

DZ/ 2215/48/20A/09

Warszawa dn. 16.10.2009r

ZAWIADOMIENIE O WNIESIENIU PROTESTU.**WEZWANIE DO PRZYŁĄCZENIA SIĘ DO POSTĘPOWANIA TOCZĄCEGO SIĘ W WYNIKU
WNIESIENIA PROTESTU.**

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, przetarg nieograniczony znak: **IHiT/P/48/09**, na Aparaturę medyczną dla Kliniki chirurgii naczyniowej w Instytucie Hematologii i Transfuzjologii – zadanie nr 3: Uniwersalny w pełni cyfrowy Aparat RTG ze zdalnie sterowaną ścianką, płaskim panelem detekcyjnym do fluoroskopii i radiografii.

Działając na podstawie art. 181 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. nr 223, poz.1655 ze zm.) Zamawiający informuje, że w prowadzonym postępowaniu został wniesiony protest dotyczący postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Na tej podstawie wzywa się Wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesionego protestu. Uczestnikami protestu stają się Wykonawcy, którzy:

- do upływu terminów, o których mowa w art. 180 ust 3.
przystąpią do postępowania toczącego się w wyniku protestu.

Prawa i obowiązki uczestników postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu określono w art. 181 Prawa zamówień publicznych

Załącznik: kopia protestu z dnia 16.10.2009r.

Z-CA DYREKTORA
Instytutu Hematologii i Transfuzjologii
d/s techniczno-administracyjnych
mgr Witold Kmiotek



► OK Medical Systems Sp. z o.o.
Sp. komandytowa
ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań
tel. (061) 848 36 80, 848 36 82
fax (061) 848 36 81
okmed@okmed.pl
www.okmed.pl



Poznań, dnia 16.10.2009 r.

Zamawiający:
Instytut Hematologii i Transfuzjologii
ul. Indiry Gandhi 14
02-776 Warszawa
fax: (022) 349-62-23

Protestujący:
OK Medical Systems Sp. z o.o. Sp. komandytowa
Ul. Piątkowska 161
60-650 Poznań
fax: (061) 848-36-81

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę aparatury medycznej dla Kliniki chirurgii naczyniowej w Instytucie Hematologii i Transfuzjologii w Warszawie (sprawa: IHiT/P/ 48/2009), ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2009/S 190-273357 w dniu 02.10.2009 r.

PROTEST

dotyczy: zadanie nr 3 – Uniwersalny w pełni cyfrowy Aparat RTG ze zdalnie sterowaną ścianką, płaskim panelem detekcyjnym do fluoroskopii i radiografii

Działając na podstawie art. 180 ust. 1 w związku z art. 179 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 oraz z 2008 r. Nr 171, poz. 1058) – zwana dalej ustawą Pzp, OK Medical Systems Sp. z o.o. Sp. komandytowa jedyny i autoryzowany dystrybutor marek Hitachi, Villa Sistemi Medicali S.p.A., Swissray Medical A.G., Konica Minolta Medical & Graphic Inc., wnosi protest na czynności podjęte przez Zamawiającego – Instytut Hematologii i Transfuzjologii w Warszawie, polegających na wadliwym sporządzeniu postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwana dalej SIWZ), a w szczególności na:

- wadliwym opisie przedmiotu zamówienia
- sporządzeniu SIWZ w sposób utrudniający uczciwą konkurencję

Zarzucam Zamawiającemu naruszenie przepisów ustawy Prawo Zamówień Publicznych w zakresie art. 22 ust. 2, art. 29 ust. 2, art. 7 ust. 1 ustawy Pzp oraz art. 3 ust. 1 i art. 15 ust. 1 pkt. 3 i 5 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji i wnoszę o:

- uwzględnienie protestu w całości

- dokonanie modyfikacji wskazanych zagadnień na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp w sposób wskazany przez protestującego.

Oprotestowana czynności, o których mowa powyżej naruszają zasady udzielania zamówień publicznych, w wyniku, czego interes prawny protestującego doznał uszczerbku wskutek utraty możliwości uzyskania przedmiotowego zamówienia, obarczając niniejsze postępowanie wadą prawną uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy na podstawie art. 146 ust.1 pkt.5 i 6 ustawy Pzp.

O okolicznościach stanowiących podstawę do wniesienia protestu Protestujący powziął wiadomość w dniu 02.10.2009 r. – dzień publikacji ogłoszenia na stronie internetowej Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej oraz SIWZ na stronie internetowej Zamawiającego, zatem protest składamy w przewidzianym w ustawie terminie.

UZASADNIENIE

W zakresie opisu przedmiotu zamówienia

Zamawiający opisał przedmiot zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję poprzez wyspecyfikowanie parametrów technicznych, które wskazują na sprzęt jednego producenta. Oznacza to, że tylko jeden producent (lub jego dystrybutorzy) mogą złożyć ważną ofertę w przedmiotowym postępowaniu.

Zamawiający w załączniku nr.1 do SIWZ opisał warunki graniczne w sposób wskazujący na jednego producenta aparatów rentgenowskich: firmę Siemens A.G i aparat Axiom Luminos DRF, tym samym uniemożliwiając zaferowanie aparatów wysokiej klasy innych wiodących na rynku marek.

Jedyny aparat spełniający wymagania Zamawiającego: aparat Axiom Luminos DRF firmy Siemens AG
Jedyni wykonawcy mogący złożyć ważną ofertę: Siemens Sp. z o.o., Ado-Med. Sp. z o.o., Synektik Sp. z o.o.

II. GENERATOR MODEL / PRODUCENT			
1.	Maksymalny prąd anodowy dla fluoroskopii	≥ 15 mA	Wnosimy o modyfikację powyższego parametru w następujący sposób: Maksymalny prąd anodowy dla fluoroskopii ≥ 10 mA Protestujący wskazuje, iż w aparatach tej klasy wykorzystuje się skopię pulsacyjną w celu redukcji dawki, więc wymóg skopii w trybie ciągłym min 15 mA jest niezasadny

III LAMPY RENTGENOWSKA (MODEL / PRODUCENTE)			
1.	Pojemność cieplna kolpaka (zgodnie z IEC 613)	$\geq 2\ 200$ kWh	<p>Wnosimy o modyfikację powyższego parametru w następujący sposób: Pojemność cieplna kolpaka ≥ 2000 kWh</p> <p>Protestujący wskazuje, iż wpisanie warunku granicznego na poziomie min 2200 kWh powoduje, iż zaferować aparat w przedmiotowym postępowaniu może jedynie firma Siemens, która standardowo oferuje lampy o pojemności min 2430 kWh. Lampa jaką protestujący chce zaferować może mieć nawet 1000 kWh pojemności cieplnej anody, lecz kolpak o parametrze min 2000 kWh.</p>
IV UNIWERSALNA ŚCIANKA DIAGNOSTYCZNA (DO ZBIĘCIA PRZEŚWIETLEŃ) (MODEL / PRODUCENT)			

1.	Wysokość blatu w pozycji dolnej ≤ 50 cm	≤ 50 cm	<p>Wnosimy o modyfikację powyższego parametru w następujący sposób: Wysokość blatu w pozycji dolnej ≤ 60 cm</p> <p>Parametr ten spełnia jedynie aparat firmy Siemens Luminos DRF który charakteryzuje się wartością 48cm. Żaden inny system nie może zostać zaferowany w tym postępowaniu.</p>
----	--	--------------	--

V KONSOLA OPERATORA WYSOKOŚĆ			
1.	Tryb DSA (Funkcje Pixelshift, Remasking, Roadmap, funkcja szczytowego zaciemnienia środka cieniującego (MaxOP) i CO2 (MinOP), wyświetlanie elementów anatomicznych tła z wyrazistością od 0% do 100%, sumacja masek, wypełnianie obrazów obrazem wzmocnienia kontrastowego	TAK Podać nazwę funkcji, opisać	<p>Wnosimy o korektę zapisu do tryb DSA o „Pixelshift, Remasking, Roadmap” które są powszechnie stosowane przez producentów aparatury. Cały opis pozostały dotyczy jednego aparatu – Luminos DRF</p>
2.	Tryb automatycznego posuwu stołu przy badaniach naczyniowych obwodowych (bolus chase lub peristepping w zależności od nomenklatury producenta)	TAK Podać nazwę funkcji, opisać	<p>Protestujący wskazuje, iż opisany tryb to typowa funkcja dla aparatu firmy siemen, gdyż charakteryzuje się on przesuwem blatu. Aparat, który oferujemy nie korzysta z tego ruchu lecz umożliwia wykonywanie badań naczyniowych Prosimy o wykreślenie omawianego zapisu</p>

Taki opis przedmiotu zamówienia, poprzez wskazanie w sposób wyraźny na rozwiązania techniczne stosowane wyłącznie przez firmę Siemens AG służy wyłącznie ograniczeniu konkurencji i wykluczeniu aparatury wysokiej klasy innych producentów, lecz z innymi, równie zaawansowanymi technologicznie, rozwiązaniami umożliwiającymi osiągnięcie przynajmniej tych samych (a nawet lepszych) efektów w zakresie diagnostyki. Jest to więc świadome działanie zamawiającego mające na celu ograniczenie do minimum liczbę wykonawców i traktujące na uprzywilejowanej pozycji jednego producenta, zawiązujące tym samym możliwość wyboru optymalnej dla siebie oferty. Nierówne traktowanie wykonawców w niniejszym postępowaniu jest bezsprzeczne, co wprost wynika z argumentacji zawartej

w proteście. Należy również zwrócić uwagę na fakt, iż jeżeli zamawiający opisał przedmiot zamówienia w sposób wskazujący na konkretny produkt, to dokonanie wyboru oferty odbędzie się z rażącym naruszeniem przepisów Prawa zamówień publicznych, co w konsekwencji prowadzi do zawarcia umowy z rażącym naruszeniem prawa.

Ponadto zamawiający postawił następujące warunki, które musi spełnić wykonawca, a które są niewątpliwym ograniczeniem konkurencji i naruszeniem art. 7 ust. 1 i art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp oraz przepisów Dyrektywy UE nr 93/36/ EEC z dnia 14 czerwca 1993 r. o koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych:

Załącznik nr 1 - zadanie 3. uniwersalny aparat rtg ze zdalnie sterowaną ścianką , płaskim cyfrowym panelem detekcyjnym do fluoroskopii i radiografii
4. Istotne elementy oferowanego aparatu RTG, tj generator, lampa rentgenowska, ścianka diagnostyczna wyprodukowane przez tego samego producenta.

Wprowadzenie przez zamawiającego wymogu, że wszystkie jego poszczególne elementy muszą pochodzić od tego samego producenta są niezrozumiałe, nieuzasadnione i nie poparte żadnym racjonalnym powodem. Sytuacja, w której poszczególne elementy aparatu RTG, takie jak ścianka rtg, generator czy lampa rtg pochodzą od różnych producentów, w żaden sposób nie wpływa na kompatybilność, wydajność, jakość czy też serwisowanie sprzętu. Zamawiający powinien zdawać sobie sprawę, że poprzez wprowadzone zapisy spowodował, że inni wykonawcy mogący zaoferować konkurencyjny cenowo i równorzędny jakościowo (a nawet lepszy) sprzęt nie będą mogli złożyć oferty w przedmiotowym postępowaniu, ponieważ oferta taka mogłaby zostać przez zamawiającego na podstawie niezgodności z treścią SIWZ odrzucona (art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp).

Wskazane w SIWZ wymagania w zakresie przedmiotu zamówienia muszą dokładnie i zrozumiale określać kluczowe dla zamawiającego wymagania stawiane przedmiotowi zamówienia, ale nie mogą natomiast prowadzić do nieuzasadnionego faworyzowania konkretnego wykonawcy, jednocześnie, nie dopuszczając wielu liczących się na rynku producentów sprzętu. Powyższe potwierdziły również wyroki Zespołu Arbitrów:

- z dnia 23.06.2005 r., sygn. akt UZP/ZO/0-1454/05: „(...)nie jest konieczne dla należytego współdziałania sprzętu, ażeby wszystkie jego elementy pochodziły od jednego producenta. Zatem wskazanie jednego producenta, choć dokonane w sposób opisowy, narusza ustawowy zakaz opisywania przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję”;

- z dnia 13.06.2006 r., sygn. akt UZP/ZO/0-1665/06: „Zamawiający wskazując w specyfikacji istotnych warunków zamówienia na konkretny produkt a pomijając minimalne wymagania dające obraz realnych oczekiwań co do oferowanego produktu, nie tylko narusza zasadę określoną w art. 29 ust. 3 Ustawy PZP, ale także zasadę uczciwej konkurencji i zasadę równego dostępu do zamówienia publicznego określone art. 7 ust. 1 Ustawy PZP, zniechęcając do udziału w postępowaniu wykonawców oferujących produkty innych marek.”

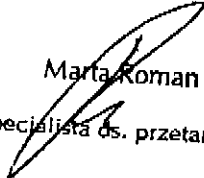
Na koniec warto jeszcze raz podkreślić, że przedstawiony stan faktyczny wskazuje, iż stawianie przez zamawiającego przytoczonych powyżej wymogów jest przejawem kształtowania warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w sposób utrudniający uczciwą konkurencję oraz przytoczyć uchwałę Sądu Najwyższego z dnia 18 września 2002 r. (sygn. Akt III CPP 52/02) stwierdzając, że (.....), „Z przepisów tych wynikają dwie podstawowe zasady Prawa zamówień publicznych: zasada równości (konkurencyjności) i zasada uczciwej konkurencji. Zdecydowanym celem powyższych regulacji jest wyeliminowanie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jakichkolwiek elementów, które miałyby charakter dyskryminacyjny. Można uznać, iż ma charakter

dyskryminacyjny wówczas, gdy prowadzi do wyłączenia określonej kategorii potencjalnych dostawców lub wykonawców bez uzasadnionej przyczyny".

Wnosimy o wykreślenie zapisu w pozycji 4 załącznika nr 1 oraz i zastąpienie go następującym zapisem:
„Oświadczenie, w którym producent poświadcza, iż wszystkie części aparatu są projektowane, wytwarzane i certyfikowane jako części przeznaczone do montażu i sprzedaży jako system, niezależnie od miejsca pochodzenia.”

W związku z powyższym wnosimy, jak na wstępie.

Z poważaniem,


Marta Roman
specjalista ds. przetargów

**OK Medical™
Systems**
Sp. z o.o. Sp. komandytowa
ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań
tel. 061 848 36 88, NIP 781-177-46-96

Załączniki:

- 1) Pełnomocnictwo
- 2) Aktualny KRS