



Lublin, dnia 22 października 2020 roku

Do:
**Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej
w Warszawie
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa**

Zamawiający: Województwo Pomorskie
ul. Okopowa 21/27, 80-810 Gdańsk
tel. +48 58 326 85 48, faks +48 58 226 85 57
e-mail: zamowienia@pomorskie.eu
adres strony www: www.bip.pomorskie.eu

działający także na rzecz:

1. **Wojewódzkiego Szpitala Psychiatrycznego im. prof. T. Bilikiewicza w Gdańsku**
2. **Samodzielnego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej Pogotowia Ratunkowego w Gdańsku**
3. **Pomorskiego Centrum Reumatologicznego im. Jadwigi Titz-Kosko w Sopocie Sp. z o.o.**
4. **Centrum Zdrowia Psychicznego w Słupsku**
5. **Wojewódzkiego Szpitala Psychiatrycznego im. J. Korczaka w Słupsku Sp. z o.o.**
6. **Szpitala dla Nerwowo i Psychiczenie Chorych im. S. Kryzana w Starogardzie Gdańskim**
7. **Wojewódzkiego Ośrodka Terapii Uzależnień w Gdańsku**
8. **Stacji Pogotowia Ratunkowego w Słupsku**
9. **COPERNICUS Podmiot Leczniczy Sp. z o.o. w Gdańsku**
10. **Szpitala Dziecięcego Polanki im. Macieja Płażyńskiego w Gdańsku Sp. z o.o.**
11. **Szpitala Specjalistycznego w Prabutach Sp. z o.o.**
12. **Przemysłowego Zespołu Opieki Zdrowotnej Sp. z o.o. w Gdańsku**
13. **Szpitala Specjalistycznego w Kościerzynie Sp. z o.o.**
14. **Szpitali Pomorskich Sp. z o.o. w Gdyni**



Odwołujący: CompuGroup Medical Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Lublinie
ul. Do Dysa 9, 20-149 Lublin
tel. (81) 444 20 15, fax. (81) 444 20 18
e-mail: damian.snopek@cgm.com

reprezentowana przez:
Damiana Snopka

Nazwa postępowania: *Budowa i wdrożenie systemów dziedzinowych, platformy regionalnej, GCPD i DR* (nr ref. DAZ-ZP.272.57.2019)

Numer Dziennika Urzędowego WE 2019/S247 608512-2019

ODWOŁANIE

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego

W imieniu **CompuGroup Medical Polska Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością w Lublinie**, korzystając z uprawnień wynikających z art. 180 i nast. ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.), zwanej dalej „p.z.p.”

składam odwołanie

wobec postanowień ogłoszenia o zamówieniu oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „*Budowa i wdrożenie systemów dziedzinowych, platformy regionalnej, GCPD i DR*”, prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego przez Województwo Pomorskie.

Powyższym czynnościami **zarzucam** naruszenie:

- **art. 29 ust. 1 p.z.p.** w związku z **art. 139 ust. 1 p.z.p.** oraz z w związku z **art. 387 §1 k.c.** poprzez wprowadzenie wymogu dostarczenia systemu ucyfrowienia bezpośredniego aparatu RTG Philips Dual Diagnost (Załącznik 9.1.6 do SIWZ, rozdział I.5.2.1), w sytuacji, w której producent tego aparatu wycofał go z produkcji i nie posiada zestawu cyfrowych detektorów koniecznych do ucyfrowienia aparatu, co sprawia, iż świadczenie wymagane przez Zamawiającego jest niemożliwe do spełnienia, a Wykonawca nie jest w stanie poprawnie skalkulować oferty w tym zakresie.

Interes Odwołującego we wniesieniu odwołania:

CompuGroup Medical Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Lublinie (dalej „CGM” lub „Odwołujący”) jest potencjalnym wykonawcą zainteresowanym w uzyskaniu zamówienia publicznego, którego dotyczy postępowanie objęte niniejszym odwołaniem. Odwołujący w ramach swojej działalności oferuje bowiem oprogramowanie oraz usługi podobne do tego, które jest przedmiotem zamówienia. Postanowienia SIWZ oraz ogłoszenia zawierają jednak wymagania które są obiektywnie niemożliwe do spełnienia, co uniemożliwia poprawne przygotowanie oferty oraz skalkulowanie ceny ofertowej. Działanie Zamawiającego narusza więc interes CGM, albowiem może doprowadzić do utraty możliwości uzyskania zamówienia publicznego i związanego z tym zarobku.

Uzasadnienie

Zamawiający w Załączniku nr 9.1.6 do SIWZ (określającym wymagania dotyczące SSI w Szpitalu dla Nerwowo i Psychicznie Chorych im. St. Kryzana w Starogardzie Gdańskim) wprowadził wymóg dostawy systemu ucyfrowienia bezpośredniego aparatu RTG Philips Dual Diagnost (rozdział I.5.2).

Aparat wymieniony we wskazanym wyżej załączniku w nomenklaturze producenta określany jest jako "**Bucky Diagnost**". Z informacji uzyskanych od producenta w dniu 21 października 2020 r. wynika, że urządzenie opisane w SIWZ weszło w okres końca okresu eksploatacji (End of Life), co oznacza, że jego produkcja nie jest kontynuowana, a producent nie będzie zapewniał wsparcia serwisowego dla urządzenia, ani dostępu do części zamiennych. Co jednak szczególnie istotne - korporacja PHILIPS **nie posiada cyfrowych detektorów** koniecznych do wykonania ucyfrowienia. Oznacza to, że wykonanie świadczenia opisanego w rozdziale I.5.2 Załącznika nr 9.1.6 do SIWZ nie jest możliwe.

Niemożliwość świadczenia, o której mowa w art. 387 § 1 k.c., to niemożliwość obiektywna, co oznacza, że danego świadczenia nie byłby w stanie spełnić nie tylko dłużnik, ale również nikt inny, zaś naturę takiej niemożliwości uzasadniają ograniczenia wynikające z praw natury oraz stanu wiedzy i techniki (por. wyrok Sądu Najwyższego z 8 maja 2002 r. sygn. akt III CKN 1015/99 czy wyrok Sądu Najwyższego z 8 stycznia 2009 r. sygn. akt I CSK 239/08).

W doktrynie jako przypadek niemożliwości świadczenia kwalifikuje się również tzw. niemożliwość gospodarczą, w przypadku której spełnienie świadczenia jest wprawdzie możliwe z technicznego punktu widzenia, ale całkowicie nieuzasadnione z punktu widzenia racjonalności ekonomicznej, ze względu na konieczne koszty i starania. Taką sytuację można oceniać w kategoriach niemożliwości świadczenia w rozumieniu art. 387 § 1 k.c. w sytuacji (i tylko wówczas), gdy

spełnienie świadczenia byłoby ekonomicznie nieracjonalne dla kogokolwiek, a nie tylko dla konkretnego dłużnika (tak P. Machnikowski, System Prawa Prywatnego t. 5 Prawo zobowiązań - część ogólna pod red. E. Łętowskiej, Warszawa 2013, s. 567; podobnie W. Popiołek, komentarz do art. 387 k.c., K. Pietrzykowski (red.) Kodeks cywilny. Komentarz, tom I, Warszawa 2013).

Mając na względzie przywołane wyżej okoliczności oczywistym jest, iż wobec braku komponentów koniecznych do ucyfrowienia, oczekiwane przez Zamawiającego świadczenie nie może zostać zrealizowane tak przez Wykonawcę, jak i przez każdego uczestnika obrotu. Niewątpliwie występuje tu zatem przypadek niemożliwości świadczenia.

W tym stanie rzeczy - niezależnie od skutków wynikających z przepisów prawa cywilnego - Wykonawca nie jest w stanie skalkulować ceny ofertowej. Nie wie on bowiem czy Zamawiający w trakcie realizacji umowy będzie wymagał ucyfrowienia aparatu (generując spór z tym związany), czy też zaakceptuje on realia rynku i zgodzi się na odstąpienie od opisywanego wymagania. Taki stan rzeczy jest zaś sprzeczny z treścią art. 29 ust. 1 p.z.p., co powinno prowadzić do odpowiedniej zmiany specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Mając na względzie powyższe okoliczności Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu wprowadzenia zmiany do Załącznika nr 9.1.6 do SIWZ poprzez wykreślenie rozdziału I.5.2 (Ucyfrowienie aparatu RTG) w całości.

W imieniu CGM

.....

Załączniki:

1. dowód uiszczenia wpisu
2. dowód przesłania Zamawiającemu kopii wniesionego odwołania
3. pełnomocnictwo i odpis z właściwego rejestru Wykonawcy