

Łódź, dnia 24 lutego 2025 roku

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

Zamawiający: Samodzielny Publiczny Specjalistyczny
Szpital Zachodni im. św. Jana Pawła
II w Grodzisku Mazowieckim
ul. Daleka 11, 05-825 Grodzisk Mazowiecki
KRS: 0000055047, NIP: 5291004702
Telefon: +48 227559115
Faks: +48 227559110
e-mail: zam_pub@szpitalzachodni.pl
Adres strony internetowej:
www.szpitalzachodni.pl

Odwołujący: "IZAN +" sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie
ul. Żabiniec 46, 31-215 Kraków
KRS: 0000171397; NIP: 7960001798
Tel. +48 426405777
FAX: +48 422572816
e-mail: przetargi@rekeep.pl
reprezentowana przez pracownika –
Żaklinę Sikorska
adres do doręczeń –
ul. Traktorowa 126 lok. 202, 91-204 Łódź

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia powyżej progów unijnych pn. "ŚWIADCZENIE USŁUG SPRZĄTANIA Z DEZYNFEKCJĄ, TRANSPORTU WEWNĘTRZNEGO, POMOCY PRZY OBSŁUDZE PACJENTA, USŁUDZE DOZORU MIENIA I PROWADZENIA PORTIERNI ORAZ OBSŁUGI SZATNI W SZPITALU ZACHODNIM W GRODZISKU MAZOWIECKIM." ogłoszonego w dniu 12 lutego 2025 r. w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej pod numerem: 94956-2025, nr referencyjny: SPSSZ/5/U/25.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego – „IZAN +” 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 ze zm. - zwanej dalej „Pzp”):

- I. Wnoszę odwołanie** na niezgodną z przepisami ustawy czynność Zamawiającego, podjętą w postępowaniu o udzielenie zamówienia tj.:
1. określenie sposobu oceny pozacenowego kryterium oceny ofert – „2) Kryterium (jakość) – *Koncepcja Wykonania Usługi* - 30% (waga 30 %)” w sposób naruszający Pzp;
 2. zastrzeżenie wymagania dot. certyfikatu ISO 9001:2015 ocenianego w ramach kryterium oceny ofert tj. wymogu, aby certyfikat obejmował utrzymanie porządku terenów

- zewnętrznych, które to wymaganie jest niezwiązane z przedmiotem zamówienia;
3. zastrzeżenie w SWZ, że w przypadku niezłożenia przedmiotowych środków dowodowych lub złożenie takich, które nie potwierdzają zgodności oferowanych usług z wymaganiami podlegającymi ocenie w kryteriach oceny ofert określonych w dokumentach zamówienia powoduje, że oferta taka podlega odrzuceniu, podczas gdy brak złożenia przedmiotowych środków dowodowych żądanych na potrzeby punktacji oferty w ramach kryteriów oceny ofert nie uprawnia Zamawiającego do odrzucenia oferty;
 4. projektowane postanowienia umowy dot. okresu obowiązywania Umowy.

II. Zamawiającemu zarzucam naruszenie następujących przepisów:

1. **art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 241 ust. 1 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp poprzez określenie w Rozdziale XV SWZ " KRYTERIA, KTÓRYMI ZAMAWIAJĄCY BĘDZIE SIĘ KIEROWAŁ PRZY WYBORZE OFERTY WRAZ Z PODANIEM ZNACZENIA TYCH KRYTERIÓW"** sposobu oceny kryterium „2) Kryterium (*jakość*) – *Koncepcja Wykonania Usługi* - 30% (waga 30 %)” który to sposób oceny na podstawie m. in. subiektywnych ocen poszczególnych członków komisji przetargowej, dodatkowo nie na podstawie niekonkretnych, nieostrych parametrów, wartości, itp., powoduje, że kryterium to jest niejednoznaczne, niezrozumiałe oraz pozostawia zamawiającemu nieograniczoną swobodę wyboru najkorzystniejszej oferty i nie wiadomo w oparciu o jakie konkretne cechy Wykonawcy mogą otrzymać punktację w ramach tego kryterium, co prowadzi do tego, że nie jest możliwe właściwe porównanie ofert a kryterium to jest nieweryfikowalne;
2. **art. 241 ust. 1 Pzp w zw. z art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp poprzez określenie w Rozdziale XV SWZ "KRYTERIA, KTÓRYMI ZAMAWIAJĄCY BĘDZIE SIĘ KIEROWAŁ PRZY WYBORZE OFERTY WRAZ Z PODANIEM ZNACZENIA TYCH KRYTERIÓW"** poprzez zastrzeżenie wymogu dot. kryterium „Kryterium (*jakość*) – *Certyfikaty* – 5 %” a konkretnie wymagania od Wykonawcy przedstawienia w ramach oceny kryterium certyfikatu ISO 9001:2015, obejmującego utrzymanie porządku terenów zewnętrznych przy obiektach szpitalnych, podczas gdy przedmiot zamówienia nie obejmuje swoim zakresem wykonywania utrzymania porządku terenów zewnętrznych, co powoduje, iż wymaganie certyfikatu ISO 9001:2015 obejmującego również swoim zakresem utrzymanie porządku terenów zewnętrznych nie jest związane z przedmiotem zamówienia;
3. **Art. 107 ust. 1-3 Pzp w zw. z art. 7 pkt 20) Pzp w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 2) lit. c) i pkt 5) Pzp w zw. z art. 16 pkt 1)-3) Pzp** poprzez zastrzeżenie w Rozdziale VI ust. 3 pkt. 5)-7) SWZ oraz Rozdziale XV SWZ, że w przypadku niezłożenia przedmiotowych środków dowodowych lub złożenie takich, które nie potwierdzają zgodności oferowanych usług z wymaganiami podlegających ocenie w kryteriach oceny ofert określonych w dokumentach zamówienia powoduje, że oferta taka podlega odrzuceniu podczas gdy brak złożenia przedmiotowych środków dowodowych żądanych na potrzeby punktacji oferty w ramach kryteriów oceny ofert nie uprawnia Zamawiającego do odrzucenia oferty;

4. **Art. 436 pkt 1) Pzp w zw. z art. 16 pkt 1)-3) Pzp** poprzez określenie w załączniku nr 15 do SWZ – wzorze umowy w §3 postanowienia, że umowa będzie zawarta na okres 24 miesięcy, tj. od 1 lipca 2025 roku do 30 czerwca 2027 roku – podczas gdy tak naprawdę nie jest znana data zakończenia postępowania przetargowego i w związku z tym Wykonawcy mogą przystąpić do realizowania usługi w późniejszym terminie, co sprawi, że okres realizowania usługi będzie skrócony.

III. wnoszę o nakazanie Zamawiającemu:

1. **w zakresie zarzutu nr 1:** wykreślenie dotychczasowego sposobu oceny w ramach kryterium „2) Kryterium (jakość) – Koncepcja Wykonania Usługi - 30% (waga 30 %)” oraz wprowadzenie do dokumentów postępowania weryfikowalnego sposobu oceny ofert w kryterium „2) Kryterium (jakość) – Koncepcja Wykonania Usługi - 30% (waga 30 %)”

proponujemy wprowadzenie następującego sposobu oceny w ramach kryterium „2) Kryterium (jakość) – Koncepcja Wykonania Usługi - 30% (waga 30 %)” :

Kryterium jakościowe – 30%

Kryterium KONCEPCJA WYKONANIA USŁUGI

Wartość punktowa tego kryterium będzie ustalana na podstawie analizy i oceny merytorycznej danych przedstawionych przez Wykonawców w Koncepcji Wykonania Usługi zgodnie z następującą punktacją w poszczególnych kategoriach:

- a) Szczegółowy Plan Higieny uwzględniający pełen zakres wymaganych prac: 0-10 pkt
- b) Dobór środków dezynfekcyjnych, myjąco-czyszczących – 0-6 pkt
- c) Szczegółowe procedury i instrukcje utrzymania czystości – 0-6 pkt
- d) Zasady kontroli jakości i sposób udokumentowania kontroli – 0-8 pkt

Maksymalna liczba punktów do zdobycia w Kryterium KONCEPCJA WYKONANIA USŁUGI to 30 punktów.

Oceniany zakres	PUNKTACJA
SZCZEGÓŁOWY PLAN HIGIENY UWZGLĘDNIAJĄCY PEŁEN ZAKRES WYMAGANYCH PRAC – 0-10 PKT	
plan higieny uwzględnia podział szpitala na strefy higieniczne, oddziały i pomieszczenia	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
plan higieny uwzględnia specyfikę szpitala i wymogi zamawiającego (specyficzne oddziały, w zakresie spektrum działania środków dezynfekcyjnych)	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
plan higieny zawiera informacje jakim sprzętem będą wykonywane poszczególne czynności	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
plan higieny zawiera informacje jakimi środkami chemicznymi i w jakim stężeniu będą wykonywane poszczególne czynności mycia	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
plan higieny zawiera informacje jakimi środkami dezynfekcyjnymi, w jakim stężeniu i spektrum, będą wykonywane poszczególne czynności w zakresie dezynfekcji	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
DOBÓR ŚRODKÓW DEZYNFEKCYJNYCH, MYJĄCO-CZYSZCZĄCYCH – 0-3 PKT	
wykaz środków chemicznych i dezynfekcyjnych uwzględnia nazwę i producenta, stężenie, spektrum działania środków dezynfekcyjnych	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
środki uwzględnione w wykazie są dedykowane i odpowiadają specyfice zamawiającego (zgodne z wymaganiami i opisami)	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
środki uwzględnione w wykazie są dostosowane do konkretnych powierzchni (kontakt z żywnością, sprzętami medycznymi, specyficzne oddziały)	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
SZCZEGÓŁOWE PROCEDURY I INSTRUKCJE UTRZYMANIA CZYSTOŚCI – 0-5 PKT	
instrukcje są dostosowane do specyfiki szpitala (specjalizacja, charakterystyczne oddziały)	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
wskazane instrukcje uwzględniają wymogi zamawiającego w zakresie technologii sprzątania	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
wskazane instrukcje zawierają cel, zakres działania, imię i nazwisko osoby, która przygotowała dokument oraz dokładny opis wykonywanych czynności	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
ZASADY KONTROLI JAKOŚCI I SPOSÓB UDOKUMENTOWANIA KONTROLI – 0-7 PKT	
Wykonawca opisał stanowisko osoby nadzorującej (Kierownik/Brygadzysta)	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
Wykonawca załączył propozycję dokumentów kontroli	TAK - 2 pkt NIE - 0 pkt
Wykonawca zaproponował system monitorowania	TAK - 2 pkt

poziomu higieny szpitalnej opartych na wytycznych CDC	NIE - 0 pkt
Wykonawca zaproponował częstotliwość kontroli wewnętrznych przez kierownika obiektu	TAK - 1 pkt NIE - 0 pkt
Wykonawca zaproponował plan szkoleń wewnętrznych dla pracowników z planu higieny	TAK - 1 pkt NIE - 0 pkt

2. **w zakresie zarzutu nr 2** – wykreślenie z rozdziału XV ust. 1 pkt. 4) SWZ zapisu wymagającego, aby certyfikat ISO 9001:2015 oceniany w ramach kryterium 4) Kryterium (jakość) WCer – Certyfikaty – 5 pkt (waga 5%) dotyczył utrzymania porządku terenów zewnętrznych przy obiektach szpitalnych;
 3. **w zakresie zarzutu nr 3** – wykreślenie z Rozdziału VI ust. 3 pkt. 5)-7) SWZ oraz Rozdziale XV SWZ zapisu mówiącego o tym, że w przypadku niezłożenia przedmiotowych środków dowodowych lub złożenie takich, które nie potwierdzają zgodności oferowanych usług z wymaganiami podlegających ocenie w kryteriach oceny ofert określonymi w dokumentach zamówienia powoduje, że oferta taka podlega odrzuceniu;
 4. **W zakresie zarzutu 4** – zmianę §3 załącznika nr 15 do SWZ – projektu umowy poprzez zaniechanie wskazywania daty zakończenia Umowy i nadanie §3 następującej treści:
„Umowa będzie realizowana całodobowo przez okres 24 miesięcy od dnia roku”.
- IV.** wnoszę o zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów uiszczonego wpisu od odwołania,
- V.** Oświadczam, że Odwołujący posiada 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 Pzp.

UZASADNIENIE

Uzasadnienie zarzutu nr 1

Zamawiający w dokumentach zamówienia określił następujące kryterium pozacenowe:
„Kryterium (jakość) Kk „Koncepcja wykonania usługi (K)” – 30 % pkt (waga 30 %).

Zamawiający zastrzegł następujący sposób oceny w ramach tego kryterium:

„Sposób oceny ofert: punktacja za kryterium „Koncepcja Wykonania Usługi” zostanie określona w następujący sposób: ilością punktów uzyskanych w kryterium przez ofertę „Koncepcja Wykonania Usługi” przez maksymalną ilość punktów jaka oferta mogła uzyskać za kryterium „Koncepcja Wykonania Usługi”, oferty zostaną przeliczone na podstawie poniższego wzoru:

$$Kk = \frac{x_{pkt}}{x_{max}} \times 30 \text{ pkt}$$

Kk - wartość punktowa – liczba punktów uzyskanych za kryterium „Koncepcja Wykonania Usługi”.

Xpkt - ilość punktów uzyskanych w kryterium „Koncepcja Wykonania Usługi”, oferty badanej.

Xmax - maksymalna ilość punktów możliwych do uzyskania w kryterium „Koncepcja Wykonania Usługi” - 30 pkt.

Komisja Przetargowa ustalać będzie przedmiotową wartość punktową na podstawie analizy i oceny merytorycznej danych przedstawionych przez Wykonawców.

Każdy z członków Komisji Przetargowej, na podstawie posiadanego doświadczenia, wiedzy oraz znajomości specyficznych wymagań stawianych przy realizacji przedmiotu usługi w obiektach Zamawiającego, dokona indywidualnej oceny zgodnie z poniższymi zasadami, w oparciu o wymogi określone w SWZ. Ocena zostanie dokonana pod kątem kompleksowości proponowanych rozwiązań, dostosowania ich do specyfiki i systemu pracy w poszczególnych oddziałach i komórkach organizacyjnych oraz skuteczności w zabezpieczaniu potrzeb Zamawiającego i nowatorskości podejścia do rodzaju proponowanych rozwiązań, które pozwolą Wykonawcy na zaprezentowanie najefektywniejszych rozwiązań gwarantujących wysoką jakość pracy, optymalizację sposobu wykonania usług, dbałość o środowisko naturalne, przy uwzględnieniu profesjonalnej wiedzy i doświadczenia w obszarze świadczenia usług utrzymania czystości. Zamawiający oczekuje, że Wykonawca, który chce otrzymać dodatkowe punkty przedstawi sposób realizacji usług przewyższający minimalne wymagania określone w dokumentach zamówienia, przy zachowaniu zgodności z tymi wymaganiami. Zamawiający dokonując oceny w kategoriach jakościowych uwzględni m. in. sposób organizacji pracy, procedury i wewnętrzne zasady monitoringu jakości wykonania usług, dobór środków, sprzętu i urządzeń przewidzianych do realizacji przedmiotu zamówienia.

W przypadku gdy przedstawiony program będzie przewidywał wykonanie usługi w sposób niezgodny z minimalnymi warunkami zamówienia Zamawiający odrzuci ofertę.

Największa liczba punktów zostanie przyznana rozwiązaniom zapewniającym najwyższą efektywność usługi z punktu widzenia Zamawiającego.

Szczegółowy koncepcja (program) wykonania usługi musi zawierać co najmniej:

- a) **Plan higieny z podziałem na strefy czystości** – uwzględniający min. wszystkie czynności wymienione w SWZ, częstotliwość wykonania tych czynności, środki dezynfekcyjne, myjące, czyszczące, konserwujące, ich przeznaczenie, stosowanym stężeniu, spektrum działania, instrukcję przygotowania roztworów roboczych.*
- b) **Zasady organizacji pracy** – uwzględniające system i specyfikę pracy szpitala, zapewniające wykonanie wymaganych w SWZ czynności oraz niezbędna obsadę personalną i dopuszczalne godziny pracy personelu.*
- c) **Szczegółowe procedury postępowania** – które wyczerpują wszystkie wymagane zasady postępowania przy wykonywaniu całego zakresu czynności, gwarantujące prawidłowość wykonywania czynności.*

Zamawiający uszczegóławia podział punktów:

a) za Plan Higieny

- **najkorzystniejszy:** tzn. taki Plan Higieny z uwzględnieniem stref sanitarnych, który

biorąc pod uwagę system i specyfikę pracy szpitala określi wykonanie wszystkich wymaganych w SWZ czynności, we wszystkich oddziałach i wszystkich komórkach organizacyjnych szpitala, proponujący najlepiej dobrane czynności mycia, dezynfekcji oraz określi inne czynności z częstotliwościami ich wykonywania, gwarantującymi wysoki stopień bezpieczeństwa sanitarnego oraz wykazujący środki, które będą prawidłowo i indywidualnie dobrane do konkretnych sprzętów i powierzchni w poszczególnych oddziałach oraz innych komórkach organizacyjnych szpitala, określający spektrum działania środków dezynfekujących, stężenie wszystkich środków jakie będą stosowane przy realizacji zamówienia, oraz przy wykonaniu poszczególnych czynności sprzętem, zawierający rozwiązania innowacyjne podnoszące efektywność mycia i dezynfekcji – **10 pkt.**

- **dopuszczalny:** tzn. taki Plan Higieny, który zapewni wykonanie wymaganych w SWZ czynności we wszystkich oddziałach i wszystkich komórkach organizacyjnych szpitala, proponujący dopuszczalne czynności mycia, dezynfekcji oraz inne czynności, z minimalnymi częstotliwościami wykonywania gwarantującymi bezpieczeństwo sanitarne oraz wykazujący środki, którymi będą wykonywane w/w czynności, które będą dobrane do konkretnych sprzętów i powierzchni w poszczególnych oddziałach i innych komórkach organizacyjnych szpitala w zakresie wymaganym w SWZ – **0 pkt.**

b) za zasady organizacji pracy z uwzględnieniem obsługi i obsady na poszczególnych odcinkach.

- **najkorzystniejsza:** tzn. taka organizacja pracy, która uwzględniając system i specyfikę pracy szpitala zawiera rozwiązania korzystniejsze niż wymagane minimum, zapewniająca optymalną obsadę wysoko wykwalifikowanego personelu i odpowiednie godziny pracy personelu, gwarantująca wykonanie usługi, wprowadzająca najefektywniejsze rozwiązania organizacyjne, w tym rozwiązania w zakresie zastępstw pracowników nieobecnych – **10 pkt.**
- **dopuszczalna:** tzn. taka organizacja pracy, która uwzględniając system i specyfikę pracy szpitala zapewni wykonanie wymaganych w SWZ czynności oraz niezbędną obsadę personalną i dopuszczalne godziny pracy personelu, lecz nie gwarantująca wdrażania rozwiązań najefektywniejszych – **0 pkt**

c) za procedury i instrukcje wykonania usługi

- **najkorzystniejsze:** tzn. dostosowane do potrzeb i specyfiki Zamawiającego, tzn. takie procedury i instrukcje, które wyczerpują wszystkie wymagane w procedurach i instrukcjach zasady postępowania przy wykonywaniu określonych czynności, procedury i instrukcje dotyczące całego zakresu wykonywanych czynności, gwarantujące prawidłowość wykonywania czynności i bezpieczeństwo sanitarne zawierające rozwiązania innowacyjne podnoszące efektywność mycia i dezynfekcji i najlepsze zasady monitoringu świadczenia usługi oraz monitoringu poziomu higieny w szpitalu, najlepszy sposób reagowania w zakresie usuwania skutków wystąpienia nagłych, nieoczekiwanych zdarzeń i usterek stwierdzonych przez Zamawiającego – **10 pkt.**

dopuszczalne: tzn. takie procedury i instrukcje, które nie są w pełni dostosowane do specyfiki Zamawiającego, lub nie obejmują wszystkich wykonywanych w trakcie realizacji usługi czynności –

0 pkt.”

Sposób oceny polegający na tym, że ilość punktów będzie obliczana, po indywidualnej ocenie przez każdego z członków Komisji wg przyjętych w SWZ niejasnych wytycznych z pewnością świadczy o subiektywnym charakterze tego kryterium i nieograniczonej swobodzie wyboru oferty. W niniejszym stanie faktycznym Zamawiający w sposób ogólny, nieostry opisał sposób szczegółowej oceny koncepcji (programu) wykonania usługi tj. punktacji przyznawanej za poszczególne elementy koncepcji – plan higieny, zasady organizacji pracy, czy szczegółowe procedury postępowania.

Jak wynika z orzecznictwa Przepis art. 240 ust 2 Pzp „wskazuje, że kryteria muszą być obiektywne, przy czym «obiektywność» nie stanowi kategorii bezwzględnej, lecz każdorazowo weryfikowana jest w kontekście konkretnego zamówienia. I tak, uwzględniając charakter zamówienia i jego cel, obiektywne uzasadnione są takie kryteria, które pozwalają realnie na ograniczenie liczby wykonawców i wyodrębnienie tych, którzy dają rękojmię realizacji zamówienia na najwyższym poziomie, równocześnie nie dyskryminując (nie eliminując) tych wykonawców, których oferowany przez nich sprzęt predestynuje do uzyskania maksymalnej ilości punktów, razem z innymi selektywnie wyłoniionymi wykonawcami, którzy również są w stanie spełnić te najwyższe standardy. Kształtowanie poszczególnych kryteriów oceny ofert nie jest więc działaniem dowolnym lecz musi mieć swoje uzasadnienie w istniejących potrzebach jednostki zamawiającej”. Przepisu art. 240 ust. 2 Pzp nie można interpretować w oderwaniu od art. 242 ust. 2 Pzp W tym ostatnim z kolei wprost wskazano na możliwość stosowania kryteriów, które dotyczą etapu realizacji umowy, a tym samym, jeśli przyjąć interpretację odwołującego, nie są weryfikowalne na etapie składania ofert, a jedynie na podstawie oświadczenia zawartego w ofercie wykonawcy. Ustawodawca wprost wymienia i wskazuje jako przykładowe, możliwe do zastosowania w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, takie kryteria, jak: serwis posprzedażny, pomoc techniczna, warunki dostawy takie jak termin, sposób lub czas dostawy, oraz termin realizacji” (wyrok KIO z 14.03.2023 r., KIO 537/23, LEX nr 3511216).

Ponadto jak wynika z orzecznictwa 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 (tak: Wyrok Sądu Okręgowego w Warszawie XXIII Wydział Gospodarczy Odwoławczy i Zamówień Publicznych z dnia 23 czerwca 2021 sygn. akt: XXIII Zs 35/21).

Mając na względzie powyższe wnoszę o nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany ogłoszenia o zamówieniu i rozdziału "OPIS KRYTERIÓW OCENY OFERT, WRAZ Z PODANIEM WAG TYCH KRYTERIÓW I SPOSOBU OCENY OFERT" Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SWZ”) w sposób wskazany w pkt III petitum odwołania.

Uzasadnienie zarzutu nr 2

Zamawiający w dokumentach zamówienia określił następujące pozacenowe kryterium oceny ofert: „4) Kryterium (jakość) WCer – Certyfikaty – 5 pkt. (waga 5%)”

W zakresie oceny kryterium wskazano:

„Sposób oceny ofert: punktacja za kryterium „Certyfikaty” zostanie określona w następujący sposób: ilością punktów uzyskanych w kryterium „Certyfikaty” przez ofertę przez maksymalną ilość punktów jaka oferta mogła uzyskać za kryterium „Certyfikaty”, oferty zostaną przeliczone na podstawie poniższego wzoru:

$$WCer = \frac{C_{pkt}}{C_{max}} \times 5 \text{ pkt}$$

WCer - wartość punktowa – liczba punktów uzyskanych za kryterium „Certyfikaty”.

C_{pkt} - ilość punktów uzyskanych w kryterium „Certyfikaty” oferty badanej.

C_{max} - maksymalna ilość punktów możliwych do uzyskania w kryterium „Certyfikaty”- 5 pkt.

Certyfikaty:

- **Gwarant czystości i higieny** w zakresie usługi utrzymania czystości w szpitalach.
- **ISO 9001:2015**

w zakresie utrzymania czystości i higieny obszarów medycznych i niemiedycznych w obiektach szpitalnych i ochrony zdrowia, transportu wewnętrznego w szpitalach, czynności pomocowych obsługi pacjentów szpitali, **utrzymania porządku terenów zewnętrznych przy obiektach szpitalnych**, dekontaminacji narzędzi, sprzętu i innych wyrobów medycznych, wewnątrzzpitalny transport odpadów medycznych i niemiedycznych, dekontaminacji i fumigacji pomieszczeń w szpitalach.

- Zamawiający przyzna **5 punktów** za posiadanie i wykazanie dwóch wyżej wymienionych Certyfikatów w tym celu Wykonawca dołączy do wypełnionego załącznika nr 13 (oryginały certyfikatów, jeśli certyfikaty został przekazany w formie elektronicznej lub kopię certyfikatów w postaci elektronicznej z podpisem Wykonawcy za zgodność z oryginałem);
- Zamawiający przyzna **2 punkty** za posiadanie i wykazanie co najmniej jednego z wyżej wymienionych Certyfikatów w tym celu Wykonawca dołączy do wypełnionego załącznika nr 13 (oryginał certyfikatu, jeśli certyfikat został przekazany w formie elektronicznej lub kopię certyfikatu w postaci elektronicznej podpisanej elektronicznie za zgodność z oryginałem);
- Zamawiający przyzna **0 punkty** za brak jakiegokolwiek z wyżej wymienionych Certyfikatów, lecz Wykonawca wskaże i wykaże, że posiada dokumenty lub certyfikaty równoważne dla co najmniej jednego z wyżej wymienionych certyfikatów i wykonawca dołączy do ofert inny dokument potwierdzający stosowanie np. systemu zarządzania jakością, w tym celu Wykonawca dołączy go do wypełnionego załącznika nr 13 (oryginał dokumentu lub certyfikatu równoważnego - jeśli dokument/certyfikat równoważny został przekazany w formie elektronicznej lub kopię dokumentu/certyfikatu równoważnego w

postaci elektronicznej podpisanej elektronicznie za zgodność z oryginałem);”

W ocenie Odwołującego Zamawiający naruszył art. 241 ust. 1 Pzp w zw. z art. 240 ust. 1 i 2 Pzp zw. z art. 242 ust. 1 pkt 1) Pzp. w zw. art. 16 pkt 1)-3) Pzp, gdyż wymaganie przez Zamawiającego w ramach tego kryterium, że Certyfikat ISO 9001:2015 ma dotyczyć również utrzymania porządku terenów zewnętrznych przy obiektach szpitalnych powoduje, że to kryterium nie jest do końca związane z przedmiotem zamówienia, gdyż niniejsze postępowanie dotyczy jedynie świadczenia usług sprzątania z dezynfekcją, transportu wewnętrznego, pomocy przy obsłudze pacjenta, usługi dozoru mienia i prowadzenia portierni oraz obsługi szatni w Szpitalu Zachodnim w Grodzisku Mazowieckim, a więc usługi utrzymania czystości na zewnątrz wykracza poza przedmiot zamówienia.

Jak wskazuje Dzierżanowski Włodzimierz i in. w Prawo zamówień Publicznych. Komentarz: *„Niedopuszczalne są kryteria niezwiązane z przedmiotem zamówienia. **Przedmiot zamówienia to przede wszystkim fizyczne cechy świadczenia, ale także cechy kontraktowe (warunki spełnienia świadczenia).** Związek kryteriów z przedmiotem zamówienia nie musi być bezpośredni. Może dotyczyć zarówno fazy realizacji zamówienia, jak i sposobu funkcjonowania przedmiotu zamówienia po jego wykonaniu, może dotyczyć wpływu przedmiotu zamówienia na otoczenie w każdej fazie (przed rozpoczęciem świadczenia – np. w fazie produkcji, nawet gdy sama produkcja nie jest objęta umową o zamówienie dotyczącą tylko dostawy lub montażu), ale także w fazie realizacji i fazie użytkowania. Swobodną decyzją zamawiającego jest to, które z cech świadczenia uzna za poddane ocenie w świetle kryteriów. Mogą to być cechy obiektywnie najistotniejsze, ale także każda inna cecha. To, która z nich wymaga porównania z innymi ofertami i powinna gwarantować najwyższy dostępny wśród ofert poziom, powinno być przy formułowaniu kryteriów weryfikowane stosowaniem zasady efektywności wydatków. Mimo że ustawa nie zabrania, by każdą z cech przedmiotu zamówienia uczynić kryterium, to preferowanie rozwiązań o cechach lepszych w nieistotnym dla zamawiającego aspekcie byłoby sprzeczne z tą zasadą. Byłoby też sprzeczne z obowiązkiem wyboru oferty najkorzystniejszej. Mimo że pojęcie to kreuje zamawiający, przypisując zestaw cech do świadczenia uznanego za najlepsze, to jednak dobór ten nie może abstrahować całkowicie od językowego znaczenia pojęcia „najkorzystniejsza” i poprzez dobór badanych w kryteriach cech prowadzić do wyboru oferty faktycznie dla zamawiającego niekorzystnej.”*

Mając na względzie powyższe wnoszę o nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany ogłoszenia o zamówieniu i rozdziału "OPIS KRYTERIÓW OCENY OFERT, WRAZ Z PODANIEM WAG TYCH KRYTERIÓW I SPOSOBU OCENY OFERT" Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej „SWZ”) w sposób wskazany w pkt III petitum odwołania.

Uzasadnienie zarzutu nr 3

W Rozdziale VI WYKAZ OŚWIADCZEŃ I DOKUMENTÓW JAKIE MAJĄ DOSTARCZYĆ WYKONAWCY W CELU POTWIERDZENIA BRAKU PODSTAW DO WYKLUCZENIA ORAZ SPEŁNIANIA WARUNKÓW UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO Zamawiający zastrzegł:

„3. Zamawiający żąda przedmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że oferowane usługi spełniają określone przez zamawiającego wymagania, cechy lub kryteria (należy złożyć wraz z ofertą) tj.:

- 1) Oświadczenie Wykonawcy stanowiące zobowiązanie do przestrzegania obowiązujących przepisów prawa i zasad w zakresie bezpieczeństwa i higieny pracy podczas realizacji usługi według załącznika nr 10;

(Jeżeli Wykonawca nie złożył ww. przedmiotowego środka dowodowego lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, Zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie - art. 107 ust. 2 ustawy Pzp.).

- 2) Oświadczenie własne Wykonawcy, że dysponuje lub będzie dysponował, w trakcie realizacji zamówienia, osobami zatrudnionymi na podstawie umowy o pracę, które będą uczestniczyć w wykonywaniu czynności związanych z realizacją zamówienia. Czynności te obejmują: usługi sprzątnia i dezynfekcji, transport wewnętrzny, pomoc przy obsłudze pacjenta, dozór mienia, prowadzenie portierni oraz obsługę szatni i koordynacji realizacji powyższych usług. Wszystkie wymienione czynności należy rozumieć jako wykonywanie pracy w rozumieniu przepisów art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (tj.: Dz. U. z 2018 r. poz. 917).

(Jeżeli Wykonawca nie złożył ww. przedmiotowego środka dowodowego lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, Zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie - art. 107 ust. 2 ustawy Pzp.).

- 3) Ulotki informacyjne oferowanych preparatów i środków, którymi oferent będzie wykonywał usługę, określone w opisie przedmiotu zamówienia w języku polskim.

(Jeżeli Wykonawca nie złożył ww. przedmiotowego środka dowodowego lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, Zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie - art. 107 ust. 2 ustawy Pzp.).

- 4) Karty charakterystyki mieszaniny niebezpiecznej w języku polskim przygotowanej według rozporządzenia WE (REACH) Nr 1907/2006 dla preparatu zarejestrowanego jako wyrób medyczny lub produkt biobójczy.

(Jeżeli Wykonawca nie złożył ww. przedmiotowego środka dowodowego lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne, Zamawiający wzywa do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie - art. 107 ust. 2 ustawy Pzp.).

- 5) Wykonawca opracuje i złoży wraz z ofertą własną koncepcję realizacji usługi w zakresie której przedstawi:

a) plan higieny szpitalnej zapewniający wykonanie wszystkich wymaganych w SWZ czynności, we wszystkich komórkach organizacyjnych szpitala, proponujący najlepiej dobrane czynności mycia, dezynfekcji oraz inne czynności, z częstotliwościami wykonywania gwarantującymi wysoki stopień bezpieczeństwa sanitarnego oraz wykazujący środki, którymi będą wykonywane wyżej wymienione czynności, spektrum działania środków dezynfekujących oraz stosowany przy poszczególnych czynnościach sprzęt.

b) zasady organizacji pracy z uwzględnieniem obsługi i obsady na poszczególnych odcinkach.

c) procedury i instrukcje wykonania usługi.

(w/w przedmiotowy środek dowodowy stanowi pozacenowe kryterium oceny oferty – **niezłożenie koncepcji realizacji usługi wraz z ofertą lub złożenie niekompletnej wraz z ofertą spowoduje**

odrzućenie oferty).

6) Wykaz - Koordynator – według załącznika nr 12

(w/w przedmiotowy środek dowodowy stanowi pozacenowe kryterium oceny oferty, które należy złożyć wraz z ofertą – **niezłożenie załącznika wraz z dokumentami towarzyszącymi potwierdzającymi w stopniu minimalnym wymagania Zamawiającego dotyczące kwalifikacji, wykształcenia i doświadczenia lub złożenie niekompletnego przedmiotowego środka dowodowego wraz z ofertą spowoduje odrzućenie oferty).**

7) Wykaz certyfikatów lub dokumentów/certyfikatów równoważnych według załącznika nr 13

(w/w przedmiotowy środek dowodowy stanowi pozacenowe kryterium oceny oferty – **niezłożenie wykazu certyfikatów lub dokumentów/certyfikatów równoważnych wraz z wymaganymi dokumentami towarzyszącymi fakt spełnienia przynajmniej minimalnych wymagań lub złożenie niekompletnych dokumentów stanowiących przedmiotowy środek dowodowy wraz z ofertą spowoduje odrzućenie oferty).**”

Tożsame z wyżej wskazanymi zapisami dot. odrzućenia oferty w przypadku niezłożenia przedmiotowego środka dowodowego znajdują się również przy poszczególnych zapisach dot. Kryteriów oceny ofert w rozdziale XV SWZ.

W ocenie Odwołującego takie zapisy naruszają treść art. 107 ust. 1-3 Pzp w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 2) lit. c) i pkt 5) Pzp w zw. z art. 16 pkt 1)-3) Pzp.

Brak złożenia przedmiotowych środków dowodowych żądanych na potrzeby punktacji oferty w ramach kryteriów oceny ofert nie uprawnia do odrzućenia oferty, lecz winien skutkować obniżeniem, bądź brakiem przyznania punktów w ramach danego kryterium.

W wyroku Izba w wyroku z 23 maja 2024 r., sygn. akt: KIO 1505/24, Izba uznała, że takie stanowisko jest wręcz oczywiste, „(...) gdyż niepełnienie poza cenowego kryterium oceny ofert z samej swej istoty nie może oznaczać niezgodności oferty z warunkami zamówienia, tylko brak możliwości przyznania punktów w tym kryterium.”

W podobnym tonie wypowiedziała się KIO w wyroku z dnia 22 lutego 2023 r., sygn. akt KIO 346/23 „Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia – zgodnie z Rozdziałem VIII SWZ „Przedmiotowe środki dowodowe” – celem potwierdzenia, że oferowane usługi odpowiadają wymaganiom określonym w SWZ, zobowiązani byli złożyć m.in. „dokumenty potwierdzające zadeklarowane w formularzu ofertowym Doświadczenie zawodowe dietetyka, takie jak kopia umowy o pracę, kopia świadectwa pracy, kopia umowy cywilno-prawnej”. Odwołujący w „Formularzu ofertowym” w punkcie dotyczącym „doświadczenia zawodowego dietetyka” zadeklarował doświadczenie „powyżej 2 lat”, na potwierdzenie którego złożył umowę zlecenia nr 1/2022 z dnia 28 grudnia 2022 r., w treści której wskazano, że „umowa zostaje zawarta na okres: 28 grudnia 2022 r. – 30 czerwca 2023 r.”. Odwołujący mimo, że zadeklarował doświadczenie dietetyka „powyżej 2 lat”, złożył umowę zlecenia, która zadeklarowanego doświadczenia nie potwierdzała. Z treści umowy wynika bowiem doświadczenie poniżej 1 roku a więc takie, które nie jest punktowane. Oświadczenie wykonawcy zawarte w „Formularzu ofertowym” było weryfikowane na podstawie dokumentów potwierdzających zadeklarowane doświadczenie, w tym przypadku na podstawie

złożonej przez wykonawcę umowy zlecenia. Skoro więc złożony przez Odwołującego dokument (umowa zlecenie) tego doświadczenia nie potwierdzała brak było podstaw do przyznania Odwołującemu punktów w ramach kryterium oceny ofert. Zamawiający prawidłowo więc uczynił, przyznając Odwołującemu 0 pkt Złożona przez odwołującego wraz z ofertą umowa zlecenie stanowi bowiem przedmiotowy środek dowodowy i nie może być uzupełniona nawet jeżeli, jak twierdził Odwołujący, przez omyłkę nie została złożona umowa potwierdzająca deklarowane doświadczenie. Przedmiotowe środki dowodowe składa się bowiem wraz z ofertą. Służą one zweryfikowaniu poprawności merytorycznej oferty lub potwierdzeniu oferowanych właściwości przedmiotu zamówienia, ocenianych w kryteriach oceny ofert. W tym stanie faktycznym przedmiotowe środki dowodowe miały potwierdzać zadeklarowane przez wykonawcę doświadczenie dietetyka i podlegać ocenie w kryterium (doświadczenie zawodowe dietetyka). Dlatego też dokument ten (umowa zlecenie) nie może być uzupełniony, gdyż składany był na potwierdzenie wymagań podlegających ocenie w kryterium oceny ofert. Art. 107 ust. 3 ustawy Pzp stanowi bowiem, że „Zamawiający nie wezwie do uzupełnienia przedmiotowego środka dowodowego, jeżeli przedmiotowy środek dowodowy służy potwierdzeniu zgodności z cechami lub kryteriami określonymi w opisie kryteriów oceny ofert lub, pomimo złożenia przedmiotowego środka dowodowego, oferta podlega odrzuceniu albo zachodzą przesłanki unieważnienia postępowania”. Jego uzupełnienie – w świetle powyższego – jest więc niedopuszczalne.”

Mając na względzie powyższe nie ma zatem żadnych wątpliwości, jeżeli dany przedmiotowy środek dowodowy służy potwierdzeniu zgodności oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami, cechami lub kryteriami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia (lub wymaganiami związanymi z realizacją zamówienia), to jego niezłożenie w ogóle czy też złożenie w formie nie uprawniającej do przyznania punktów w ramach kryterium poza cenowego nie może być podstawą do odrzucenia oferty, gdyż taka sytuacja nie wypełnia przesłanek odrzucenia z art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. c ustawy Pzp, jak również z art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp.

Uzasadnienie zarzutu nr 4

Zamawiający wskazał w załączniku nr 15 do SWZ – wzorze umowy w §3: „1. Umowa zostaje zawarta na okres 24 miesięcy. 2. Termin realizacji umowy: od 01 lipca 2025 r. do 30 czerwca 2027 r.” Zamawiający nie wziął tym samym pod uwagę, że postępowanie przetargowe może się wydłużyć i że w związku z tym Wykonawcy mogą nie przystąpić do realizacji Umowy od 1 lipca 2025 roku, a w późniejszym okresie.

W takim przypadku Wykonawca, wyłoniony przez Zamawiającego, realizowałby usługę przez krótszy czas aniżeli przez 24 miesiące, a to z kolei pozbawiłoby go należnego mu zarobku. W związku z tym Zamawiający powinien zaniechać wskazywania daty końcowej realizacji Umowy i ograniczyć się do wskazania, że Umowa będzie realizowana całodobowo od dnia 1 lipca 2025 roku przez okres 24 miesięcy.

Mając na względzie powyższe wnoszę jak w petitum.

Załączniki:

1. *informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców odwołującego*
2. *pełnomocnictwo wraz z potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej,*
3. *potwierdzenia uiszczenia wpisu od odwołania,*
4. *potwierdzenie wysłania kopii odwołania Zamawiającemu.*