

miejsowość: Warszawa ,

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

Odwołanie

Odwołujący :

imię:

nazwisko:

lub

nazwa firmy: Paramedica Polska sp. z o.o.
sp.k.

miejsowość: Warszawa

kod pocztowy: 02-862

ulica: Farbiarska

numer: 47

lokal:

kraj: Polska

telefon:

fax:

email:

Przedstawiciel ustawowy/pełnomocnik:

imię: Piotr

nazwisko: Jabłoński
miejsowość: Warszawa

kod pocztowy: 02-786

ulica: Elektoralna

numer: 28

lokal: 10

kraj: Polska

telefon: 888965518

fax:

email: pj@kjpp.pl

Zamawiający: nazwa: Wojewódzkie Pogotowie Ratunkowe
w Katowicach
miejsowość: Katowice

kod pocztowy: 40-024

ulica: Powstańców

numer: 52

kraj: Polska

telefon:

fax:

email: wpr@wpr.pl

Określenie przedmiotu zamówienia: Zakup wraz z dostawą sprzętu medycznego dla
Wojewódzkiego Pogotowia Ratunkowego w Katowicach Numer referencyjny:
WPR/TZ/252/ZP/13/2023

Numer ogłoszenia, jeżeli zostało
zamieszczone w Biuletynie Zamówień
Publicznych:

rok: Nr pozycji:

Numer ogłoszenia, jeżeli zostało
zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii
Europejskiej:

Numer: 2023/S 122-388303

Wskazanie czynności lub zaniechania czynności zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy: W opinii Odwołującej Zamawiający poprzez swe czynności i zaniechania, naruszył przepisy art. 16 ust. 1, art. 99 ust. 4 u.p.z.p. tj. Zamawiający dokonał niezgodnego z zasadą równego traktowania wykonawców opisu przedmiotu zamówienia pośrednio pod jedno urządzenie

Zwięzłe przedstawienie zarzutów: Zamawiający w załączniku nr 1 do SWZ, WPR/TZ/252/ZP/13/2023 sporządził ograniczający konkurencję opis przedmiotu zamówienia. W wymogach technicznych, Zamawiający wymaga konkretnego rozwiązania technicznego i użytkowego, które jest charakterystyczne jednego urządzenia: - „Możliwość ustawienia parametrów oddechowych na podstawie wzrostu i płci pacjenta” –. Wytyczne Resuscytacyjne mówią jasno, że VT dobiera się na podstawie należytej masy ciała. Wytyczne Resuscytacyjne 2021 - Drogi oddechowe i oddychanie - Kontrola wentylacji, s. 37, „Należy stosować strategię wentylacji oszczędzającą płuca – 6-8 ml/kg należyj masy ciała”. Dodatkowo opis przedmiotu zamówienia zawiera inne parametry techniczne, które w połączeniu ze sobą wskazują jednoznacznie na jedno urządzenie np.: - „Możliwość przechowywania w temperaturze min -25 - +60°C” - „Zasilanie w tlen o ciśnieniu min. od 2,2 do 6,0 bar”

Wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania: Uwzględnienie odwołania. Dokonanie modyfikacji swz tak by parametry techniczne w nim zawarte nie stanowił pośredniego opisu technicznego jednego urządzenia

Wskazanie okoliczności faktycznych i prawnych odwołania oraz wskazanie dowodów na ich poparcie: Zamawiający w załączniku nr 1 do SWZ, WPR/TZ/252/ZP/13/2023 sporządził ograniczający konkurencję opis przedmiotu zamówienia. W wymogach technicznych, Zamawiający wymaga konkretnego rozwiązania technicznego i użytkowego, które jest charakterystyczne jednego urządzenia: - „Możliwość ustawienia parametrów oddechowych

na podstawie wzrostu i płci pacjenta” –. Wytyczne Resuscytacyjne mówią jasno, że VT dobiera się na podstawie należytej masy ciała. Wytyczne Resuscytacyjne 2021 - Drogi oddechowe i oddychanie - Kontrola wentylacji, s. 37, „Należy stosować strategię wentylacji oszczędzającą płuca – 6-8 ml/kg należnej masy ciała”. Dodatkowo opis przedmiotu zamówienia zawiera inne parametry techniczne, które w połączeniu ze sobą wskazują jednoznacznie na jedno urządzenie np.: - „Możliwość przechowywania w temperaturze min -25 - +60°C” - „Zasilanie w tlen o ciśnieniu min. od 2,2 do 6,0 bar” Praktyka stosowana przez Zamawiającego stanowi naruszeniem zasad uczciwej konkurencji, skutecznie uniemożliwia złożenie oferty firmom posiadającym dobry sprzęt medyczny.. W związku z powyższym żądamy dopuszczenia na zasadzie równoważności poniższego opisu przedmiotu zamówienia: Parametry wymagane Rok produkcji: 2023 Transportowy zestaw medyczny do wentylacji pacjenta. Urządzenie wyposażone w torbę ochronną, umożliwiającą swobodny korzystanie ze wszystkich funkcji. Torba ochronna musi umożliwiać transport zestawu w ręku, na ramieniu lub na plecach, posiadać zaczepy umożliwiające zawieszenia torby na ramie łóżka/ noszy. Skład zestawu: respirator transportowy, butla tlenowa min 2l, reduktor o przepływie min 0-15 l/min, przewód ciśnieniowy umożliwiający podłączenie respiratora do zewnętrznego źródła tlenu ze złączem AGA min. 2 m, maski nr 4 i 5, wielorazowy przewód pacjenta, płuco testowe. Zasilanie respiratora transportowego DC 12V Akumulator bez efektu pamięci Parametry techniczne Waga modułu respiratora z akumulatorem max 7 kg Zasilanie w tlen o ciśnieniu min. od 2,7 do 6,0 bar Praca na akumulatorze min. 4 h Możliwość płynnej regulacji stężenia tlenu w mieszaninie oddechowej w zakresie min. 40-100% Możliwość pracy w temperaturze min. -10 - + 50°C Możliwość przechowywania w temperaturze min -25 - + 60°C Rozpoczęcie natychmiastowej wentylacji w trybach ratunkowych za pomocą przycisków umieszczonych na panelu głównym lub rozpoczęcie natychmiastowej wentylacji za pomocą pokrętki na przednim panelu urządzenia Autotest, pozwalający na sprawdzenie działania respiratora. Tryby wentylacji IPPV/CMV Możliwość prowadzenia procedury RSI CPR lub wentylacja manualna CPAP SIMV Możliwość ręcznej regulacji przez użytkownika stosunku wdechu do wydechu – min. 2:1 do 1:2 (podać zakres) Parametry regulowane Częstotliwość oddechowa regulowana w zakresie min. 8-40 oddechów/min Objętość oddechowa regulowana w zakresie min 50 – 1500 ml, Ciśnienie PEEP regulowane w zakresie min od 0 do min 20 cm H₂O Ciśnienie maksymalne w drogach oddechowych regulowane w zakresie min od 20-60 mbar Obrazowanie parametrów Wyświetlanie maksymalnego ciśnienia wdechowego Wyświetlanie objętości oddechowej Wyświetlanie częstość oddechowej Alarmy Bezdechu Nieszczelności układu Wysokiego/niskiego poziomu ciśnienia w drogach oddechowych Rozładowanego akumulatora/braku zasilania Zamawiający w załączniku nr 1 do SWZ, WPR/TZ/252/ZP/13/2023 przedstawił opis przedmiotu zamówienia (86 szt. wideolaryngoskopów). Zgodnie z posiadaną przez nas wiedzą, żaden wideolaryngoskop nie spełnia w 100% opisu technicznego. W związku z powyższym żądamy dopuszczenia na zasadzie równoważności poniższego opisu przedmiotu zamówienia: Parametry techniczne 1 Wideolaryngoskop do trudnej intubacji z wielorazową, wymienną optyką oraz nakładkami jednopacjentowymi Kamera/Monitor 2 Kolorowy monitor dotykowy o przekątnej 2,8 cala 3 Możliwość bezprzewodowego przesyłania obrazu na żywo bezpośrednio do innych urządzeń poprzez komunikację WiFi 4 Wewnętrzna pamięć umożliwiająca nagrywanie filmów 5 Możliwość przechowywania min. 10 godzin nagrań 6 Port USB-C do zgrywania plików do komputera w celu archiwizacji 7 Wskaźnik naładowania akumulatora na monitorze 8 W pełni naładowany akumulator wystarcza na ok 2 godziny pracy monitora 9 Pełny cykl ładowania monitora maksymalnie 120 min Optyka 10 Wielorazowa wymienna optyka ze światłem LED wyposażona w dwa systemy informujące o pozostałej ilości użyć oraz poziomie naładowania akumulatora 11 Możliwość rozłączenia wymiennej optyki od monitora z możliwością użycia jej jako urządzenia do trudnej intubacji z optycznym torem wizyjnym 12 Zasilanie akumulatorowe wraz z ładowarką 13 W pełni naładowany akumulator wystarcza na min. 15 intubacji 14 Automatyczne wyłączenie po 30 min. 15 Pełny cykl ładowania maksymalnie 2 h 17 Możliwość stosowania w środowisku rezonansu magnetycznego MRI 18 Końcówka toru wizyjnego posiadająca zabezpieczenie przez zaparowaniem Jednorazowe nakładki / łyżki 19 Nakładki dostępne w dwóch rozmiarach dla dorosłych kodowane kolorami 19a Nakładki jednopacjentowe dla osób dorosłych z możliwością intubacji rurkami o rozmiarach od 7.0 do 8.5 19b Nakładki jednopacjentowe dla osób dorosłych z możliwością intubacji rurkami o

rozmiarach od 6.0 do 7.5 20 Nakładki o anatomicznym kształcie, zapobiegające nadmiernemu użyciu siły oraz umożliwiające intubacje pacjentów w kołnierzu ortopedycznym 21 Nakładki wyposażone w kanał na rurkę intubacyjną, umożliwiające intubację bez potrzeby stosowania prowadnic Stacja dokująca/ładowarka 22 Ładowarka systemu optycznego wyposażona w monitor LCD wskazujący pozostałą ilość użyć oraz informację o naładowaniu akumulatora Inne 23 Waga jednego zestawu 340 g 24 W skład pakietu wchodzi: - Kamera/Monitor - 86 szt. - Wielorazowa optyka - 86 szt. - Stacja dokująca - 86 szt. - Jednorazowe nakładki - 1900 szt. (dla osób dorosłych z możliwością intubacji rurkami o rozmiarach od 7.0 do 8.5) - Jednorazowe nakładki - 1900 szt. (dla osób dorosłych z możliwością intubacji rurkami o rozmiarach od 6.0 do 7.5) 25 Możliwość ładowania kamery i optyki ogólnodostępnymi ładowarkami (np. do smartfonów) Odwołująca pragnie wskazać za wyrokiem KIO sygn. akt: KIO 1549/12, że: „ (...) opisanie przedmiotu zamówienia należy do kluczowych w postępowaniu o udzielenie zamówienia nie tylko uprawnień, ale i obowiązków zamawiającego. Ramy, w których zamawiający powinien poruszać się opisując przedmiot zamówienia w siwz, wyznaczone zostały w szczególności w art. 7 ust. 1 w zw. z art. 29 Pzp. Zatem zamawiający definiując przedmiot zamówienia powinien go opisać z zachowaniem wyrażonej w art. 7 ust. 2 Pzp zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji. Zakazane jest opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję art. 29 ust. 2 Pzp).” Wskazać należy, że art. 29 ust. 1 u.p.z.p. nakłada na Zamawiającego obowiązek opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Przepis ten służy realizacji ustawowych zasad uczciwej konkurencji, a co za tym idzie zasady równego dostępu do zamówienia, wyrażonych art. 7 ust. 1 u.p.z.p.. Biorąc pod uwagę przepis art. 29 ust. 2 u.p.z.p., zgodnie z którym przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, wystarczy do stwierdzenia faktu nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem, jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez kreowanie określonych zapisów w specyfikacji, niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji (zob. wyrok Sądu Okręgowego w Bydgoszczy z dnia 2S stycznia 2005 r., II Ca 693/05). Wedle utrwalonego poglądu Krajowej Izby Odwoławczej działaniem wbrew zasadzie uczciwej konkurencji jest na tyle rygorystyczne określenie wymagań, jakie powinien spełnić przedmiot zamówienia, że nie jest to uzasadnione obiektywnymi potrzebami Zamawiającego, a jednocześnie ogranicza krąg potencjalnych wykonawców zdolnych do należytego wykonania zamówienia. W uchwale Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 5 lutego 2012 roku, sygn. akt KIO/KD 14/12, podkreślono, że: „Istotne jest by przedmiot zamówienia został opisany w sposób neutralny i nieutrudniający uczciwej konkurencji. Oznacza to konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać konkretnego wykonawcę, bądź które eliminowałyby konkretnych wykonawców, uniemożliwiając im złożenie ofert lub powodowałyby sytuacje, w której jeden z zainteresowanych wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych. Działaniem wbrew zasadzie uczciwej konkurencji jest na tyle rygorystyczne określenie wymagań, jakie powinien spełnić przedmiot zamówienia, iż nie jest to uzasadnione obiektywnymi potrzebami Zamawiającego, a jednocześnie ogranicza krąg potencjalnych wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia, (tak też wyrok KIO z 21 września 2010 roku sygn. akt KIO 1954/10, wyrok KIO z 7 października 2010 roku sygn. akt KIO 2053/10)”. W myśl art. 29 ust. 2 u.p.z.p., opisu przedmiotu zamówienia nie można formułować w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, do stwierdzenia nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem, wystarczy jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji, niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji. Nie będzie zatem żadnym argumentem w sprawie, że kwestionowany w odwołaniu opis przedmiotu zamówienia spełnia dwóch czy więcej wykonawców, skoro Zamawiający w sposób całkowicie nieuprawniony wyeliminował możliwość ubiegania się o przedmiotowe zamówienie przez zdecydowaną większość wykonawców zdolnych do należytego wykonania zamówienia Powyższe jednoznacznie wynika z orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej, choćby z wyroku KIO 2683/13, sygn.

akt KIO 2633/13, Izba podkreśliła, że: „(...) zamawiający ma pełne prawo tak opisać przedmiot zamówienia, aby zapewnić jak najlepszą realizację swoich potrzeb. Nie jest to jednak prawo nieograniczone. Swoboda zamawiającego w tym zakresie nie może bowiem w sposób nieuzasadniony zawężać kręgu wykonawców, którzy mogą wykonać przedmiot zamówienia. Zatem oceniając opis przedmiotu zamówienia pod kątem zgodności z art. 29 ust. 2 ustawy Pzp należy ustalić czemu służą jego poszczególne elementy - czy są one uzasadnione istotą i celem zamówienia, czy też, nie służąc żadnym obiektywnie uzasadnionym potrzebom, zawężają krąg wykonawców mogących zamówienie wykonać”. Stosownie do treści wyroku z dnia 5 czerwca 2014 r. sygn. akt: KIO 938/14; „przejawem naruszenia zasady uczciwej konkurencji jest nie tylko opisanie przedmiotu zamówienia z użyciem oznaczeń wskazujących na konkretnego producenta lub konkretny produkt z użyciem parametrów wskazujących na konkretnego producenta, dostawcę albo konkretny wyrób, ale także określenie na tyle rygorystycznych wymagań co do parametrów technicznych, które nie są uzasadnione obiektywnymi potrzebami zamawiającego i które uniemożliwiają udział niektórym wykonawcom w postępowaniu, ograniczając w ten sposób krąg podmiotów zdolnych do wykonania zamówienia.” Wyrok KIO z 30 grudnia 2010 r. sygn. akt KIO 229/10. zgodnie z którym: „treść art. 29 ust. 2 ustawy Pzp Stanowi, iż do naruszenia normy prawnej wyrażona w powyższym przepisie dochodzi już przypadku utrudnienia konkurencji, nie zaś jedynie wówczas jeżeli skutek dokonania Opisu przedmiotu zamówienia dochodzi do jej całkowitego wyeliminowania. Utrudnianie konkurencji nie polega wszakże na całkowitej eliminacji wszystkich producentów, dostawców lub dystrybutorów poza jednym, jak również wszystkich urzędów, technologii lub rozwiązań poza jednym. Literalna wykładnia normy prawnej wyrażonej w powyższym przepisie wskazuje, iż nieuzasadnione utrudnianie konkurencji (wobec określonego i równouprawnionego do udziału w rynku wykonawcy lub Oferowanego produktu) prowadzi do wypełnienia hipotezy normy prawnej wyrażonej w art. 29 ust. 2 ustawy Pzp”. Warto przytoczyć wyrok Sądu Okręgowego w Lublinie z dnia 5 listopada 2005 r., sygn. akt Ir Ca 587/05, zgodnie z którym: „istotne jest, aby przedmiot zamówienia został opisany w sposób neutralny i nieutrudniający uczciwej konkurencji. Oznacza to konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać konkretnego wykonawcę, bądź które eliminowałyby konkretnych wykonawców uniemożliwiając im złożenie ofert lub powodowałyby sytuację, w której jeden z zainteresowanych wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych”. Podobnie w wyrok Sądu Okręgowego w Szczecinie z dnia 17 kwietnia 2009 r., sygn. akt II Ca 137/09, zgodnie z którym: „dokonanie opisu przedmiotu zamówienia przez wskazanie rygorystycznych wymagań, nieuzasadnionych potrzebami zamawiającego będzie uprawdopodobniało naruszenie uczciwej konkurencji”. Tożsame stanowisko znalazło się również w wyroku Sądu Okręgowego w Szczecinie z dnia 17 grudnia 2009 r., sygn. akt II Ca 992/09 oraz w wyroku Sądu Okręgowego w Lublinie z dnia 2 kwietnia 2009 r. sygn. akt IX Ga 49/09. Wskazać należy na wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 24 stycznia 2012 r., sygn. akt VI ACa 965/12 „przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia musi odbyć się z poszanowaniem zasad określonych w art. 7 ust. 1 ustawy. Zamawiający nie może więc określać przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Oznacza to konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać na konkretnego wykonawcę bądź też, które eliminowałyby konkretnych wykonawców uniemożliwiając im złożenie oferty lub powodowałyby sytuację, w której jeden z zainteresowanych wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych.” Mając powyższe na uwadze Odwołująca wnosi jak w petitum.

Do odwołania należy załączyć:

1. Dowód uiszczenia wpisu
2. Pełnomocnictwo, jeżeli odwołanie wnosi pełnomocnik
3. Właściwy rejestr z którego wynika zasada reprezentacji odwołującego

4. Dowód przesłania kopii odwołania
zamawiającemu

odpis_aktualny_106489_1677833126496.pdf

odpis_aktualny_432666_1677833156420.pdf

Peł_PZP.PDF