

Łódź, dnia 21 października 2024 roku

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

Zamawiający: Szpital Powiatowy im. A. Wolańczyka sp. z o. o.
ul. Hoża 11, 59-500 Złotoryja
KRS: 0000543243, NIP: 7272794963
tel. 514732567
e-mail: lklimowski@szpitalzlotoryja.pl
szpitalzlotoryja.pl

Odwołujący: Naprzód Catering spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
z siedzibą w Łodzi
ul. Traktorowa 126 lok. 301, 91-204 Łódź
KRS: 0000601008; NIP: 6772398589
Tel. +48 426405777; Fax: +48 422572816
E-mail: przetargi@rekeep.pl
reprezentowana przez pracownika Magdalenę Kolińską
adres do doręczeń jak Odwołującego

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji o wartości zamówienia poniżej progów unijnych pn. *"Sukcesywne świadczenie usługi całodziennego, kompleksowego żywienia pacjentów hospitalizowanych w Szpitalu Powiatowym im. A. Wolańczyka Sp. z o.o. wraz z dzierżawą pomieszczeń kuchni."* ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 16 października 2024 roku pod numerem: 2024/BZP 00549606, numer referencyjny: 1/NZP/2024.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego – Naprzód Catering 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 r., poz. 2019 z późn. zm. - zwanej dalej „Pzp”):

- I. Wnoszę odwołanie na niezgodną z przepisami ustawy czynność Zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia, tj.**
- a. określenie w dokumentach zamówienia pozacenowego kryterium oceny ofert – Oferowany termin dostawy: 40 pkt niezgodnie z przepisami Pzp.

II. Zarzucam Zamawiającemu naruszenie:

1. **art. 241 ust. 1 Pzp art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp. w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp w zw. z art. 266 Pzp** poprzez określenie w ogłoszeniu o zamówieniu i Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej jako: SWZ) kryterium jakościowego: *„oferowany termin dostawy: 40 pkt”* z kuchni Wykonawcy, które to kryterium nie jest związane z przedmiotem zamówienia, gdyż zgodnie z Opisem Przedmiotu Zamówienia zamówieniem objęte jest sukcesywne świadczenie usługi całodziennego, kompleksowego żywienia pacjentów hospitalizowanych w Szpitalu Powiatowym im. A. Wolańczyka Sp. z o.o. wraz z dzierżawą

pomieszczeń kuchni od wydzierżawienia, której Zamawiający uzależnia świadczenie usług żywienia pacjentów, w konsekwencji czego to zamówienie można wykonać z tylko jednego punktu produkcji a więc czas dostawy jest niezależny od wykonawcy, co jednocześnie także daje Zamawiającemu nieograniczoną swobodę wyboru oferty najkorzystniejszej oferty bez możliwości porównania poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach.

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

- a. Wykreślenie z dokumentów zamówienia wszelkich zapisów dot. kryterium „oferowany termin dostawy: 40 pkt” i zastąpienie go innym kryterium jakościowym proponujemy:**

Proponujemy:

Wprowadzenie do dokumentów zamówienia kryterium „*Jakość usług*” o wadze 40 pkt

„*Sposób oceny*:

2.2.Jakość usług

Zamawiający przyzna:

10 pkt za zamawianie posiłków przez Zamawiającego przez zintegrowany system komputerowy

0 pkt za zamawianie posiłków przez Zamawiającego za pomocą poczty e-mail

Należy w Formularzu ofertowym napisać

W tym zakresie Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w Formularzu ofertowym zamiast:

"Dokładna lokalizacja kuchni Wykonawcy z której będą dowożone posiłki do siedziby Zamawiającego – UWAGA!!! kryterium punktowane zgodnie z Działem XVI pkt. 2, ppkt. 2.2." na

"Zamawianie posiłków przez Zamawiającego przez zintegrowany system komputerowy - TAK/NIE

Zamawianie posiłków przez Zamawiającego za pomocą poczty e-mail - TAK./NIE"

b) Certyfikat systemów zarządzania bezpieczeństwem żywności wystawiony przez akredytowaną jednostkę certyfikującą w zakresie żywienia szpitalnego ISO 22000 – 10% (10 pkt)

W tym zakresie Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w Formularzu ofertowym zamiast:

"Dokładna lokalizacja kuchni Wykonawcy z której będą dowożone posiłki do siedziby Zamawiającego – UWAGA!!! kryterium punktowane zgodnie z Działem XVI pkt. 2, ppkt. 2.2." na:

Certyfikat ISO 22000 - Tak/NIE

c) Potwierdzenie jakości całodziennego zestawu żywieniowego (zawartość tłuszczu, węglowodanów, białka, błonnika oraz wartość energetyczna).

Ocena jakości na podstawie zaświadczenia wydanego nie wcześniej niż 12 miesięcy przed upływem terminu składania ofert, przez akredytowane laboratorium żywnościowe, potwierdzającego jakość całodziennego zestawu żywieniowego w ramach danej diety szpitalnej (1 dieta= 1 zaświadczenie).

Punkty zostaną przyznane według posiadanej liczby zaświadczeń wg. Zasady:

W tym zakresie Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w Formularzu ofertowym zamiast:

"Dokładna lokalizacja kuchni Wykonawcy z której będą dowożone posiłki do siedziby Zamawiającego – UWAGA!!! kryterium punktowane zgodnie z Działem XVI pkt. 2, ppkt. 2.2." na

Co najmniej 8 zaświadczeń dotyczących różnych diet – 20 pkt

5-7 zaświadczenia dotyczących różnych diet - 15 pkt

3-4 zaświadczenia dotyczących różnych diet - 10 pkt

1-2 zaświadczenie dotyczące różnych diet - 5 pkt

Brak zaświadczenia – 0 pkt

Zaświadczenia należy złożyć wraz z ofertą."

IV. Wnoszę o zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym wpisu od wniesionego odwołania.

III. Oświadczam, iż 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 dokumenty zamówienia były zgodne z obowiązującym prawem.

UZASADNIENIE

W dniu 16 października 2024 roku Zamawiający wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na usługi prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji o wartości zamówienia poniżej progów unijnych pn. „ ” ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem: 2024/BZP 00549606, numer referencyjny: 1/NZP/2024.

Stosownie do art. 515 ust. 2 pkt 2) lit. a) Pzp: „2. Odwołanie wobec treści ogłoszenia wszczynającego postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub wobec treści dokumentów zamówienia wnosi się w terminie: [...] 2) 5 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych lub dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne [...]”

W związku z faktem, iż zamówienie zostało ogłoszone w Biuletynie Zamówień Publicznych dnia 16 października 2024 r. Odwołujący zachował termin do wniesienia odwołania.

UZASADNIENIE ZARZUTU

W ogłoszeniu o zamówieniu oraz rozdziale XVI „Opis kryteriów oceny ofert, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, znaczenie tych kryteriów, sposób oceny ofert.” zastrzegł następujące kryteria oceny ofert:

XVI. Opis kryteriów oceny ofert, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty, znaczenie tych kryteriów, sposób oceny ofert.

1. Ocena ofert nieodrzuconych, złożonych przez Wykonawców niewykluczonych z postępowania zostanie dokonana wg. niżej opisanych zasad.
2. Przy wyborze oferty najkorzystniejszej Zamawiający będzie się kierował następującymi kryteriami oceny ofert i ich znaczeniem:

2.1. Oferowana cena brutto oferty: 60 pkt.

W zakresie tego kryterium istnieje możliwość uzyskania maksymalnie 60 punktów. Przy obliczaniu punktów, zastosowany będzie poniższy wzór:

$$\text{ilość pkt. za cenę oferty} = \frac{\text{Wartość brutto oferty o najniższej cenie}}{\text{wartość brutto oferty badanej}} \times 60 \text{ pkt.}$$

W kryterium cena oferta otrzyma zaokrągloną do dwóch miejsc po przecinku ilość punktów (zaokrąglenie zgodnie z zasadami matematyki).

Opracował:
Łukasz Klimowski

Strona

Znak sprawy: 1/NZP/2024

2.2. Oferowany termin dostawy: 40 pkt.

W zakresie tego kryterium istnieje możliwość uzyskania maksymalnie 40 punktów. W zakresie kryterium termin dostawy, Zamawiający wymaga zaoferowania terminu dostawy nie dłuższego niż 60 minut. W przypadku braku wpisanego terminu dostawy Wykonawca automatycznie będzie miał przypisane 60 minut oraz 0 punktów. Zaoferowanie terminu dostawy dłuższego niż 60 minut, spowoduje odrzucenie oferty Wykonawcy.

W zakresie terminu dostawy, każdej z ocenianych ofert zostanie przypisana następująca liczba punktów:

do 30 minut – 40 punktów,
31 do 40 minut – 20 punktów,
41 do 60 minut – 0 punktów.

Zamawiający podczas weryfikacji kryterium termin dostawy będzie kierował się lokalizacją kuchni Wykonawcy, z której dowożone będą posiłki do siedziby Zamawiającego wskazanej w Dziale IV, ust. 2 SWZ, która należy wpisać w Formularzu ofertowym – załącznik nr 1 do SWZ (strona nr 1) w wierszu pn: „Dokładna lokalizacja kuchni Wykonawcy z której będą dowożone posiłki do siedziby Zamawiającego – UWAGA!!! kryterium punktowane zgodnie z Działem XVI pkt. 2, ppkt. 2.2. SWZ. Siedziba Wykonawcy, województwo:”.

3. Za najkorzystniejszą uznana zostanie oferta, która w sumie (łącznie we wszystkich kryteriach oceny ofert wymienionych w pkt. 2. uzyska największą ilość punktów. Przy dokonywaniu wyboru oferty Zamawiający stosował będzie wyłącznie kryteria określone w niniejszej SWZ.
4. W celu wyłonienia najkorzystniejszej oferty w świetle kryterium ceny, Zamawiający do porównania ofert będzie brał pod uwagę wartość brutto oferty.
5. W toku oceny ofert Zamawiający może żądać od Wykonawcy pisemnych wyjaśnień dotyczących treści złożonej oferty.
6. Zamawiający udzieli zamówienia Wykonawcy, którego oferta odpowiada wszystkim wymaganiom przedstawionym w ustawie z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 t.j.) oraz SWZ i została oceniona jako najkorzystniejsza w oparciu o podane w pkt. 2. SWZ kryteria wyboru.

Kryterium jakościowe określone przez Zamawiającego w dokumentach zamówienia - „*Oferowany termin dostawy*” – 40 pkt w ocenie Odwołującego narusza art. 241 ust. 1 Pzp art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp. w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp w zw. z art. 266 Pzp.

Zgodnie z rozdziałem III. SWZ „*Opis Przedmiotu Zamówienia*” zamówieniem objęte jest sukcesywne świadczenie usługi całodziennego, kompleksowego żywienia pacjentów hospitalizowanych w Szpitalu Powiatowym im. A. Wolańczyka Sp. z o.o. wraz z dzierżawą pomieszczeń kuchni.

Dodatkowo w ust. 6 zastrzeżono: „*6. Zamawiający uzależnia świadczenie usług żywienia pacjentów Szpitala Powiatowego im. A. Wolańczyka Sp. z o.o. od wydzierżawienia pomieszczeń kuchni szpitalnej, w których odbywać się będzie przygotowywanie posiłków zgodnie ze SWZ – dzierżawa pomieszczeń kuchni.*” W ust. 55 tego rozdziału wskazano: „*55. Powierzchnia i wyposażenie będące przedmiotem dzierżawy są przeznaczone na zorganizowanie i prowadzenie kuchni przygotowującej posiłki w ramach żywienia zbiorowego i będą wykorzystywane do świadczenia usługi żywienia pacjentów Szpitala Powiatowego im. A. Wolańczyka Sp. z o.o. objętej niniejszym postępowaniem.*”

Wobec tych zapisów OPZ zamówienie objęte postępowania można wykonać z tylko jednego punktu produkcji a więc czas dostawy jest niezależny od wykonawcy, co jednocześnie także daje Zamawiającemu nieograniczoną swobodę wyboru oferty najkorzystniejszej oferty bez możliwości porównania poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach.

W myśl zaś art. 241 ust. 1 Pzp: „*1. Kryteria oceny ofert muszą być związane z przedmiotem zamówienia.*”

Natomiast art. 240 ust. 1 i 2 Pzp przewiduje: „*1. Zamawiający opisuje kryteria oceny ofert w sposób jednoznaczny i zrozumiały.*

2. Kryteria oceny ofert i ich opis nie mogą pozostawiać zamawiającemu nieograniczonej swobody wyboru najkorzystniejszej oferty oraz umożliwiają weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawianych w ofertach.”

Jak wynika z Komentarza Urzędu Zamówień Publicznych do ustawy Prawo Zamówień Publicznych pod redakcją Huberta Nowaka i Mateusza Winiarza do art. 241 Pzp: „*Swoboda przyznana zamawiającym w zakresie wyboru kryteriów ocen ofert może być realizowana tylko przy założeniu, że wybór dokonywany przez zamawiających nie jest arbitralny i że wybrane kryteria nie naruszają prawa. W swobodzie wyboru kryteriów oceny ofert zamawiający są również ograniczeni tym, że wybrane przez nich kryteria powinny pozostawać w związku z przedmiotem zamówienia. Co więcej – wybrane kryteria powinny umożliwiać wybór najkorzystniejszej oferty, czyli muszą być odpowiednie dla ustalenia, która z ofert w odniesieniu do przedmiotu zamówienia będzie najkorzystniejsza. Kryteria oceny ofert powinny być związane z przedmiotem zamówienia, proporcjonalne do przedmiotu zamówienia i niedyskryminujące. Wybór kryteriów oceny ofert odpowiednich dla danego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest kluczowy dla osiągnięcia celu porównywania ofert – wyboru najkorzystniejszej oferty*

Generalna zasada związku kryteriów z zamówieniem oznacza, że kryteria muszą być zasadniczo związane z dostawami, usługami lub robotami budowlanymi, które mają być przedmiotem

zamówienia, nie powinny natomiast dotyczyć cech oczekiwanych od wykonawców (w zakresie ekonomicznym, finansowym czy ich zdolności technicznej), gdyż oczekiwania zamawiającego w tym zakresie są weryfikowane w ramach oceny zdolności podmiotowej wykonawców w celu kwalifikacji wykonawców do udziału w postępowaniu. **Musi zatem istnieć związek kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia bez względu na to, w jakim aspekcie to powiązanie wystąpi oraz bez względu na fazę, w jakiej przedmiot zamówienia będzie się znajdował, tj. bez względu na to, czy kryterium to będzie dotyczyło np. samego zakupu produktu (np. możliwości dostarczenia towarów „od ręki”), jego użytkowania czy też utylizacji tego produktu.”**

Obecne kryterium określone przez Zamawiającego nie ma jakiegokolwiek związku z przedmiotem zamówienia.

Mając na względzie powyższe wnoszę jak w petitum.

Załączniki:

1. aktualny wydruk informacji z Krajowego Rejestru Sądowego Odwołującego;
2. pełnomocnictwo;
3. dowód uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa;
4. potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania;
5. potwierdzenie wysłania kopii odwołania Zamawiającemu.