

Sosnowiec, 12.03.2010r.

## UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

**Dotyczy:** Postępowania w trybie przetargu nieograniczonego nr WSS5/EP/21/2010r. pt „Świadczenie usług zapewniających prawidłowy stan sanitarno - higieniczny w Wojewódzkim Szpitalu Specjalistycznym nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu”

Zamawiający zgodnie z art. 185 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007r. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.)przekazuje kopię wniesionego odwołania, które wpłynęło do Zamawiającego w dniu 11.03.2010r. oraz wzywa Wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Pl. Madyków 1

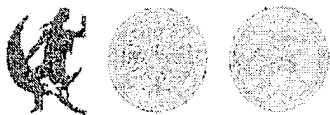
41-200 Sosnowiec  
centrala  
tel.: 032 365 20 60  
sekretariat:  
tel.: 032 368 27 01  
032 368 21 01  
fax: 032 368 20 32

[www.wss5.pl](http://www.wss5.pl)

NIP: 634 28 76 726  
Regon: 000 296465  
konto: 97 1050 1360 1000 0022 4992 4527

# Spółdzielnia Inwalidów „NAPRZÓD” w Krakowie

Odnaczona złotą odznaką za zasługi dla Ziemi Krakowskiej



## ODDZIAŁ Łódź

91 – 203 Łódź, ul. Traktorowa 141/143  
tel./fax (42) 6405777; (42) 6405868  
NIP 675-000-50-68; REGON 000-45-32-04

Łódź, dnia 9 marca 2010 roku

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

SPÓŁDZIELNIA INWALIDÓW  
„NAPRZÓD” w Krakowie  
31-215 Kraków, ul. Żabiniec 46  
**ODDZIAŁ ŁÓDŹ**  
91-203 Łódź, ul. Traktorowa 141/143  
NIP 675-000-50-68, REGON 000453204  
tel.(0-42) 640-57-77, 640-59-19, fax: 640-58-68

**Zamawiający:** Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu  
Pl. Medyków 1, 41-200 Sosnowiec  
tel.: +48 323682428, fax: + 48 323682012  
www.wss5.pl

**Odwołujący:** Spółdzielnia Inwalidów „Naprząd” w Krakowie  
ul. Żabiniec 46, 31 – 215 Kraków  
*adres do korespondencji:*  
Spółdzielnia Inwalidów „Naprząd” w Krakowie  
Oddział w Łodzi  
ul. Traktorowa 141/143, 91 – 203 Łódź  
tel.: +48 426405777, fax: +48 426405868

Dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „świadczenie usług zapewniających prawidłowy stan sanitarno-higieniczny w Wojewódzkim Szpitalu Specjalistycznym nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu” ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2010/S 43-063655 w dniu 03.03.2010 roku, nr sprawy WSS5/EP/21/2010.

## ODWOŁANIE

Działając w imieniu Spółdzielni Inwalidów „Naprząd” w Krakowie na podstawie art. 180 ust. 1 w związku z art. 179 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych - Pzp (t.j. Dz.U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zm) wnoszę odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: SIWZ).

Zarzucam Zamawiającemu naruszenie:

- 1) **art. 22 ust. 1 i 3 Pzp** poprzez niezamieszczenie w ogłoszeniu o zamówieniu warunków udziału w postępowaniu dotyczących wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp oraz opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, w sytuacji, gdy znowelizowany art. 22 ust. 1 Pzp umożliwia ubieganie się o udzielenie zamówienia **tylko** przez tych wykonawców, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu dotyczące wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp, zaś art. 22 ust. 3 Pzp wyraźnie nakłada na Zamawiającego obowiązek zamieszczenia w ogłoszeniu o zamówieniu opisu sposobu dokonania oceny spełnienia wszystkich warunków udziału w postępowaniu.
- 2) **art. 36 ust. 1 pkt 5 Pzp w związku z art. 22 ust. 4 Pzp** poprzez niezamieszczenie w SIWZ warunków udziału w postępowaniu dotyczących wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp oraz opisu sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków (związanego z przedmiotem zamówienia i proporcjonalnego do przedmiotu zamówienia) – pomimo, iż powyższe elementy stanowią obligatoryjną treść SIWZ, o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się **tylko** ci wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu dotyczące wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust.

1 pkt 1-4 Pzp, a opis sposobu dokonania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia i proporcjonalny do przedmiotu zamówienia.

- 3) **art. 41 pkt 7 Pzp** poprzez niezamieszczenie w ogłoszeniu o zamówieniu warunków udziału w postępowaniu oraz opisu sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków – pomimo, iż powyższe elementy stanowią obligatoryjną treść ogłoszenia o zamówieniu, a o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się **tylko** ci wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu dotyczące wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp.
- 4) **art. 7 ust. 1 Pzp** poprzez zażądanie - w celu potwierdzenia, że Wykonawca spełnia warunek udziału w postępowaniu - wykazu usług odpowiadających swoim rodzajem i wartością przedmiotowi zamówienia, przy czym w/w wartość ma odpowiadać kwocie wskazanej w ofercie Wykonawcy, co oznacza, iż Zamawiający postawił inny warunek udziału w postępowaniu dla każdego z Wykonawców i nie zapewnił równego traktowania Wykonawców w postępowaniu.

W związku z powyższym wnoszę o nakazanie Zamawiającemu:

- 1) Dokonania zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu poprzez zamieszczenie w niej warunków udziału w postępowaniu dotyczących wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp oraz opisu sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków.
- 2) Dokonania zmiany treści SIWZ poprzez zamieszczenie w niej warunków udziału w postępowaniu dotyczących wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp oraz opisu sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków.
- 3) Dokonania zmiany treści SIWZ poprzez modyfikację warunku dotyczącego posiadania wiedzy i doświadczenia w ten sposób, aby warunek ten był jednolity dla wszystkich Wykonawców, a zatem nie odnosił się do kwoty wskazanej w ofercie konkretnego Wykonawcy, ale do konkretnej kwoty wskazanej przez Zamawiającego.

Oświadczam, iż Odwołującemu przysługuje prawo do skorzystania ze środków ochrony prawnej, ponieważ ma interes w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia i może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego w/w przepisów ustawy - chociażby z uwagi na fakt, iż postępowanie będzie podlegać unieważnieniu z uwagi na obarczenie wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego, a umowa zawarta w sprawie udzielenia zamówienia publicznego będzie mogła być unieważniona w trybie art. 146 ust. 6 Pzp.

Informuję, iż ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 03.03.2010 roku, a zatem odwołanie zostało wniesione w przepisany terminie.

#### UZASADNIENIE

SPOŁDZIELNIA INWALIDÓW  
"NAPRZÓD" w Krakowie  
31-215 Kraków, ul. Zabiniec 46  
ODDZIAŁ ŁÓDŹ  
91-203 Łódź, ul. Traktorowa 141/143  
NIP 675-000-50-68, REGON 000453204  
tel.(0-42) 640-57-77, 640-59-19, fax: 640-58-68

Odwołujący podkreśla, iż ustawa z dnia 25 września 2009 roku o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych zmieniła dotychczasowe brzmienie art. 22 Pzp. Zgodnie z nowym brzmieniem art. 22 ust. 1 Pzp o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące:

- 1) posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania;
- 2) posiadania wiedzy i doświadczenia;
- 3) dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia;
- 4) sytuacji ekonomicznej i finansowej.



Oznacza to, iż począwszy od dnia wejścia w życie nowelizacji ustawy, tj. dnia 7 grudnia 2009 roku, Zamawiający zobligowany jest do określenia warunków udziału w postępowaniu dotyczących wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp, albowiem o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wyłącznie ci wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące wszystkich tych okoliczności. Określenie warunków udziału w postępowaniu musi być jednoznaczne, tak aby Wykonawca miał świadomość, czy spełnia te warunki, a zatem, czy może ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego. Warunki udziału w postępowaniu muszą być zamieszczone w ogłoszeniu o zamówieniu (art. 41 pkt 7 Pzp) oraz w treści SIWZ (art. 36 ust. 1 pkt 5 Pzp). Nie ulega wątpliwości, że warunki te muszą być jednolite dla wszystkich Wykonawców. Określenie innych warunków dla poszczególnych Wykonawców stanowi naruszenie art. 7 ust. 1 Pzp.

Nadto art. 22 ust. 3 Pzp, art. 41 pkt 7 Pzp oraz art. 36 ust. 1 pkt 5 Pzp wymagają, aby w treści ogłoszenia o zamówieniu oraz w treści SIWZ Zamawiający zamieścił opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu. Opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków musi być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia (art. 22 ust. 4 Pzp).

Z powyższego wynika, iż Zamawiający zobowiązany jest do zamieszczenia w treści ogłoszenia o zamówieniu oraz w treści SIWZ warunków udziału w postępowaniu dotyczących wszystkich okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 1-4 Pzp oraz opisu sposobu dokonania oceny spełniania tych warunków.

SPÓŁDZIELNIA ANIMACJA  
WAPRZOD w Krakowie  
ul. Trafiaktorowa 144/143  
NIP 675-000-50-68, REGON 000453204  
tel.(0-42) 640-57-77, 640-59-19, fax: 640-58-68

Zamawiający w punkcie III.2 ogłoszenia o zamówieniu zatytułowanym „Warunki udziału” zawarł w punktach następującą treść: III.2.1) sytuacja podmiotowa wykonawców, w tym wymogi dotyczące wpisu do rejestru zawodowego lub handlowego, III.2.2) Zdolność ekonomiczna i finansowa, III.2.3) Zdolność techniczna, III.2.4) Zamówienia zastrzeżone.

Powyższe nie stanowi wymaganego w art. 22 ust. 1 i 3 Pzp oraz w art. 41 pkt 7 Pzp zamieszczenia w ogłoszeniu o zamówieniu warunków udziału w postępowaniu oraz opisu sposobu dokonania oceny spełniania tych warunków. Zamawiający naruszył wskazane powyżej przepisy. Ogłoszenie o zamówieniu wymaga zmiany.

Zamawiający w punkcie 5 SIWZ zatytułowanym „Opis warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków” zacytował przepis art. 22 ust. 1 Pzp oraz wskazał, iż „Warunki udziału Wykonawcy w postępowaniu oceniane będą według kryterium „spełnia – nie spełnia” na podstawie analizy treści złożonych przez Wykonawcę oświadczeń i dokumentów wymaganych przez Zamawiającego wymienionych w SIWZ”.

Powyższe nie stanowi wymaganego w art. 22 ust. 1 Pzp oraz w art. 36 ust.1 pkt 5 Pzp związku z art. 22 ust. 4 Pzp zamieszczenia w SIWZ warunków udziału w postępowaniu oraz opisu sposobu dokonania oceny spełniania tych warunków. Zamawiający w pkt 5 SIWZ zacytował jedynie, czego powinny dotyczyć warunki, ale tych warunków nie określił. Wobec brzmienia pkt 6 SIWZ (w którym Zamawiający zażądał od Wykonawców wykazu usług oraz opłaconej polisy ubezpieczeniowej) można co najwyżej uznać, iż Zamawiający zamieścił w SIWZ warunek dotyczący wiedzy i doświadczenia oraz sytuacji ekonomicznej i finansowej. Pozostałych warunków Zamawiający nie zamieścił.

Sformułowanie „Warunki udziału Wykonawcy w postępowaniu oceniane będą według kryterium „spełnia – nie spełnia” na podstawie analizy treści złożonych przez Wykonawcę oświadczeń i dokumentów wymaganych przez Zamawiającego wymienionych w SIWZ” – nie można uznać za opis sposobu dokonania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Zgodnie z art. 22 ust. 4 Pzp opis sposobu dokonania oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu musi być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia.

Zamawiający w pkt 6 SIWZ wskazał jedynie, że warunek dotyczący wiedzy i doświadczenia uzna za spełniony, jeśli Wykonawca wykaże wykonanie 1 usługi odpowiadającej swoim rodzajem i wartością przedmiotowi zamówienia. Można też wywieść z treści pkt 6.1.3

SIWZ, iż Zamawiający warunek dotyczący sytuacji ekonomicznej i finansowej uzna za spełniony, jeżeli Wykonawca będzie ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności do wysokości 500.000,00 złotych. Z uwagi na brak pozostałych warunków, zwłaszcza dotyczących okoliczności, o których mowa w art. 22 ust. 1 pkt 3 Pzp, brak jest też opisu sposobu dokonania oceny spełniania tych warunków. W tej sytuacji SIWZ powinna zostać zmieniona.

Nadto Odwołujący podnosi, iż Zamawiający w pkt 6.1.1. zażądał - w celu potwierdzenia, że Wykonawca spełnia warunek udziału w postępowaniu - wykazu usług odpowiadających swoim rodzajem i wartością przedmiotowi zamówienia, przy czym **w/w wartość ma odpowiadać kwocie wskazanej w ofercie Wykonawcy**. Oznacza to, iż Zamawiający postawił inny warunek udziału w postępowaniu dla każdego z Wykonawców i nie zapewnił równego traktowania Wykonawców w postępowaniu. Warunki udziału w postępowaniu muszą być określone w sposób jednolity dla wszystkich Wykonawców. Nadto warunki te muszą być znane Wykonawcy przed przystąpieniem do przygotowywania oferty, tak, aby Wykonawca mógł stwierdzić, czy wobec treści art. 22 ust. 1 Pzp może w ogóle ubiegać się o zamówienie publiczne. Sposób sformułowania warunku dotyczącego wiedzy i doświadczenia, opis sposobu dokonania oceny spełnienia tego warunku oraz opis żadanego dokumentu na potwierdzenie jego spełnienia stanowi naruszenie art. 7 ust. 1 Pzp. W tej sytuacji SIWZ powinna zostać zmieniona.

W związku z powyższym wnoszę jak na wstępie.

Załączniki:

- odpis z KRS Odwołującego;
- dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
- dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu.

SPÓŁDZIELNIA INWALIDÓW  
"NAPRZÓD" w Krakowie  
31-215 Kraków, ul. Żabinec 46  
ODDZIAŁ ŁÓDŹ  
91-203 Łódź, ul. Traktorowa 141/143  
NIP 675-000-50-68, REGON 000453204  
tel.(0-42) 640-57-77, 640-59-19, fax: 640-58-68

SPÓŁDZIELNIA INWALIDÓW  
"NAPRZÓD" w Krakowie  
PREZES ZARZĄDU  
Radosław Maraszek