprowadzenie dodatkowego wymogu na etapie zadawania pytań znacznie ogranicza uczciwą konkurencję. Ofertę w danej sytuacji może złożyć tylko jedna firma.

Analizując powyższe powziąć należy wniosek, iż Zamawiający ograniczając uczciwą konkurencję w zakresie pakietu 31 przedmiotowego postępowania ograniczył z możliwość zaferowania produktów o parametrach równoważnych, nie gorszych. W wyroku z dnia 19 maja 2023 roku (KIO 1207/23) Izba wskazała, że uzasadnione potrzeby zamawiającego muszą współegzystować z wyraźnie wyróżnionymi



w p.z.p. zasadami, w szczególności z zasadą równego traktowania wykonawców i zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji.

Zgodnie z art. 99 ust. 4 ustawy Pzp przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów. Naruszenie zasady wynikającej z art. 99 ust. 4 ustawy Pzp może mieć charakter bezpośredni (jeśli Zamawiający wprost stosuje nazwy własne wskazujące konkretnego wykonawcę lub produkt) lub pośredni (jeśli nazwy własne nie zostają wskazane, ale szczegółowy opis parametrów wskazuje na jeden konkretny produkt) W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający w sposób pośredni – nie wprost uniemożliwił zaoferowanie innych produktów niż pierwotnie opisane

Odpowiedź: SWZ bez zmian. Zamawiający wyjaśnia, iż na rynku istnieją co najmniej 4 firmy, które oferują rękawice, spełniające zmodyfikowane w dniu 8.11.2024 r. wymagania. W związku z powyższym, twierdzenie, iż w niniejszej sytuacji ofertę może złożyć tylko jeden Wykonawca jest niezasadne.

Dodatkowo Zamawiający wyjaśnia, iż zmiana dokonana w części nr 31, polegająca na zmniejszeniu wytrzymałości na zrywanie po starzeniu, z pierwotnie wymaganych min. 7N na min. 6, 5N, poszerza krąg potencjalnych Wykonawców, którzy mogą przystąpić do postępowania. Uzupełnienie wymagań o wytrzymałość na zrywanie przed starzeniem min. 7N, również nie stanowi ograniczenia konkurencji. Rękawice z wytrzymałością na zrywanie po starzeniu min. 7N, których pierwotnie wymagano, mają co najmniej taką samą wytrzymałość na zrywanie przed starzeniem. Należy zaznaczyć, iż przedmiotem działalności Zamawiającego jest działalność lecznicza, co zobowiązuje Zamawiającego do stosowania szeregu przepisów i wytycznych, które gwarantują zachowanie czystości i higieny, a także zapobiegają przed zakażeniami. Powyższe często wiąże się z koniecznością wymagania lepszych parametrów asortymentu niż minimalne, określane przed poszczególne normy, co nie może być automatycznie rozumiane jako ograniczenie konkurencji.

Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że nie ma obowiązku przygotowania opisu przedmiotu zamówienia (dalej: OPZ) w taki sposób, aby możliwe było zaoferowanie przez wykonawcę każdego dostępnego na rynku asortymentu. Zamawiający może oczekiwać realizacji przedmiotu zamówienia, wyłącznie przez dostawę asortymentu wyższej lub najwyższej jakości. Opis przedmiotu zamówienia nie może preferować jedynie niektórych podmiotów, co nie oznacza że Zamawiający tylko wówczas działa w granicach uczciwej konkurencji oraz z zachowaniem wymogu proporcjonalności przy opisie przedmiotu zamówienia, gdy jego działania pozwalają na uczestnictwo w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wszystkim podmiotom występującym na rynku. Jeżeli zatem Zamawiający, określając warunki udziału w postępowaniu, nie czyni tego w sposób, który wskazuje na konkretny produkt lub wykonawcę, nie można uznać, iż narusza zasady



uczciwej konkurencji poprzez odniesienie się do przedmiotu zamówienia (np. wyrok z dnia 9 września 2019 r., KIO 1636/19).

Bogate orzecznictwo KIO jednoznacznie przesądza, że owszem OPZ nie może ograniczać uczciwej konkurencji, jednak nie jest tak, że Zamawiający w każdym przypadku ma otrzymać dokładnie to na co wskazuje wykonawca, gdyż zamawiający jako dysponent postępowania decyduje wobec prowadzonego postępowania co ma być przedmiotem zamówienia - z zastrzeżeniem oczywiście, że opis przedmiotu zamówienia nie może utrudniać uczciwej konkurencji (wyrok z dnia 26 sierpnia 2019 r., KIO 1537/19).

W związku z okolicznościami, iż niniejszy wniosek o wyjaśnienie treści SWZ nie wpłynął w terminie określonym w art. 135 ust. 2 oraz z uwagi na fakt, że Zamawiający nie dokonuje zmian treści SWZ - termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

Z poważaniem

Wiceprezes ds. ekonomicznych
Piotr Wróblewski

Sporządziła: Ewa Dudziak - Sekretarz Komisji Przetargowej