

Łódź, dnia 3 czerwca 2022 roku

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

Zamawiający: **Wojewódzki Szpital Zespolony im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie**
ul. Szpitalna 45, 62-504 Konin
KRS: 0000030801
NIP: 6651042675
e-mail: szp@szpital-konin.pl
tel. +48 63 24 04 133
<http://www.szpital-konin.pl>

Odwołujący: **„IZAN +” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością**
z siedzibą w Krakowie
ul. Żabiniec 46, 31-215 Kraków
KRS: 0000171397
Tel. +48 426405777
FAX: +48 422572816
e-mail: przetargi@rekeep.pl

reprezentowana przez pracownika – Klaudię Bartczyk
adres do doręczeń – jak adres Odwołującego

Dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne pn. „Kompleksowe usługi w zakresie sprzątnia i dezynfekcji pomieszczeń Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie”, ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 24 maja 2022 roku pod numerem: 2022/S 100-277302 , numer referencyjny: WSZ-EP-12/2022.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego – IZAN +sp. z o.o. na podstawie art. 505 ust. 1 Pzp w zw. z art. 513 pkt 1 Pzp

I. wnoszę odwołanie wobec czynności dokonania przez Zamawiającego:

1. określenie pozacenowego kryterium oceny ofert;

II. Zarzucam Zamawiającemu naruszenie:

1. **art. 240 ust. 2 P.z.p. w zw. z art. 242 ust. 1 P.z.p. w zw. art. 16 pkt 1 P.z.p** poprzez określenie w rozdziale XIX SWZ kryterium jakości odnośnie pakietu I i II zamówienia o wartości kolejno 30% i 10% w postaci zaofferowania drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym (30%) oraz zaofferowania 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;

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

- 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 sprzątania, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu w salach reżimowych i w blokach operacyjnych oraz proces sprzątania 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 sprzątania, 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%
- 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 ogólna 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. 15 szt. miesięcznie, konfekcjonowany w małe tubki, zakończone gąbką, służącą do aplikacji żelu.

Brak dokumentu – 0 pkt

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 nr 1 powyżej

IV. Oświadczam, iż Odwołujący posiadają 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 P.z.p.

Uzasadnienie

W dniu 25 maja 2022 roku Zamawiający wszczął postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne pn. „Kompleksowe usługi w zakresie sprzątnia i dezynfekcji pomieszczeń Wojewódzkiego Szpitala Zespołonego im. dr. Romana Ostrzyckiego w Koninie.”

Uzasadnienie zarzutu

W rozdziale XIX - Opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert Zamawiający wskazał, że wybierze ofertę najkorzystniejszą na podstawie następujących kryteriów:

Pakiet 1 - cena 60%, zaoferowanie drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym (U) - 30 %, 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 (S) – 10%

Pakiet 2 - cena 60%, zaoferowanie drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym (U) - 30 %, zaoferowanie procesu sprzątnia, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu w salach reżimowych (S) – 10%

Jak wynika z rozdziału XIX SWZ w obu pakietach kryteria jakościowe odnoszące się do zaoferowania przez Wykonawcę drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym oraz zaoferowania procesu sprzątnia, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu, weryfikowane będą na podstawie zadeklarowania przez Wykonawcę w ofercie spełnienia tych kryterium.

Zgodnie z art. 240 ust. 2 Pzp 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.**

Opisany wyżej sposób oceny ofert w zakresie w.w. kryteriów nie przewiduje możliwości weryfikacji poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji zawartych w ofercie. Jak wskazano powyżej Zamawiający zamierza dokonać oceny ofert w zakresie kryterium jakościowym wyłącznie w oparciu o oświadczenie wykonawcy złożone w Formularzu oferty, których prawdziwość nie jest możliwa do weryfikacji na podstawie informacji przedstawionych w ofertach.

Jak trafnie zauważa J. Pieróg: "Zamawiający, określając kryteria, powinien móc zweryfikować podawane przez wykonawców informacje. Oznacza to, że kryteria nie powinny odnosić się do aspektów niemożliwych do sprawdzenia, czyli obietnic lub zobowiązań niewykonalnych." (zob. Jerzy Pieróg, Prawo zamówień publicznych. Komentarz do art. 24. Wyd. 15, Warszawa 2019, Legalis). Kryteria oceny ofert oraz sposób ich tworzenia i oceny ofert na ich podstawie mają zasadnicze znaczenie dla systemu zamówień publicznych, bowiem to w oparciu o nie zamawiający decyduje komu udzieli zamówienia. Z tych względów zamawiający musi odpowiednio wcześniej przemyśleć i wskazać wszystkie kryteria, które uważa za istotne, a które powinny spowodować, że wybierze właściwą ofertę (M. Meducki, ZPDORADCA 2021, Nr 2 Kryteria oceny ofert).

Podkreślenia wymaga, że istotą zamówień publicznych jest zapewnienie transparentności wydatkowania środków publicznych. Zamawiający zobligowani do stosowania przepisów pzp powinni udzielać zamówień na podstawie obiektywnych kryteriów, które zapewnią działanie zgodne z zasadami przejrzystości, równego traktowania wykonawców i niedyskryminacji. Ocena ofert i wybór oferty najkorzystniejszej powinny zostać dokonane w warunkach konkurencji. Podstawowa reguła prawa zamówień publicznych, zawarta w art. 7 ust. 1 pzp (aktualnie art. 16 pkt 1) pzp), stanowi, że przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego ma odbywać się w sposób zapewniający równe traktowanie wykonawców oraz zachowanie uczciwej konkurencji. Konieczność weryfikowalności spełnienia kryteriów oceny ofert w momencie ich składania stanowi warunek *sine qua non* równego traktowania wykonawców a zatem kryteria te nie mogą opierać się na deklaracjach, obietnicach czy niesprawdzalnych na tym etapie zobowiązań. Jeżeli kryterium oceny ofert nie jest weryfikowalne a zatem nie ma możliwości zweryfikowania jego spełnienia w momencie oceny ofert to *de facto* nie jest to w ogóle kryterium oceny ofert. W wyroku z dnia 23 czerwca 2021 r., XXIII Zs 35/21 Sąd Okręgowy w Warszawie orzekł, że:

*„Podzielając powyższe poglądy sąd okręgowy stoi na **kategorycznym** stanowisku, wyrażonym już z resztą w wyroku wydanym przez tut. sąd w innym składzie, iż **obowiązkiem zamawiającego jest takie określenie kryteriów oceny ofert, aby przed dokonaniem wyboru najkorzystniejszej oferty było możliwe sprawdzenie/zweryfikowanie informacji przedstawionych przez wykonawców w ich ofercie (wyrok SO w Warszawie z dnia 18 grudnia 2020 r., XXIII Ga 1350/20).**”*

Odwołujący zgadza się w pełni ze słusznym stanowiskiem Sądu, wyrażonym w powyższym wyroku oraz w przytoczonym w jego treści wyrokiem tego samego Sądu z dnia 18 grudnia 2020 r., XXIII Ga 1350/20. Brzmienie art. 91 ust. 2d ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych, obecnie znajdujące się w art. 240 ust. 2 P.z.p z 2019 r., w definitywny sposób bowiem zobowiązuje zamawiających do takiego ukształtowania kryteriów oceny ofert, których spełnienie przez ofertę wykonawcy da się obiektywnie zweryfikować jeszcze przed przyznaniem jej stosownej liczby punktów. Warto przy tym podkreślić, że Sąd Okręgowy w Warszawie, który wydał wyżej przytoczone wyroki, stanowi instancję odwoławczą w stosunku do orzeczeń Krajowej Izby Odwoławczej, zgodnie z art. 580 ust. 1 P.z.p. W konsekwencji, stwierdzić należy, że ukształtowała się linia orzecznicza, która potwierdza stanowisko Odwołującego, co przesądza o zasadności odwołania.

Wobec powyższego należy stwierdzić, że zastrzeżone kryteria odnoszące się do zaoferowania przez Wykonawcę drugiego (dodatkowego) urządzenia do dezynfekcji metodą suchej mgły dostępnego przez całą dobę w podmiocie leczniczym oraz zaoferowania procesu sprzątnia, podczas którego będą używane mopy i ściereczki jednego kontaktu są nieweryfikowalne.

Co więcej system mopów i ścierek jednego kontaktu stał się standardowym sposobem profesjonalnego sprzątnia szpitali i wyparł systemy oparte o mycie podłóg z użyciem wiadra z wyciskarką. Powinien stanowić element opisu przedmiotu zamówienia, jako standardowy sposób wykonania usługi utrzymania czystości w szczególności w salach reżimowych i w blokach operacyjnych oraz w Oddziale Noworodkowym. Tak jak to określił w SWZ Zamawiający w stosunku do Pracowni cytostatycznej. Inni zamawiający – publiczne podmioty lecznicze, wymóg stosowania mopów i ścierek jednego kontaktu w obszarach reżimowych traktują jako standardowy wymóg, stanowiący jeden z elementów opisu przedmiotu zamówienia. Już w 2012 roku Konsultant Wojewódzki w Dziedzinie Pielęgniarstwa Epidemiologicznego w Województwie Wielkopolskim, wskazywał metodę mopa jednego kontaktu jako rozwiązanie, standardowo dedykowane do stref podwyższonego reżimu. (Opinia Konsultanta wojewódzkiego w dziedzinie pielęgniarstwa epidemiologicznego w województwie wielkopolskim dotycząca zasad dekontaminacji powierzchni szpitalnych mopami nakładkowymi 2012).

Obecne kryteria tak naprawdę są "standardem", nie charakteryzują się innowacyjnością ani nie podnoszą jakości świadczonej usługi.

Zamawiający powinni być bardziej otwarci na kwestie jakościowe, innowacyjne środowiskowe, w tym gotowości odejścia od wyboru standardowych rozwiązań.

Uzasadnienie propozycji żądań

Pierwsze przykładowe kryterium: żądanie Certyfikatów ISO , spełnia wymogi z art. 240 ust. 2 Pzp, albowiem jest możliwa weryfikacja spełnienia tego kryterium na podstawie złożonej oferty.

Co więcej żądanie certyfikatów ISO jest zalecane przez Najwyższą Izbę Kontroli. W Informacji o wynikach kontroli ŻYWIENIA I UTRZYMANIA CZYSTOŚCI W SZPITALACH PUBLICZNYCH (marzec 2009 Nr ewid. 9/2009/P08141/LKR), Najwyższa Izba Kontroli podkreśla, że certyfikaty ISO są jedną z motywacji właściwego świadczenia usługi utrzymania czystości.

Jakie rozwiązania systemowe motywują szpitale do zapewnienia właściwego utrzymania czystości: – nadzór sanitarny, – kontraktowanie usług przez NFZ, akredytacja/ISO.

Najwyższa Izba Kontroli zarzucała Zamawiającym, że nie żądają certyfikatów ISO od wykonawców, zlecając usługę utrzymania czystości na zewnątrz.

Szpitale w ogóle nie korzystały z możliwości z żądania zaświadczenia niezależnego podmiotu zajmującego się poświadczaniem zgodności działań wykonawcy z normami jakościowymi, jeżeli zamawiający odwołują się do systemów zapewniania jakości opartych na odpowiednich normach europejskich; – zaświadczenia niezależnego podmiotu zajmującego się poświadczaniem zgodności działań wykonawcy z europejskimi normami zarządzania środowiskiem, jeżeli zamawiający wskazują środki zarządzania środowiskiem, które wykonawca będzie stosował podczas realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, odwołując się do systemu zarządzania środowiskiem i audytu (EMAS) lub norm zarządzania środowiskiem opartych na europejskich lub międzynarodowych normach poświadczonych przez podmioty działające zgodnie z prawem Unii Europejskiej, europejskimi lub międzynarodowymi normami dotyczącymi certyfikacji

Drugie proponowane jakościowe kryterium oceny ofert – żądanie 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 również spełnia wymogi, określone dyspozycją przepisu art. 240 ust.2 Pzp albowiem weryfikacja spełnienia tego kryterium możliwa jest na podstawie złożonej oferty. W załącznik nr 3 do SWZ str. 38 Zamawiający wskazał, że wymaga natychmiastowego wdrożenia (od momentu podpisania umowy)

programu monitorującego poziom higieny szpitalnej bazującego na wytycznych Centers for Disease Control and Prevention.

W związku z powyższym jak najbardziej uzasadnionym kryterium pozacenowej oceny ofert będzie premiowanie Wykonawcy, który wdrożył podobny system w jednostkach będących podmiotami leczniczymi. Takie kryterium gwarantuje Zamawiającemu wykonanie usługi na najwyższym oczekiwanym poziomie od pierwszego dnia jej realizacji.

Trzecie przykładowe kryterium jakościowe posiadanie i stosowanie urządzenia do zamgławiania metodą suchej mgły, bezpiecznego dla urządzeń elektronicznych pozwalającego na skrócenie okresu wyłączania sal z użytku o wadze – 10% również spełnia wymogi, o którym mowa w art. 240 ust. 2 tj. jest weryfikowalny na podstawie informacji złożonych w ofercie.

Na rynku dostępnych jest wiele urządzeń do zamgławiania metodą suchej mgły, o różnych parametrach. Zamawiający chcąc uzyskać efektywność procesu zamgławiania powinien określić minimalne parametry urządzenia do zamgławiania metodą suchej mgły, tak aby uzyskać usługę o wysokiej jakości.

Mając na względzie powyższe wnoszę jak w *petitum* odwołania.

Załączniki:

1. pełnomocnictwo;
2. potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania;
3. potwierdzenie przesłania odwołania Zamawiającemu w terminie.