

Sygn. akt: KIO 2174/17

POSTANOWIENIE
z dnia 31 października 2017 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Ewa Kisiel

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 31 października 2017 r. w Warszawie odwołania z dnia 16 października 2017 r., wniesionego przez wykonawcę **Drager Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy** w postępowaniu prowadzonym przez **Zakład Zamówień Publicznych przy Ministrze Zdrowia z siedzibą w Warszawie**,

przy udziale:

- A) wykonawcy **Biameditek Sp. z o. o. z siedzibą w Białymstoku**, zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego,
- B) wykonawcy **GE Medical System Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie**, zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze**,
2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Drager Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy** kwoty **15 000,00 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych)**, stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579) na niniejsze postanowienie w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie.

.....

Uzasadnienie

Zakład Zamówień Publicznych przy Ministrze Zdrowia z siedzibą w Warszawie (dalej: „Zamawiający”), prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie przepisów ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579), zwanej dalej „ustawą” lub „Pzp” na „Dostawę fabrycznie nowych aparatów do znieczulenia ogólnego w liczbie 19 st. Pakiet I”. Nr referencyjny: ZZP-208/17.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 6 października 2017 r. pod numerem: 2017/S 192-392999. W tej samej dacie, na stronie internetowej: www.zzpprzy.mz.pl, została zamieszczona Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ” lub „specyfikacja”).

W dniu 16 października 2017 r. wykonawca Drager Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy (dalej: „Odwołujący”) wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec treści postanowień ogłoszenia o zamówieniu i specyfikacji, sformułowanych w sposób naruszający przepisy Pzp.

Odwołujący zarzucał Zamawiającemu, iż podejmując ww. czynności, naruszył następujące przepisy:

1. art. 29 ust. 3 Pzp, przez opisanie przedmiotu zamówienia, w sposób wskazujący na aparaty do znieczulania dostarczane przez konkretnego wykonawcę, tj. firmę GE (aparaty Carestation 6xx producent: GE), tym samym doprowadzając do nieuzasadnionego uprzywilejowania firmę GE i wyeliminowania pozostałych wykonawców zdolnych do wykonania przedmiotu zamówienia;
2. art. 29 ust. 2 Pzp, przez określenie w opisie przedmiotu zamówienia parametrów techniczno- eksploatacyjnych aparatów do znieczulania z monitorami, opisanych w załączniku nr 2 do oferty w sposób utrudniający uczciwą konkurencję;
3. art. 7 ust. 1 Pzp, przez prowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób, który nie zapewnia zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz zasad proporcjonalności i przejrzystości.

W związku z powyższymi zarzutami Odwołujący wnosił o:

1. uwzględnienie odwołania;
2. nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści siwz i ogłoszenia o zamówieniu przez:
 - a) zmianę zapisów: Aktualny zapis siwz. Żądamy zmiany zapisu na: 11. wyposażony w blat do pisania i minimum dwie szuflady na akcesoria wyposażony w blat do pisania i minimum jedną szufladę na akcesoria 13. wbudowane oświetlenie blatu typu LED z regulacją natężenia światła wbudowane oświetlenie blatu typu LED z regulacją natężenia światła lub oświetlenie blatu za pomocą lamki na elastycznym ramieniu pozwalającą na odpowiednie ukierunkowanie światła 24. układ oddechowy o prostej budowie, łatwy do wymiany i sterylizacji pozbawiony lateksu o całkowitej pojemności nie większej niż 3,5 L. wraz z pojemnikiem absorbera CO₂ układ oddechowy o prostej budowie, łatwy do wymiany i sterylizacji pozbawiony lateksu o całkowitej pojemności 4,0 L lub mniejszej wraz z pojemnikiem absorbera CO₂ 25. możliwość stosowania zamiennego pochłaniaczy wielorazowych i jednorazowych podczas znieczulenia bez rozszczelnienia układu, stosowania dodatkowych elementów i stosowania narzędzi, pochłaniacz CO₂ ze zbiornikiem na skroploną parę wodną możliwość stosowania zamiennego pochłaniaczy wielorazowych i jednorazowych podczas znieczulenia, zbiorniki jednorazowe wymieniane bez rozszczelnienia układu, bez użycia narzędzi, pochłaniacz CO₂ ze zbiornikiem na skroploną parę wodną lub podgrzewany system oddechowy minimalizujący ilość skroplin w układzie 33. możliwość prowadzenia wentylacji ręcznej natychmiast po przełączeniu z wentylacji mechanicznej przy pomocy dźwigni możliwość prowadzenia wentylacji ręcznej natychmiast po przełączeniu z wentylacji mechanicznej przy pomocy dźwigni lub przycisków z poziomu respiratora 34. tryb wentylacji ciśnieniowo zmienny VC tryb wentylacji ciśnieniowo zmienny PC 35. tryb wentylacji objętościowo zmienny PC tryb wentylacji objętościowo zmienny VC 37. precyzyjny wyzwalacz przepływowy z precyzyjną regulacją czułości min. od 0,2 1/min -10 1/min. precyzyjny wyzwalacz przepływowy z precyzyjną regulacją czułości min. od 0,31/min - 10 1/min. 38. zakres PEEP min. od 4 do 25 cm H₂O zakres PEEP min. od 4 do 20 cm H₂O 42. zakres objętości oddechowej minimum od 5 do 1500 ml - wentylacja objętościowa lub ciśnieniowa Regulacja objętości oddechowej minimum od 20 do 1400 ml - wentylacja objętościowa lub ciśnieniowa 46. alarm niskiej pojemności minutowej MV i objętości oddechowej TV z regulowanymi progami (górnym i dolnym) Możliwość czasowego zawieszenia alarmu TV i CO₂ np. podczas indukcji

znieczulenia alarm niskiej pojemności minutowej MV lub objętości oddechowej TV z regulowanymi progami (górnym i dolnym) 62. kompatybilność modułu gazowego pomiędzy aparatem i monitorem kompatybilność modułu gazowego pomiędzy aparatem i monitorem lub moduł gazowy wbudowany w aparat 63. pomiar i obrazowanie spirometrii minimum pętli: ciśnienie - objętość ciśnienie - przepływ przepływ - objętość Możliwość zapisania pętli referencyjnej i zapamiętania minimum 5 wyświetlonych pętli spirometrycznych. Pomiar z wyświetlaniem podatności dróg oddechowych pomiar i obrazowanie spirometrii minimum pętli: ciśnienie - objętość przepływ - objętość Możliwość zapisania i zapamiętania pętli referencyjnej. Pomiar z wyświetlaniem podatności dróg oddechowych 65. ekran kolorowy dotykowy do prezentacji parametrów wentylacji i krzywych o przekątnej minimum 15". Rozdzielczość minimum 1024x768 pikseli. Ekran niewbudowany w korpus aparatu do znieczulenia w celu lepszej wizualizacji (dotyczy ekranu głównego nie powielającego) Ekran respiratora umieszczony na ruchomym wysięgniku ułatwiającym optymalizację jego położenia w poziomie i pod kątem ekran kolorowy do prezentacji parametrów wentylacji i krzywych o przekątnej minimum 12". Rozdzielczość minimum 800 x 600 pikseli. Ekran wbudowany lub na ramieniu 66. sterowanie poprzez pokrętkę, przyciski i ekran dotykowy dla zwiększenia bezpieczeństwa pracy sterowanie poprzez pokrętkę, przyciski lub ekran dotykowy pokrętkę i przyciski 67. możliwość indywidualnego konfigurowania minimum czterech stron ekranu respiratora możliwość indywidualnego konfigurowania minimum trzech stron ekranu respiratora 76. wbudowany ssak injectorowy do podłączenia dwóch pojemników 1,0l z wymiennymi wkładami wbudowany lub zintegrowany ssak injectorowy, dwa pojemniki o pojemności max 1,0 l z możliwością stosowania wkładów wymiennych 86. dowolne konfigurowanie kolejności wyświetlanych krzywych i innych parametrów na ekranie monitora Możliwość zaprogramowania przez personel min. 30 różnych konfiguracji monitora (ustawiania ekranu i granic alarmowych), dowolne konfigurowanie kolejności wyświetlanych krzywych i innych parametrów na ekranie monitora Możliwość zaprogramowania przez personel min. 15 różnych konfiguracji monitora (ustawiania ekranu i granic alarmowych). 87. sterowanie poprzez pokrętkę, przyciski i ekran dotykowy dla zwiększenia bezpieczeństwa pracy. Możliwość podłączenia klawiatury i myszki pod port USB oraz skanera kodów kreskowych sterowanie poprzez pokrętkę, przyciski i ekran dotykowy dla zwiększenia bezpieczeństwa pracy. Możliwość podłączenia klawiatury i myszki pod port USB 108. komplet wielorazowych mankietów bez lateksu dla dorosłych wraz z kablem połączeniowym - (3 różne

rozmiary mankietów: duży, średni, mały) oraz mankiet na przedramię dla otyłych pacjentów komplet wielorazowych mankietów bez lateksu dla dorosłych wraz z kablem połączeniowym - (3 różne rozmiary mankietów: duży, średni, mały) oraz mankiet dla otyłych pacjentów 110. możliwość rozbudowy o pomiar głębokości znieczulenia metodą BiS lub Entropii z modułu pomiarowego sterowanego z monitora funkcji życiowych możliwość rozbudowy o pomiar głębokości znieczulenia metodą BiS lub Entropii z modułu pomiarowego sterowanego z monitora funkcji życiowych lub za pomocą dodatkowego urządzenia łączonego z oferowanym monitorem w sposób zapewniający przekazywanie wyników pomiarów do monitora, w celu wyświetlania ich na ekranie w specjalnie przygotowanym polu parametrów głębokości znieczulenia i zapisywania w trendach razem z innymi danymi pochodzącymi z monitora 112. pomiar zwiotczenia mięśniowego z modułu pomiarowego sterowanego z monitora funkcji życiowych, w komplecie wielorazowy mechanosensor dla dorosłych Wizualizacja czasu od ostatniego pomiaru TOF na ekranie monitora Komunikat o ustępowaniu zwiotczenia na ekranie monitora pomiar zwiotczenia mięśniowego z modułu pomiarowego sterowanego z monitora funkcji życiowych, w komplecie wielorazowy mechanosensor dla dorosłych, lub realizowany za pomocą dodatkowego monitora, połączonego z oferowanym systemem monitorowania w sposób zapewniający przesyłanie danych z tego monitora do oferowanego systemu monitorowania w celu wyświetlania ich na ekranie, w specjalnie przygotowanym polu parametrów NMT i zapisywania w trendach razem z innymi danymi pochodzącymi z monitora. Wizualizacja czasu od ostatniego pomiaru TOF na ekranie monitora

- b) usunięcie punktów: 19. dodatkowy przepływomierz zbiorczy świeżych gazów – mechaniczny. Żądamy usunięcia zapisu jako charakterystycznego dla tej klasy aparatu GE 75. automatyczny test szczelności parowników z zapisem wyniku testu w dzienniku uwidacznianym na ekranie respiratora aparatu do znieczulenia Żądamy usunięcia zapisu jako charakterystycznego dla aparatu GE 113. pomiar bodźców nocycyptywnych poprzez pomiar parametru wykazującego zmiany reakcji hemodynamicznych spowodowanych przez bodźce chirurgiczne i środki przeciwbólne. Żądamy usunięcia zapisu jako charakterystycznego dla monitora GE

3. nakazanie Zamawiającemu przedłużenia terminu składania ofert jeżeli okaże się to niezbędne.

W dniu 19 października 2017 r. do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego przystąpił wykonawca GE Medical System Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie. Natomiast w dniu 20 października 2017 r. do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego przystąpił wykonawca Biameditek Sp. z o. o. z siedzibą w Białymstoku.

W dniu 23 października 2017 r. do Izby, w formie elektronicznej, wpłynęło pismo, zawierające odpowiedź na odwołanie, w którym Zamawiający oświadczył, że uwzględni w całości zarzuty postawione w odwołaniu.

W dniu 24 października 2017 r. na podstawie § 13 ust. 2 pkt 3 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (t.j. Dz. U. z 2014 r., poz. 964 ze zm.) wykonawca GE Medical System Polska Sp. z o. o. został wezwany do złożenia oświadczenia w przedmiocie wniesienia sprzeciwu co do uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu.

W piśmie z dnia 30 października 2017 r. wykonawca GE Medical System Polska Sp. z o. o. złożył oświadczenie, że nie wnosi sprzeciwu co do uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów postawionych w odwołaniu.

Wobec powyższego, stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 3 Pzp, należało postępowanie umorzyć.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba wzięła pod uwagę fakt, że uwzględnienie odwołania miało miejsce przed otwarciem rozprawy. W tych okolicznościach – w świetle przepisu art. 186 ust. 6 pkt 2 lit b) Pzp w zw. z § 5 ust. 1 pkt 2 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz.U.2010.41.238) – Izba postanowiła znieść wzajemnie koszty postępowania odwoławczego i orzec o dokonaniu zwrotu Odwołującemu kwoty uiszczonych tytułem wpisu od odwołania.

.....