

Warszawa, dnia 17 listopada 2015r.

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

Odwołujący:

DGP Clean Partner Sp. z o.o.
ul. Najświętszej Marii Panny 5e 59-220 Legnica
tel./fax: 22/ 637-40-02 / 637-30-08

Zamawiający:

SAMODZIELNY PUBLICZNY ZAKŁAD OPIEKI ZDROWOTNEJ

MSW W ŁODZI

91-425 Łódź

ul. Północna 42

fax 42 634-12-54

e-mail: zamowienia@zozmswlodz.pl

ODWOŁANIE

Na podstawie art. 180 ust. 1 w związku z art. 179 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z dnia 9 sierpnia 2013 roku, poz. 907 ze zm.) składamy odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn : „Usługi sprzątania wraz z transportem wewnętrznym”, nr postępowania 45/U/15.

Określenie przedmiotu zamówienia (numer ogłoszenia):

Nr ogłoszenia: 2015/S 216-394186 z dnia 7 listopada 2015r.
Usługi sprzątania wraz z transportem wewnętrznym

Wskazanie czynności lub zaniechania czynności Zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy oraz przytoczenie zarzutów:

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu niezgodnych z ustawą czynności Zamawiającego podjętych w toku postępowania, polegających na sporządzeniu treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia („SIWZ”) i odpowiadających im stosownych zapisów Ogłoszenia, w sposób niezgodny z przepisami ustawy, tj. w sposób naruszający zasady równego traktowania wykonawców, uczciwej konkurencji, w szczególności:



1. poprzez wymagania posiadania odpowiedniej wiedzy i doświadczenia pkt 8 ppkt. 8.2 SIWZ w sposób uniemożliwiający udział w postępowaniu Odwołującemu, a jednocześnie w sposób umożliwiający spełnienie warunków udziału w postępowaniu poprzez (zbyt) wąskie grono wykonawców- co uzasadniono szczegółowo w dalszej części odwołania.

Czynnościom Zamawiającego zarzucamy naruszenie przepisów Ustawy, w związku z naruszeniem:

- art. 7 ust.1, art.22 ust.1 pkt 2 Ustawy w związku z treścią warunków udziału w postępowaniu określonych w pkt. 7.3 ppkt. 1 SIWZ (i analogicznych zapisów Ogłoszenia) dotyczących posiadania wiedzy i doświadczenia w zakresie wymogu, że *powierzchnia użytkowa wewnętrzna objęta usługą nie mniejszej niż 10000 m² oraz powierzchnia terenów zewnętrznych objęta usługą nie mniejsza niż 10000 m².*

Interes:

Na skutek czynności Zamawiającego interes Odwołującego w uzyskaniu zamówienia doznał uszczerbku. Niezgodne z zapisami Ustawy działania Zamawiającego powodują, iż Odwołujący nie może złożyć oferty, co pozbawia Odwołującego możliwości uzyskania niniejszego zamówienia, tym samym powoduje szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów Ustawy. Gdyby Zamawiający nie naruszył ww. przepisów Ustawy, Odwołujący mógłby złożyć prawidłową ofertę w przedmiotowym postępowaniu i ewentualnie uzyskać zamówienie. Powyższe niezaprzeczalnie dowodzi naruszenia interesu prawnego Odwołującego w uzyskaniu zamówienia i stanowi wystarczającą przesłankę do skorzystania ze środków ochrony prawnej przewidzianych w art. 179 i nast. Ustawy.

Żądanie:

W związku z powyższym Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

- zmianę warunków udziału w przedmiotowym postępowaniu, w taki sposób, aby umożliwić uczciwą konkurencję, w szczególności poprzez zastosowanie warunków związanych z przedmiotem zamówienia oraz poprzez opisanie ich^{ca} w stopniu uzasadnionym i proporcjonalnym, tj. poprzez zastąpienie dotychczasowej treści kwestionowanych punktów z warunku brzmieniem odpowiadającym żądaniom zawartym w uzasadnieniu odwołania- opisując zapis pkt.8 ppkt 8.2 SIWZ w następujący sposób : Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed dniem otwarcia ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje min. 2 usługi kompleksowego sprzątania powierzchni wewnętrznej oraz terenów zewnętrznych wraz z czynnościami pomocniczymi przy pacjencie w szpitalach. Powierzchnie użytkowe wewnętrzne objęte usługą nie mniejszej niż 25000m² łącznie, gdzie minimum jedna usługa jest połączona z usługą sprzątania powierzchni zewnętrznych minimum 20 000m².

Informacja Zamawiającego- treść ogłoszenia oraz SIWZ, będące podstawą zarzutów niniejszego Odwołania, zostały opublikowane odpowiednio w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 9 listopada 2015r. Niniejsze odwołanie wniesiono w dniu 18 listopada 2015r., co oznacza dochowanie terminu określonego w art. 182 ust.2 pkt 1) Ustawy.

Zgodnie z art. 180 ust.5 Ustawy kopia niniejszego odwołania została przesłana Zamawiającemu przed upływem terminu na wniesienie odwołania w taki sposób, aby mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu.



UZASADNIENIE

Odwołujący, powziął wiadomość o czynnościach Zamawiającego w toku Postępowania z treści SIWZ oraz Ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Po zapoznaniu się z ich treścią, Odwołujący stwierdził następujące naruszenia Ustawy:

1. w pkt. 8 pkt. 8.2 SIWZ Zamawiający zawarł następujący warunek : *Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat przed dniem otwarcia ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje min. 2 usługi kompleksowego sprzątania powierzchni wewnętrznej oraz terenów zewnętrznych wraz z czynnościami pomocniczymi przy pacjencie w szpitalach. Powierzchnia użytkowa wewnętrzna objęta usługą nie mniejszej niż 10000 m² oraz powierzchnia terenów zewnętrznych objęta usługą nie mniejsza niż 10000 m²*

Odwołujący podkreśla, iż od lat posiada doświadczenie związane ze świadczeniem usług kompleksowego sprzątania szpitali na terenie całego kraju i jest jednym z liderów w branży usługowej w postępowaniach prowadzonych przez te jednostki. Wieloletnie doświadczenie zdobyte podczas realizacji kontraktów utwierdza w przekonaniu, iż warunki udziału w postępowaniu, jakie zawarł Zamawiający w SIWZ naruszają zasady równego traktowania wykonawców oraz zasady zachowania uczciwej konkurencji.

W ocenie Odwołującego, specyfika istotnych warunków zamówienia nie uzasadnia sformułowania wymogu posiadania doświadczenia wykonywania usług we wskazanym metrażu, przedmiotem zamówienia jest bowiem kompleksowe sprzątanie powierzchni w szpitalach.

Odwołujący nie widzi zasadności wymagania, aby każda z usług była wykonana lub wykonywana na powierzchni nie mniejszej niż 10 000 m², gdyż taki parametr ogranicza konkurencyjność, a w ocenie Odwołującego wykazanie wykonania lub wykonywania usług na powierzchni nie mniej niż 25 000 m² łącznie, będzie wystarczające jako wskazanie doświadczenia i możliwość świadczenia usługi dla Zamawiającego. Odwołujący pragnie podkreślić, iż wykonywał i wykonuje usługi sprzątania placówek medycznych w mniejszych placówkach w sposób równie należyty i bez zastrzeżeń.

Odwołujący wskazuje również, że wymóg *powierzchnia terenów zewnętrznych objęta usługą nie mniejsza niż 10000 m²*, w znacznym stopniu ogranicza udział Wykonawców w postępowaniu. Z punktu widzenia oceny doświadczenia wykonawcy, w szczególności oceny, czy dany Wykonawca daje rękojmię należytego wykonania zamówienia, nie ma znaczenia, czy Wykonawca ma doświadczenie zarówno w sprzątaniu terenów zewnętrznych objęta usługą nie mniejsza niż 10000 m², jak i na powierzchni wewnętrznej nie mniejszej niż 10 000 m² dla każdej z usług. Z tego względu wnioskujemy o zmianę wskazanych zapisów.

W opinii Odwołującego, wystarczające dla potwierdzenia posiadania doświadczenia w przedmiotowym zakresie byłoby wykazanie, że Wykonawca posiada doświadczenie, gdzie powierzchnie użytkowe wewnętrzne objęte usługą nie mniejszej niż 25000m² łącznie, oraz gdzie minimum jedna usługa jest połączona z usługą sprzątania powierzchni zewnętrznych minimum 20 000m². Dla udowodnienia doświadczenia przy wykonywaniu usługi kompleksowego sprzątania powierzchni nie ma znaczenia, czy były one realizowane na powierzchni 10000m² każda usługa, czy też jako metraż powierzchni określony dla obu usług łącznie. *Warunek udziału w postępowaniu, zwłaszcza w zakresie wiedzy i doświadczenia, służy uprawdopodobnieniu Zamawiającemu, że zamówienie zostanie zrealizowane w*



sposób bezpieczny i niezakłócony, że wykonawca, który w przeszłości wykonywał podobne zadania, podoła także wykonaniu przedmiotu zamówienia w danym postępowaniu (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 16 października 2013r., sygn. KIO 2078/13).

Odwołujący wnosi o modyfikację zapisów w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji, w szczególności poprzez zmianę warunków udziału w postępowaniu, które nie naruszają wskazanych na wstępie przepisów Ustawy.

Reasumując należy stwierdzić, że pierwotnie postawione wymagania są nieadekwatne i nadmiernie skumulowane. W ocenie Odwołującego ustalona przez Zamawiającego w Ogłoszeniu treść warunków udziału w postępowaniu naruszają przepisy Ustawy.

Zamawiający formułując warunki i opis ich spełnienia powinien opierać się na obiektywnych przesłankach, tak aby do udziału w postępowaniu był dopuszczony każdy wykonawca zdolny do wykonania zamówienia. Nie bez powodu ustawodawca nakłada obowiązek, aby warunki i opis ich spełnienia był związany z przedmiotem zamówienia oraz był proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Jak opisano w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 maja 2012r., sygn. KIO/KD 47/12, gdzie zwrócono uwagę, że *"Posiadanie odpowiedniej wiedzy i doświadczenia przez wykonawcę nie jest tożsame z posiadaniem dokładnie identycznej wiedzy i doświadczenia, jakie wysnuć można z przedmiotu zamówienia. Blankietowy charakter art. 22 ust.1 Pzp ograniczony przez regulacje z art. 22 ust.2 i art. 7 ust.1 Pzp nie stanowi dla zamawiającego podstawy do swobodnego i nieograniczonego niczym prawa ustalenia warunku udziału w postępowaniu. (...) Uwzględniając literalne brzmienie przepisu art. 22 ust.2 Pzp należy zważyć, że użyty tam zwrot "mogłoby utrudniać uczciwą konkurencję" wskazuje, że naruszenie zakazu, jaki jest ukształtowany w tym przepisie następuje już przez same działania zamawiającego, które mogłoby sprzyjać naruszeniu zasady uczciwej konkurencji. Tym samym do stwierdzenia nieprawidłowości w określeniu warunku udziału w postępowaniu wystarczy zaistnienie możliwości utrudnienia uczciwej konkurencji w wyniku określenia danego warunku udziału w postępowaniu.*

Mając powyższe na uwadze, postulujemy zmianę warunku i opis jego spełnienia, tak aby zachowane zostały zasady adekwatności, proporcjonalności opisu warunków udziału w postępowaniu.

W zaistniałym stanie faktycznym i prawnym, mając na uwadze przytoczoną argumentację oraz przepisy Ustawy, należy uznać, że niniejsze odwołanie jest w pełni uzasadnione i konieczne. Ze względu na powyższe, Odwołujący wnosi jak na wstępie.



W załączeniu:

1. odpis z Krajowego Rejestru Sądowego Odwołującego
2. pełnomocnictwo do reprezentowania Odwołującego i do wniesienia odwołania
3. potwierdzenia wniesienia wpisu od odwołania
4. potwierdzenie przekazania kopii do Zamawiającego



ING Bank Śląski S.A.
ul. Sokolska 34
40-086 Katowice

Potwierdzenie transakcji

Nr transakcji w ING Banku Śląskim S.A.: 64001124543 Data księgowania: 17.11.2015 Data transakcji: 17.11.2015

Dane Płatnika:

67 1050 1575 1000 0023 6068 8218
ING Bank Śląski
DGP CLEAN PARTNER SPÓŁKA Z
OGRAŃCZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ
UL. NAJŚWIĘTSZEJ MARII PANNY 5E
59-220 LEGNICA

Dane Odbiorcy:

60 1010 1010 0081 3622 3100 0000
NBP O/Okr. w Warszawie
URZĄD ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Tytuł operacji:

WPIS OD ODWOŁANIA - SP ZOZ MSW W
ŁODZI

Szczegóły operacji:

PRZELEW

Kwota:

15 000,00

Waluta:

PLN

Dokument wygenerowany elektronicznie przez system banku. Dokument opiewający na podstawie
akt i Ustawy Prawo Bankowe. Dokument nie jest dokumentem papierowym. Dokument nie jest dokumentem
papierowym. Dokument nie jest dokumentem papierowym.

Za zgodności z oryginałem