

Poznań, dnia 12.04.2024 r.

**Prezes Krajowej Izby Odwoławczej**  
**przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych**  
ul. Postępu 17a, 02-676 Warszawa

**Zamawiający: Szpital Wielospecjalistyczny im. Dr. Ludwika Błażka**  
**w Inowrocławiu**

ul. Poznańska 97, 88-100 Inowrocław, tel.: 52 35 45 500

[sekr.nacz@szpitalino.pl](mailto:sekr.nacz@szpitalino.pl), [zam.pub@szpitalino.pl](mailto:zam.pub@szpitalino.pl)

adres strony internetowej prowadzonego postępowania:

[https://platformazakupowa.pl/pn/szpital\\_inowroclaw](https://platformazakupowa.pl/pn/szpital_inowroclaw)

**Odwołujący: CLAR SYSTEM Spółka Akcyjna**

ul. Janickiego 20B, 60-542 Poznań

numer KRS: 0000189335

tel.: (61) 66 01 100, faks: (61) 62 20 622

e-mail: [clarsystem@clarsystem.pl](mailto:clarsystem@clarsystem.pl)

reprezentowane przez:

radcę prawnego Łukasza Łysenko – pełnomocnika

Adres, telefon i faks jak u odwołującego się wykonawcy

e-mail: [clarsystem@clarsystem.pl](mailto:clarsystem@clarsystem.pl)

## **ODWOŁANIE**

Określenie przedmiotu zamówienia:

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego przez Szpital Wielospecjalistyczny im. Dr. Ludwika Błażka w Inowrocławiu w trybie przetargu nieograniczonego, o wartości szacunkowej przekraczającej progi unijne określone na podstawie art. 3 ustawy Pzp, którego przedmiotem jest „**Usługa kompleksowego utrzymania porządku, czystości i dezynfekcji, transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych przy pacjencie w pomieszczeniach Szpitala Wielospecjalistycznego im dr. Ludwika Błażka w Inowrocławiu**” (nr referencyjny postępowania: D-15/2024).

Numer ogłoszenia, jeżeli zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych:

Numer publikacji ogłoszenia: 192567-2024 , Numer wydania Dz.U. S: 65/2024

Data publikacji: 02/04/2024

Wskazanie czynności lub zaniechania czynności zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy:

Działając w imieniu odwołującego się wykonawcy Clar System Spółka akcyjna (zwanego dalej „**Odwołującym**”), powołując się na udzielone mi pełnomocnictwo (oryginał w załączeniu), na podstawie art. 505 i nast. ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej zwanej „**ustawą Pzp**”),

wnoszę niniejszym odwołanie od niezgodnych z przepisami czynności Zamawiającego oraz od zaniechania przez Zamawiającego dokonania czynności, do których był zobligowany przepisami ustawy Pzp, a mianowicie treści i postanowień dokumentacji postępowania opublikowanej w dniu 02.04.2024r., które są niezgodne z Ustawą.

Zwięzłe przedstawienie zarzutów:
----------------------------------

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

1. art. 112 ust. 1 i ust. 2 pkt 4 w zw. z art. 116 oraz w zw. z art. 16 i 17 Ustawy poprzez ustalenie warunku dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej (dysponowanie osobą posiadającą wykształcenie medyczne do pełnienia funkcji kierownika) w sposób nieproporcjonalny względem przedmiotu zamówienia oraz uniemożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia.
2. art. 433 pkt 4 i art. 16 oraz art. 17 Ustawy w zw. art. 58 k.c. poprzez nie ustanowienie w treści projektu umowy (załącznik nr 14 do SWZ) maksymalnej dopuszczalnej wartości zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy i tym samym dopuszczalnej wartości odpowiedniego zmniejszenia wynagrodzenia Wykonawcy;
3. art. 99 ust. 1 Ustawy poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niewyczerpujący oraz nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mających wpływ na sporządzenie oferty w tym w szczególności na jej wycenę. Brak w dokumentacji zamówienia „wykazu powierzchni do utrzymania porządku i czystości”, który według postanowień projektu umowy miał stanowić załącznik nr 4 do umowy uniemożliwia zarówno kalkulację oferty, jak i zastosowanie postanowień projektu umowy dotyczących zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy;

Wskazanie interesu Odwołującego:

Odwołujący oświadcza, iż ma interes w złożeniu niniejszego odwołania, ponieważ obecne postanowienia ogłoszenia o zamówieniu i SWZ naruszają przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych a w konsekwencji uniemożliwiają mu złożenie oferty i ubieganie się o przedmiotowe zamówienie. Tym samym, w wyniku naruszenia przez Zamawiającego powyżej wskazanych przepisów Ustawy, Odwołujący może ponieść szkodę w postaci utraty możliwości pozyskania przedmiotowego zamówienia, a ponadto jest narażony na szkodę polegającą na pozbawieniu Odwołującego realnych korzyści finansowych wynikających z tytułu realizacji zamówienia.

Termin na złożenie odwołania:

Stosownie do przepisu art. 515 ust. 2 pkt 1 Ustawy, odwołanie wobec treści dokumentów zamówienia, wnosi się w terminie 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku

Urzędowym Unii Europejskiej *lub* zamieszczenia dokumentów zamówienia na stronie internetowej. Wartość przedmiotowego zamówienia przekracza kwoty, określone w przepisach wydanych na podstawie art. 3 Ustawy.

Zamawiający w dniu 02.04.2024 roku zamieścił dokumenty zamówienia na stronie internetowej co oznacza, że odwołanie zostało wniesione z zachowaniem ustawowego terminu. Wpis od odwołania w wysokości 15 000 zł. (słownie: piętnaście tysięcy złotych) został wniesiony na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych w dniu 11.04.2024 r.

Kopia odwołania została przesłana Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania w taki sposób, że mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu.

Wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania:
--

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu dokonanie zmiany treści SWZ i ogłoszenia poprzez:

- a) ustalenie warunku udziału w postępowaniu dotyczącego o doświadczenie w sposób związany z przedmiotem zamówienia oraz w sposób umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia oraz zmianę treści dokumentów zamówienia : zastąpienie dotychczasowej treści warunków określonym w Rozdziale II, punkcie 5 ust. 3, warunkiem o treści: „dysponowania osobą do pełnienia obowiązków kierownika obiektu, posiadającą min. 2 letnie doświadczenie w kierowaniu realizacją usług sanitarno-porządkowych w szpitalu i przeszkoloną do pracy kierownika obiektu przez pracownika Wykonawcy z wykształceniem medycznym.”
- b) zmianę postanowienia § 6 ust. 2 wzoru umowy na przykład poprzez dodanie jako ostatniego zdania w tym ustępie:  
*„Łączna maksymalna wartości zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy i odpowiedniego zmniejszenia wynagrodzenia Wykonawcy nie może przekroczyć 5% wartości umowy brutto, określonej w § 6 ust. 1 niniejszej umowy.”*
- c) wprowadzenie do treści SWZ, w tym w szczególności zawarcie w opisie przedmiotu zamówienia jednoznacznej i konkretnej informacji o powierzchni poszczególnych oddziałów szpitalnych i komórek organizacyjnych, co umożliwiłoby obliczenie ceny ofertowej, przygotowanie odpowiedniej struktury zatrudnienia i opracowanie Planu Higieny, a także stosowanie postanowień § 6 ust. 2 wzoru umowy dot. zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy.

Odwołujący wnosi również o obciążenie Zamawiającego kosztami postępowania odwoławczego, w tym zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów wpisu od odwołania oraz wynagrodzenia pełnomocnika w wysokości 3.600,00 zł.

Wskazanie okoliczności faktycznych i prawnych odwołania oraz wskazanie dowodów na ich poparcie:
---

Przedmiotem prowadzonego przez Zamawiającego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest usługa kompleksowego utrzymania porządku, czystości i dezynfekcji, transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych przy pacjencie w pomieszczeniach Szpitala Wielospecjalistycznego im dr. Ludwika Błazka w Inowrocławiu.

1. Zapisy SWZ w Rozdziale II , punkcie 5 (informacja o warunkach udziału) ust. 3 (zdolność techniczna i zawodowa) na str. 13 SWZ ustanowił **warunek dotyczący „dysponowania osobą, posiadającą wykształcenie medyczne, min. 2 letnie doświadczenie w kierowaniu realizacją usług sanitarno-porządkowych w szpitalu, do pełnienia obowiązków kierownika obiektu.”**

Zamawiający nie precyzuje jakie wykształcenie medyczne ma na myśli, a katalog zawodów w tym zakresie jest bardzo szeroki: lekarz, pielęgniarka, położna, rehabilitant, technik rtg., opiekun medyczny i inne.

O ile zasadne jest wymaganie od kierownika obiektu doświadczenia w kierowaniu realizacją usług sanitarno-porządkowych w szpitalu to wymaganie posiadania przez niego wykształcenia medycznego jest warunkiem zdecydowanie wygórowanym i nie mającym uzasadnienia merytorycznego i logicznego.

Do prawidłowej realizacji usługi zdecydowanie wymagana jest wiedza z zakresu:

- organizacji i zarządzania, na którą składa się umiejętność planowania, organizowania, nadzorowania i kontroli zarówno pracy własnej jak i podległego personelu.
- prawa pracy i BHP
- technologii sprzątania, procedur i instrukcji, planu higieny, znajomości stosowanego sprzętu
- obsługi komputera

Kierownik obiektu powinien również posiadać takie cechy jak: umiejętność komunikacji interpersonalnej, szybkiego reagowania, uczenia się, dokładność, spostrzegawczość.

Posiadanie wykształcenia medycznego nie jest tego gwarantem.

Natomiast Kierownik obiektu nie jest osobą decyzyjną w zakresie medycyny: nie diagnozuje, nie leczy, nie rehabilituje, nie ma bezpośredniego kontaktu z pacjentem w zakresie medycznym.

Kierownik obiektu pracuje wg. opracowanych przez Zamawiającego i firmę wykonującą usługę procedur, instrukcji, planu higieny. Tak samo jak każdy nowy pracownik (nawet gdyby był to lekarz medycyny) musi nauczyć się technologii sprzątania, topografii i specyfiki szpitala, wymaganych procedur i instrukcji – do tego potrzebne są cechy osobowości - umiejętność uczenia się, myślenia przyczynowo -skutkowego i silna motywacja do wykonywania tej pracy - wykształcenie medyczne w żaden sposób nie jest w stanie zagwarantować ani uprawdopodobnić posiadania cech potrzebnych na tym stanowisku.

Dodatkowo pracownik z wykształceniem medycznym jest opcją dużo droższą na rynku pracy. Zwiększa to cenę oferty, co przy problemach finansowych szpitala i konieczności minimalizowania kosztów nie jest pożądane. Drenowanie pracowników z rynku medycznego, który od lat ma niedobory kadrowe, również nie jest zasadne.

Postawienie warunku o przeszkoleniu do pracy kierownika obiektu przez pracownika Wykonawcy z wykształceniem medycznym było by warunkiem zdecydowanie zasadnym i bardziej wartościowym niż wymaganie wykształcenia medycznego.

Warunek posiadania wykształcenia medycznego przez kierownika obiektu uważamy za bezzasadny, zaś jego modyfikacja mogłaby polegać na ustanowieniu warunku:

„dysponowania osobą do pełnienia obowiązków kierownika obiektu, posiadającą min. 2 letnie doświadczenie w kierowaniu realizacją usług sanitarno-porządkowych w szpitalu i przeszkoloną do pracy kierownika obiektu przez pracownika Wykonawcy posiadającego wykształcenie medyczne.”

2. Przepis § 6 ust. 2 wzoru umowy w sposób niebudzący wątpliwości narusza przepis art. 433 pkt 4 ustawy Pzp.

Jego aktualne brzmienie to:

„W przypadku ograniczenia (zmniejszenia) zakresu i rodzaju usług zdrowotnych świadczonych przez Zamawiającego (np.: zamknięcie Oddziału) strony przewidują możliwość zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy i odpowiedniego zmniejszenia wynagrodzenia w tym zakresie. Zamawiający powiadomi pisemnie Wykonawcę o ograniczeniu (zmniejszeniu) usług zdrowotnych świadczonych przez Zamawiającego, zakresie tego ograniczenia i proponowanej zmianie wynagrodzenia określonego w ust. 1. Zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy oraz odpowiedniego zmniejszenia wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1, strony dokonają w formie pisemnego aneksu do niniejszej umowy, na podstawie kalkulacji usług i wykazu powierzchni do utrzymania porządku i czystości, stanowiących odpowiednio załącznik nr „„„„„, ..... i nr 4 do umowy.”

Zapis ten stoi w sprzeczności przepisem art. 433 pkt 4 ustawy Pzp, zgodnie z którym: „*Projektowane postanowienia umowy **nie mogą** przewidywać: (....) możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego **bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.***”

Tymczasem w przepisie tym, ani w innym postanowieniu wzoru umowy, nie przyjęto minimalnej wartości/wielkości świadczenia stron, która pozostałaby po ograniczeniu zakresu zamówienia, które w założeniu zależne jest jedynie od oświadczenia woli Zamawiającego .

W praktyce orzeczniczej Krajowej Izby odwoławczej za niezgodnie z Prawem zamówień publicznych uznawane były postanowienia umowne przewidujące w toku wykonywania umowy możliwość zmiany zobowiązania wykonawcy względem jego zobowiązania złożonego w ofercie w formie jednostronnego oświadczenia woli zamawiającego; w

szczegółności w przypadku braku wskazania podstaw, warunków i zakresu takiej zmiany. Przykładowo w wyroku z 7.05.2014 r., KIO 809/14, LEX nr 1463507, KIO nakazała zamawiającemu zmianę postanowień wzoru umowy pozwalających na zaniechanie realizacji umowy w nieograniczonym stopniu.

Podobnie w wyroku z 10.12.2021 r., KIO 2864/21, KIO 2872/21, LEX nr 3317606, Izba wskazała: „Określony w art. 433 pkt 4 PZP zakaz wprowadzenie do umowy postanowień związanych z możliwością ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego dotyczy okoliczności, w których Zamawiający nie wskaże minimalnej wartości lub wielkości świadczeń stron. Co do zasady możliwe jest zatem ograniczenie zakresu zamówienia przez Zamawiającego, jeżeli Zamawiający w dokumentach zamówienia określił minimalną wartość lub wielkość świadczenia stron.

Odwołujący uważa za konieczną zmianę postanowienia § 6 ust. 2 wzoru umowy na przykład poprzez dodanie jako ostatniego zdania w tym ustępie:

*„Łączna maksymalna wartości zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy i odpowiedniego zmniejszenia wynagrodzenia Wykonawcy nie może przekroczyć 5% wartości umowy brutto, określonej w § 6 ust. 1 niniejszej umowy.”*

3. Wykaz powierzchni do utrzymania porządku i czystości jest niezbędnym dokumentem do przygotowania oferty i realizacji umowy.

Zgodnie z zapisami SWZ Rozdział II pkt. 1A Wymogi dotyczące Wykonawcy ppkt. 2 (strona 9 SWZ) „Wykonawca zobowiązany jest dostosować ilość pracowników zatrudnionych do realizacji przedmiotu zamówienia, biorąc pod uwagę typy, specyfikę oraz powierzchnie oddziałów szpitalnych i komórek organizacyjnych. Szczegółową strukturę zatrudnienia uwzględniającą powyższe uwarunkowania winien zawierać Plan Higieny”.

Tymczasem powierzchnie poszczególnych oddziałów szpitalnych i komórek organizacyjnych nie zostały w żadnym dokumencie wymienione. Nie znając powyższych uwarunkowań Wykonawca nie jest w stanie ani przygotować odpowiedniej struktury zatrudnienia ani opracować Planu Higieny.

Jednocześnie inne postanowienia dokumentacji wskazują, iż Zamawiający najprawdopodobniej zamierzał wykaz powierzchni oddziałów umieścić szpitalnych i komórek organizacyjnych w załączniku do projektu umowy. Należy wskazać, iż istnienie takiego załącznika jest warunkiem, od którego zależy możliwość zastosowania instytucji „Zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy” opisanej w paragrafie 6 ust. 1 Projektu Umowy (załącznik nr 14 do SWZ).

Zgodnie z zapisami w paragrafie 6 ust. 2 Projektu Umowy: „Zmniejszenia zakresu usług objętych przedmiotem umowy oraz odpowiedniego zmniejszenia wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1, strony dokonają w formie pisemnego aneksu do niniejszej umowy, na podstawie kalkulacji usług i wykazu powierzchni do utrzymania porządku i czystości,

stanowiących odpowiednio załącznik nr „,,,,,„ ..... i nr 4 do umowy.”

Takiego załącznika jak „wykaz powierzchni” dokumentacja postępowania nie zawiera. Powoduje to m.in. niemożność zastosowania postanowień paragrafu 6 ust. 2 Projektu Umowy, niezależnie od tego że aktualne brzmienie tego zapisu narusza art. 433 pkt 4 ustawy Pzp.

Mając na uwadze powyższe, niniejsze odwołanie należy uznać za zasadne i konieczne.

**Załączniki:**

1. pełnomocnictwo;
2. dowód uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa;
3. wydruk odpowiadający aktualnemu odpisowi z KRS Clar System S.A.;
4. dowód uiszczenia wpisu od odwołania w kwocie 15.000 zł;
5. dowód przesłania zamawiającemu kopii odwołania wraz z załącznikami.