

Warszawa, dnia 21 lutego 2024 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17A, 02-676 Warszawa

Odwołujący:**Federacja Przedsiębiorców Polskich**

Al. Ujazdowskie 51, 00-536 Warszawa

numer telefonu: 697 775 333

KRS 0000618259,

NIP: 5223063721, REGON: 364506884

adres poczty elektronicznej: biuro@federacjaprzedsiebiorcow.pl

Przedstawiciel: Arkadiusz Pączka - Pierwszy Wiceprzewodniczący

Nr wpisu na listę organizacji uprawnionych do

wnoszenia środków ochrony prawnej LO/025.1.2021, poz. 151

Zamawiający:**Uniwersytecki Szpital Kliniczny w Białymstoku**

M. Skłodowskiej-Curie 24a, 15-276 Białystok

KRS 0000002254

NIP: 5422534985, REGON 000288610

Tel.: (85) 831 83 88

adres poczty elektronicznej: zamowienia@uskwb.plAdres strony internetowej: www.uskwb.pl**ODWOŁANIE**

Działając na podstawie art. 513 ustawy z 11.09.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019) – dalej: *Ustawa lub PZP*, składamy odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą: **Usługa kompleksowego sprzątania, czynności pomocniczych i transportu wewnętrznego** (znak postępowania: 22/2024) tj.: na niezgodne z przepisami Ustawy czynności Zamawiającego polegające na:

- a) ustaleniu warunku udziału w postępowaniu dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej (doświadczenie), która nie skutkuje:
 - i. ustaleniem wymaganego poziomu tego warunku proporcjonalnie względem przedmiotu zamówienia;
 - ii. ustaleniem tego warunku w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowanie wykonawców;
 - iii. zapewnieniem najlepszej jakości usług w ramach środków przeznaczonych na realizację zamówienia i najlepszych efektów w stosunku do poniesionych nakładów;
- b) ustaleniem ceny jedynym kryterium wyboru najkorzystniejszej oferty

I. Określenie przedmiotu zamówienia (numer ogłoszenia):

- 1. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 88084-2024 w dniu 12 lutego 2024 r. (Numer wydania Dz.U. S: 30/2024).

Nazwa postępowania opublikowana w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej: Dodatkowe usługi szpitalne – Usługa kompleksowego sprzątania, czynności pomocniczych i transportu wewnętrznego. Numer referencyjny: 22/2024.

II. Wskazanie czynności lub zaniechania czynności Zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy oraz zwięzłe przytoczenie zarzutów:

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

- 1) art. 112 ust. 1 i 2 pkt 3 w zw. z art. 116 oraz w zw. z art. 16 i 17 Ustawy poprzez ustalenie warunku dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej (doświadczenie) w sposób nieproporcjonalny względem przedmiotu zamówienia, tj. poprzez określenie warunku udziału w postępowaniu na zbyt niskim poziomie zdolności w stosunku do przedmiotu zamówienia, podczas gdy warunki udziału w postępowaniu powinny być ustalane na odpowiednim poziomie, proporcjonalnie do przedmiotu zamówienia oraz związane z przedmiotem zamówienia oraz sformułowane zgodnie z zasadami proporcjonalności, przejrzystości oraz w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców tj. w sposób, który gwarantuje wykonanie zamówienia przez wykonawcę dającego rękojmię

należytego wykonania zamówienia, na odpowiednim poziomie jakościowym oraz z zapewnieni najlepszą jakość usług w ramach środków przeznaczonych na realizację zamówienia i najlepsze efekty w stosunku do poniesionych nakładów;

- 2) art. 246 ust. 2 ustawy PZP, zgodnie z którym zamawiający publiczni, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 2 ustawy PZP, oraz ich związki mogą zastosować kryterium ceny jako jedyne kryterium oceny ofert albo jako kryterium o wadze przekraczającej 60%, jeżeli określą w opisie przedmiotu zamówienia wymagania jakościowe odnoszące się do co najmniej głównych elementów składających się na przedmiot zamówienia, podczas gdy w przedmiotowym postępowaniu powyższy wymóg nie został zachowany.

III. Wniosek (żądanie) co do rozstrzygnięcia odwołania:

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

- 1) w zakresie zarzutu dotyczącego warunku w przedmiocie zdolności technicznej lub zawodowej (doświadczenie):

- a) usunięcie dotychczasowego warunku w postępowaniu, że:

Zamawiający uzna, że Wykonawca posiada wymagane zdolności techniczne lub zawodowe do należytego wykonania zamówienia, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat, przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie - wykonał lub wykonuje należycie minimum 2 usługi kompleksowego sprzątnia (w tym bloku operacyjnego), transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych o wartości brutto co najmniej 5.000.000,00 zł każda, w szpitalach o powierzchni sprzątnia co najmniej 25 000 m2 każdy i o ilości minimum 300 łóżek każdy, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane z załączeniem dowodów, czy zostały wykonane należycie.

- b) sformułowanie w SWZ warunku udziału w postępowaniu w sposób zgodny z zasadami Prawa zamówień publicznych w tym w szczególności warunku wyrażającego minimalny poziom zdolności do należytego wykonania zamówienia adekwatny do przedmiotu zamówienia i celu, który realizują warunki udziału w postępowaniu tj. warunku o treści:

Zamawiający uzna, że Wykonawca posiada wymagane zdolności techniczne lub zawodowe do należytego wykonania zamówienia, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat, przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie - wykonał lub wykonuje należycie

minimum 2 usługi kompleksowego sprzątnia (w tym bloku operacyjnego) transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych, o wartości brutto co najmniej 5.000.000,00 zł każda, w szpitalach o powierzchni sprzątnia co najmniej 35 000 m2 każdy i o ilości minimum 350 łóżek każdy wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane z załączeniem dowodów, czy zostały wykonane należycie

2) w zakresie zarzutu dotyczącego kryterium oceny ofert:

a) usunięcie dotychczasowego zapisu

Nr	Nazwa kryterium	Waga
1	Cena	100 %

b) sformułowanie w SWZ kryterium w sposób zgodny z zasadami Prawa zamówień publicznych

Nr	Nazwa kryterium	Waga
1	Cena	60 %
2	Koncepcja wykonania usługi	40 %

Powyżej wymienione kryteria oceny ofert wyliczone zostaną wg poniższych zasad:

1 W ramach kryterium „Cena” Wykonawcy mogą uzyskać maksymalnie 60 pkt i zostanie ono obliczone wg poniższego wzoru:

cena brutto najtańszej oferty

cena = -----

cena brutto badanej oferty

2 W ramach kryterium „Koncepcja wykonania usługi” Wykonawcy mogą uzyskać maksymalnie 40 pkt.

Liczba punktów uzyskanych przez ofertę oznacza liczbę punktów przyznaną przez komisję przetargową w ofercie. Każdy z członków Komisji Przetargowej, na podstawie posiadanego doświadczenia, wiedzy oraz znajomości specyficznych wymagań stawianych pracownikom personelu sprzątającego w obiektach Zamawiającego, dokona indywidualnej oceny zgodnie z poniższymi zasadami.

Komisja przetargowa ustalać będzie wartość punktową tego kryterium na podstawie analizy i oceny merytorycznej danych przedstawionych przez Wykonawców w „Planie Higieny”. Zamawiający wymaga, aby wykonawca w Planie Higieny przedstawił całościowe podejście Wykonawcy do realizacji przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami SWZ. Plan Higieny będzie przedmiotem analizy i oceny poprzez wiedzę i doświadczenie członków zasiadających w Komisji Przetargowej.

Ocena jakości Planu Higieny pod kątem kompleksowych rozwiązań, dostosowania ich do specyfiki i systemu pracy w poszczególnych oddziałach i komórkach organizacyjnych Zamawiającego uwzględniający pełen zakres wymaganych prac w tym rozwiązań innowacyjnych - Zamawiający uszczegóławia podział 30 punktów:

- a) za zasady organizacji pracy z uwzględnieniem całodobowej obsługi i obsady na poszczególnych odcinkach:
 - organizacja pracy, która uwzględnia system i specyfikę pracy Szpitala, zawiera rozwiązania korzystniejsze niż wymagane minimum, przedstawia Plan Higieny zapewniający wykonanie wymaganych w SWZ szerszych czynności, we wszystkich oddziałach i pozostałych komórkach organizacyjnych Szpitala, zapewnia optymalną obsadę wysoko kwalifikowanego personelu i odpowiednie godziny pracy personelu, gwarantuje wykonanie usługi przy zachowaniu wymaganej jakości, wprowadza najefektywniejsze rozwiązania oraz optymalizację kosztów - 15 pkt.
 - organizacja pracy, która uwzględnia system i specyfikę pracy Szpitala, zawiera rozwiązania minimalne wymagane w SWZ, przedstawia Plan Higieny zapewniający wykonanie wymaganych w SWZ minimalnych czynności, we wszystkich oddziałach i pozostałych komórkach organizacyjnych Szpitala, zapewnia minimalną obsadę wykwalifikowanego personelu i odpowiednie godziny pracy personelu, gwarantuje wykonanie usługi przy zachowaniu wymaganej w SWZ jakości - 0 pkt.
- b) za szczegółowe procedury i instrukcje utrzymania czystości pod kątem dostosowania do potrzeb i specyfiki szpitala:
 - dostosowane do potrzeb i specyfiki Szpitala procedury i instrukcje, które uwzględniają w stopniu większym niż wszystkie wymagane w SWZ, procedurach i instrukcjach zasady postępowania przy wykonywaniu określonych czynności, gwarantujące prawidłowość ich wykonywania i bezpieczeństwo sanitarne - 15 pkt.
 - dostosowane do potrzeb i specyfiki Szpitala procedury i instrukcje, które uwzględniają w stopniu minimalnym wymaganym w SWZ, procedurach i instrukcjach zasady

postępowania przy wykonywaniu określonych czynności, gwarantujące prawidłowość ich wykonywania i bezpieczeństwo sanitarne - 0 pkt.

- c) za dobór środków dezynfekcyjnych i myjąco-czyszczących:
- środki, które będą prawidłowo i indywidualnie dobrane do konkretnych sprzętów i powierzchni w poszczególnych oddziałach i innych komórkach organizacyjnych Szpitala, będą spełniały podstawowe wymagania Zamawiającego w szerszym zakresie niż wskazano w SWZ, będą dostosowane do wymagań i potrzeb specyficznych oddziałów lub innych pomieszczeń, w których będą stosowane, będą przyjazne dla środowiska – 10 pkt.
 - środki, które będą prawidłowo i indywidualnie dobrane do konkretnych sprzętów i powierzchni w poszczególnych oddziałach i innych komórkach organizacyjnych Szpitala, będą spełniały podstawowe wymagania Zamawiającego w minimalnym wskazanym w SWZ zakresie, będą dostosowane do wymagań i potrzeb specyficznych oddziałów lub innych pomieszczeń, w których będą stosowane, będą przyjazne dla środowiska – 0 pkt.

- 3) dokonanie stosownej zmiany postanowień SWZ będącej konsekwencją uwzględnienia wniosku 1) i 2) powyżej;

ponadto wnoszę o obciążenie kosztami postępowania odwoławczego Zamawiającego, w tym zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów zastępstwa przed Krajową Izbą Odwoławczą.

IV. Wskazanie interesu Odwołującego:

Odwołujący oświadcza, iż jest członkiem Rady Dialogu Społecznego, reprezentuje interesy przedsiębiorstw i instytucji zrzeszonych w ramach Federacji. Jego celem jest dążenie do poprawy jakości funkcjonowania polskich firm – w kraju i zagranicą, wdrażanie inicjatyw, które mają kształtować odpowiedzialną, zrównoważoną politykę – efektywną z punktu widzenia pracodawców oraz gwarantującą wysokie bezpieczeństwo pracownikom. Oraz propagowanie najlepszych rozwiązań dotyczących wydatkowania środków publicznych w ramach zamówień publicznych i podejmowanie działań mających na celu eliminowanie z obiegu prawnego rozwiązań naruszających najlepiej pojęty interes publiczny.

Odwołujący jest wpisany na prowadzoną przez Prezesa UZP listę podmiotów działających na podstawie przepisów o: izbach gospodarczych, rzemiośle, samorządzie zawodowym niektórych przedsiębiorców, organizacjach pracodawców, samorządach zawodowych architektów, inżynierów budownictwa oraz urbanistów, uprawnionych do wnoszenia środków ochrony

prawnej wobec ogłoszenia o zamówieniu oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia – pozycja 151 na liście, wpis z dnia 12 kwietnia 2021 r. nr LO/025.1.2021.

Odwołujący oświadcza, iż ma interes w złożeniu niniejszego odwołania, ponieważ obecne postanowienia ogłoszenia o zamówieniu i SWZ naruszają przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, grożą naruszeniem istotnych z punktu widzenia interesu publicznego zad dotyczących ochrony ludzkiego zdrowia i życia, gdyż proponowane zapisy SWZ uniemożliwiają przedsiębiorcą złożenie oferty, zgodnej z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych i ubieganie się tym samym o przedmiotowe zamówienie rzetelnym i doświadczonym wykonawcom. Tym samym, w wyniku naruszenia przez Zamawiającego powyżej wskazanych przepisów Ustawy, przedsiębiorcy, w na rzecz których działa Odwołujący, mogą ponieść szkodę w postaci utraty możliwości pozyskania przedmiotowego zamówienia, a ponadto będą narażeni na szkodę polegającą na pozbawieniu ich realnych korzyści finansowych wynikających z tytułu realizacji niniejszego zamówienia.

Nadto niniejsze odwołanie stanowi realizację statutowych celów Odwołującego i służy eliminacji wadliwych praktyk.

V. Termin na złożenie odwołania:

Stosownie do przepisu art. 515 ust. 1 pkt 1 Ustawy odwołanie wobec czynności Zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia wnosi się w terminie 10 dni od dnia przesłania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej.

Wartość przedmiotowego zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art.3 Ustawy.

Zamawiający w dniu 12 lutego 2024 r. opublikował ogłoszenie o zamówienia o SWZ stanowiące przyczynę niniejszego odwołania co oznacza, że odwołanie zostało wniesione z zachowaniem ustawowego terminu.

UZASADNIENIE

I. WARUNEK DOTYCZACY ZDOLNOŚCI TECHNICZNEJ I ZAWODOWEJ (DOŚWIADCZENIE)

Zamawiający w pkt 7.2 ppkt 2 SWZ postawił warunek udziału w postępowaniu z zakresie zdolności technicznej lub zawodowej o następującej treści: *Zamawiający uzna, że Wykonawca posiada wymagane zdolności techniczne lub zawodowe do należytego wykonania zamówienia, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat, przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli*

okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie - wykonał lub wykonuje należycie minimum 2 usługi kompleksowego sprzętania (w tym bloku operacyjnego), transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych o wartości brutto co najmniej 5.000.000,00 zł każda, w szpitalach o powierzchni sprzętania co najmniej 25 000 m² każdy i o ilości minimum 300 łóżek każdy, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane z załączeniem dowodów, czy zostały wykonane należycie.”

Odwołujący podnosi, że ww. warunek jest wadliwy, gdyż dopuszcza do udziału w postępowaniu wykonawców, którzy nie posiadają doświadczenia adekwatnego do potrzeb Zamawiającego.

Fakty wyglądają następująco.

Po pierwsze, Zamawiający zawarł trzyletnią umowę w wyniku rozstrzygnięcia przetargu ogłoszonego w 2020 r. na kwotę 57.581.913,12 zł. W wyniku kolejnych waloryzacji jej wartość jeszcze wzrosła.

W aktualnym przetargu wymaga od wykonawców wykazania się doświadczeniem na poziomie 5.000.000,00 zł.

Po drugie, Zamawiający zleca utrzymanie czystości pomieszczeń o powierzchni 66.814,43 m².¹ Jako warunek udziału stawia wymóg wykazania się realizacją usługi w pomieszczeniach o powierzchni 25.000,00 m².

Po trzecie, Zamawiający wskazuje w pkt 4.4 SWZ, iż na dzień 30.09.2023 r. posiada ok. 700 łóżek szpitalnych (docelowo posiada ich 750 w samej lokalizacji przy ul. Skłodowskiej-Curie 24 A²), tymczasem warunek udziału w postępowaniu to wykazanie się przez wykonawcę obsługą 300 takich łóżek.

Po czwarte, w tymże samym pkt 4.4 SWZ Zamawiający wskazuje, iż obsługę objętych będą 4 bloki operacyjne, 24 sale operacyjne oraz blok mieszkalny przy ulicy Szpitalnej. Jednocześnie warunek udziału to wykazanie się przez wykonawców obsługą 1 bloku operacyjnego, bez żadnego wymogu co do liczby sal operacyjnych i w ogóle bez konieczności wykazania się łąčeniem usług utrzymania czystości w jednostkach szpitalnych o najwyższym wymogach epidemiologiczno-sanitarnych z obiektami mieszkalnymi, co jest przecież przedmiotem niniejszego postępowania.

*

Tym samym do postępowania dopuszczeni mają zostać wykonawcy, który doświadczenie opisane w SWZ uzyskali na przestrzeni trzech lat w zakresie odpowiadającym od 8 (odniesienie do wartości wymaganej referencji) do 42 % (liczba obsługiwanych we wrześniu 2023 r. łóżek, w odniesieniu do wszystkich łóżek poziom ten spada do 40 %) wielkości zamówienia. Tymczasem potrzeby

¹ Dane z załącznika nr 9 do umowy.

² Dana za <https://uskwb.pl/informacja-o-szpitalu/> dostępne 19.02.2024 r.

Zamawiającego wynikające z SWZ to usługa, której wartość już w ciągu półrocza przekracza postawiony warunek, jednocześnie postawione warunki udziału dotyczące stopnia złożoności uwzględniającym liczbę obsługiwanych łóżek, wielkość powierzchni podlegających sprzątnięciu oraz rodzaj wykonywanych czynności w żaden sposób nie są zbliżone do wymogów stawianych przez Zamawiającego.

*

Zamawiający to Szpital kliniczny o wysokim poziomie referencyjności i wielospecjalistycznym profilu. Jak sam się określa jest „jednym z największych szpitali w Polsce oraz największym i najnowocześniejszym publicznym szpitalem w województwie podlaskim. Wykonuje się tu najbardziej specjalistyczne świadczenia w ramach kontraktu z podlaskim oddziałem Narodowego Funduszu Zdrowia oraz umów z Ministerstwem Zdrowia. Są tu hospitalizowane przypadki z medycznego punktu widzenia najtrudniejsze, wymagające wysokospecjalistycznej wiedzy i znakomitego sprzętu.”³ Ponadto celem Zamawiającego jest „kształcenie przed i podyplomowe kadry medycznej, a także działalność naukowa i badawcza, która ma na celu rozwój medycyny oraz poprawę jakości leczenia.”⁴

Zamawiający prowadzi osiem klinik, które wraz z Oddziałem Hipertensjologii są jednostkami monopolistycznymi, tzn. nie ma innych takich w regionie podlaskim.⁵

Zamawiający działa w dwóch lokalizacjach. „Przy ul. Skłodowskiej-Curie 24 A funkcjonuje 31 klinik i oddziałów z 750 łózkami, gdzie rocznie leczonych jest ponad 54 tys. pacjentów. Na terenie szpitala przy ul. Skłodowskiej-Curie, (choć z adresem Wołodyjowskiego 1) od października 2022 działa Klinika Psychiatrii.

W ramach szpitala przy ul. Waszyngtona 15 funkcjonują także 33 Poradnie Specjalistyczne oraz poradnia podstawowej opieki – Uniwersytecki Lekarz Rodzinny. Poradnie są ściśle powiązane z klinikami i prowadzą w warunkach ambulatoryjnych specjalistyczną działalność diagnostyczno-leczniczą. Rocznie jest tam udzielanych ponad 206 tys. porad specjalistycznych.”⁶

W 2021 r. Zamawiający uzyskał Certyfikat Akredytacyjny nr 2021/43, potwierdzający spełnianie przez niego standardów akredytacyjnych dla leczenia szpitalnego w zakresie działalności zakładu leczniczego. Jak sam przyznaje, w 2019 r. nie udało mu się uzyskać takiego certyfikatu⁷.

Powyższy skrótowy opis pokazuje skalę funkcjonowania Zamawiającego, jego miejsce i rolę w systemie opieki zdrowotnej jako najważniejszej placówki (a często wręcz jedynej) w północno wschodnim regionie Polski oraz szerzej – jednej z największych, najnowocześniejszych placówek w całej Polsce.

W istocie Zamawiający funkcjonuje jako wysoce specjalistyczny podmiot, o złożonej strukturze

³ <https://uskwb.pl/informacja-o-szpitalu/> dostępne 19.02.2024 r.

⁴ <https://uskwb.pl/informacja-o-szpitalu/> dostępne 19.02.2024 r.

⁵ <https://uskwb.pl/informacja-o-szpitalu/> dostępne 19.02.2024 r.

⁶ <https://uskwb.pl/informacja-o-szpitalu/> dostępne 19.02.2024 r.

⁷ <https://uskwb.pl/2022/02/18/akredytacja/>, dostęp 19.02.2024 r.

wewnętrznej, wielu jednostkach, których bezkolizyjna i sprawna współpraca na wielu płaszczyznach jest warunkiem powodzenia realizacji zadań własnych przez Zamawiającego. W takim podmiocie nie ma miejsc nieistotnych, czynności czy zadań bez istotnego znaczenia dla funkcjonowania całości i bez wpływu na realizację zadań mających na celu poprawę zdrowia i ratowanie życia ludzkiego.

Bezspornym jest, iż nie są takim elementem także usługi stanowiące przedmiot ogłoszonego postępowania, którego dotyczy niniejsze odwołanie.

*

W ocenie Odwołującego żądane przez Zamawiającego referencje są nieadekwatne do złożoności kompleksowej usługi opisanej w SWZ, wysokich wymagań stawianych wykonawcom przez Zamawiającego oraz konieczności zorganizowania i sprawnego nadzorowania szerokiego zakresu usług świadczonych całodobowo przez 7 dni w tygodniu przez zespół kilkuset pracowników Wykonawcy.

Do realizacji takiej usługi musi zostać wybrany Wykonawca, który posiada potwierdzone referencjami doświadczenie, wiedzę i kompetencje w świadczeniu usług w tak dużym obiekcie, obsługującym podobną ilość pacjentów, o podobnym poziomie referencyjności oraz podobnie wysokich wymaganiach i złożoności usługi będącej przedmiotem zamówienia.

Tylko takie doświadczenie pozwala na Zamawiającemu na uzyskanie realnego potwierdzenia, iż wybrany wykonawca jest zdolny do:

1. opracowania i wdrożenia optymalnego modelu usługi zgodne z wymaganiami i standardami Zamawiającego, w oparciu o wypracowane najlepsze praktyki w świadczeniu usługi dla Szpitali o podobnym charakterze, wielkości i złożoności usługi oraz wypracowanymi dla tego typu obiektów standardami Wykonawcy w zakresie:
 - a) nadzoru nad usługą, uwzględniając liczbę i kompetencje osób z nadzoru;
 - b) posiadania pracowników o wymaganych kwalifikacjach i zapewnienia organizacja pracy, standardów ubioru, szkoleń, weryfikacji i podnoszenia kompetencji, systemu rekrutacji i utrzymania pracowników, sprawnego zapewniania w razie potrzeby równorzędnych zastępstw, obsługi kadrowo- płacowej i socjalnej;
 - c) zapewnienia sprzętu ręcznego (np. wózki kuwetowe i mopy jednego kontaktu, osprzęt ręczny, mopy i ściereczki, asortyment środków do dezynfekcji dobrany do zagrożenia oraz przeznaczone do obiektów medycznych, ekologiczne preparaty do mycia, doczyszczania i konserwacji powierzchni);
 - d) zapewnienia sprzętu mechanicznego, którym będą nowoczesne maszyny i urządzenia dobrane do rodzaju powierzchni i procesów, ekologiczne, dostosowane do pracy w obiektach szpitalnych;

- e) wykorzystanie innowacyjnych technologii do kompleksowego utrzymania czystości w tego typu obiekcie medycznym
 - f) opracowania i wdrożenia procedur, instrukcji, planu higieny, system powiadamiania pracowników, itd.;
 - g) zapewnienia i kontroli jakości usługi;
 - h) zapewnienia sprawnej komunikacji z klientem, w tym szybkiego rozpatrywania reklamacji
2. optymalnego zorganizowania, skoordynowania i nadzoru świadczonych usług w tak dużym kompleksie obiektów, przez kilkusetosobowy zespół pracowniczy, zapewniając przy tym bezpieczeństwo sanitarno-higieniczne pacjentom i personelowi oraz uczestnicząc w pomocy w opiece nad pacjentem i wykonywaniu procedur medycznych o dużym poziomie złożoności i wymaganej kompatybilności z funkcjonowaniem szpitala, pracą personelu medycznego i wymaganiami związanymi z opieką nad pacjentem.
3. Wykorzystanie najnowszej technologii informatycznej do:
- a) planowania zasobów do usługi;
 - b) opracowania i zmiany w organizacji pracy;
 - c) reagowania na bieżące zmiany i wymagania w usłudze;
 - d) utrzymywania stałego kontaktu z Zamawiającym, przyjmowanie zleceń, uwag , reklamacji, zmian itp.
 - e) zapewnienia w czasie rzeczywistym wglądu Zamawiającemu w realizację usługi (na bieżąco i historycznie);
 - f) nadzoru i ewidencji pracy wszystkich dedykowanych pracowniczych, nadzoru nad zużyciem materiałów i wykorzystaniem sprzętu;
 - g) opracowywanie i proponowanie zmian optymalizacyjnych w modelu usługi.

*

Zgodnie z pkt 4 SWZ „Przedmiotem zamówienia są usługi z zakresu czynności pomocniczych, kompleksowego sprzątnięcia, transportu wewnętrznego, które mają być świadczone w budynkach mieszczących się przy ulicach M. Skłodowskiej - Curie i Waszyngtona: (łóżka: stan na 30.09.2023 . - ok. 700, 4 bloki operacyjne, 24 sale operacyjne) oraz w bloku mieszkalnym przy ulicy Szpitalnej.” Jak zaznaczył Zamawiający, nie widzi on możliwości podziału przedmiotu zamówienia na zadania, gdyż „Przedmiot zamówienia stanowi funkcjonalną całość i z przyczyn organizacyjnych oraz ekonomicznych jest niepodzielny. Zamawiający za okoliczność uzasadniającą rezygnację z podziału zamówienia na części uznał ryzyko i możliwość wystąpienia nadmiernych trudności organizacyjnych w trakcie realizacji przedmiotowego zamówienia, możliwość wystąpienia niewspółmiernie wyższych kosztów po stronie Zamawiającego oraz ewentualne utrudnienia przy utrzymaniu właściwej koordynacji zamówienia, co w konsekwencji mogłoby doprowadzić do nieprawidłowej realizacji przedmiotowego zamówienia.”

Zamawiający zamierza wybranemu wykonawcy zlecić realizację usług bezpośrednio rzutujących na przebieg procesów leczniczych. Zamawiający w załączniku nr 10 do umowy „**OPIS STANDARDÓW JAKOŚCIOWYCH PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA**” wskazuje, iż:

„Przedmiotem niniejszego zamówienia są:

- 1) Usługi pomocnicze przy pacjencie określone przez Zamawiającego w Załączniku nr 2 do SIWZ;*
- 2) Usługi sprzątnia;*
- 3) Usługi transportu wewnętrznego.*

Powyższe usługi stanowią czynności dodatkowe do świadczenia głównego Zamawiającego tj. do opieki medycznej, która została zdefiniowana przez Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej jako „całość świadczeń, które służą diagnozie, opiece oraz w miarę możliwości leczeniu chorób lub zaburzeń zdrowia”, celem zaś opieki medycznej jest profilaktyka, zachowanie, ratowanie, przywrócenie i poprawa zdrowia.

Stosując wykładnię językową, poprzez „profilaktykę” należy rozumieć wszelkie działania i środki stosowane w celu zapobiegania czemuś niepożądanemu, likwidowanie przyczyn niekorzystnych zjawisk; to działania i środki stosowane w celu zapobiegania chorobom. „Zachowywanie” rozumiane jest jako dochowanie czegoś w stanie niezmienionym, nienaruszonym lub niezniszczonym mimo upływu czasu lub niesprzyjających okoliczności, utrzymywanie. Interpretując słowo „ratowanie” należy odwołać się do słów „ratować” i „ratownictwo”. „Ratować” to starać się ocalić, zachować coś, natomiast „ratownictwo” jest rozumiane jako ogół środków i metod ratowania życia ludzkiego i niesienia pomocy w warunkach zagrożenia. Słowo „przywracać” oznacza doprowadzić coś do poprzedniego stanu, wprowadzić coś na nowo, odtworzyć coś w pierwotnej postaci, wznowić odnowić, sprawić, że ktoś się znajdzie w takiej sytuacji, w takim stanie, w jakim był poprzednio. „Poprawa” to zmiana stanu czegoś na lepsze, poprawienie czegoś, poprawianie się, polepszanie.

Przedmiotem niniejszego zamówienia są zatem usługi, które nie stanowią celu same w sobie, lecz stanowią środek służący jak najlepszemu skorzystaniu ze świadczenia głównego Zamawiającego (opisanemu powyżej) czyli są środkiem dla lepszego wykorzystania usługi zasadniczej.”

Następnie załącznik zawiera opis czynności, które pracownicy wykonawcy będą wykonywali przy pacjentach Zamawiającego.

Zamawiający przesądza więc, iż w postępowaniu o udzielenie zamówienia wybiera wykonawcę, który będzie elementem prowadzonego przez Zamawiającego procesu leczenia pacjentów. Wykonawcę, który nie będzie ograniczał się do realizacji zleconych czynności jako celu samego w sobie. Wykonawca nie może zatem tylko określać mechanicznie na liście zadań, tych które wykonał. Zamawiający stawia przed wykonawcą inne zadanie – ma uczestniczyć jako współpracownik Zamawiającego w procesie leczenia. Tym samym musi delegować do realizacji przedmiotu zamówienia personel posiadający kwalifikacje i doświadczenie niezbędne do współpracy z pracownikami medycznymi, co może się

przejawiać np. w znajomości specjalistycznej terminologii medycznej, aby nie dochodziło do sytuacji, gdy pracownik wykonawcy nie zrozumie wydawanego mu polecenia. I to w sytuacjach stresowych, gdy prowadzone są czynności służące ratowaniu życia ludzkiego, gdzie nie ma miejsca na błąd i czasu na szczegółowe tłumaczenie tego co trzeba zrobić, tu i teraz, natychmiast.

Nie jest przedmiotem sporu między Zamawiającym i Odwołującym, iż przedmiot zamówienia wykracza daleko poza komercyjną usługę utrzymania czystości. Tu, każdy potencjalny błąd może ważyć zdrowie lub życie ludzkie. Nie ma miejsca ani czasu na uczenie się przez wykonawcę usługi.

Dlatego też wykonawcą nie może zostać każdy działający na rynku podmiot, a tylko taki, który może wykazać się realnym doświadczeniem w świadczeniu usług o porównywalnym stopniu skomplikowania, jak to ma miejsce u Zamawiającego.

*

Wobec powyższego oczywistym jest, że usługa wymagana warunkiem nie jest ani porównywalna, ani zbliżona do potrzeb Zamawiającego. Potrzeby Zamawiającego wyrażają się m.in. w rozmiarach ww. usługi oraz wielkości potencjałów niezbędnych do jej realizacji. Zamawiający w formułowaniu warunków pominął ww. aspekt i skoncentrował się wyłącznie na określeniu niskich warunków brzegowych w zakresie trzech parametrów: wartości zrealizowanych umów, wielkości sprzętanych powierzchni i liczby obsługiwanych łóżek szpitalnych. Wskutek powyższego wymagane warunkiem doświadczenie jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, gdyż nie weryfikuje zdolności wykonawcy do organizacji usługi o skali porównywalnej z usługą opisaną w SWZ.

Odwołujący zaznacza, że suma doświadczenia z usług o wielkości nieodpowiadającej rozmiarowi potrzeb Zamawiającego nie spełnia celu, w którym formułowane są warunki udziału w postępowaniu. Na podstawie doświadczenia wymaganego warunkiem Zamawiający nie weryfikuje wykonawcy ze względu na rękojmię należytego wykonania zamówienia. Na skutek zbyt łagodnego sformułowania ww. warunku w postępowaniu mogą złożyć oferty wykonawcy, którzy nie mają doświadczenia w realizacji usług na obiektach o złożoności odpowiadającej obiektowi Zamawiającemu oraz którzy nie realizowali nigdy usług o tożsamym zakresie, zaangażowaniu potencjałów i ryzyku zagrożeń zbliżonych do usługi opisanej w SWZ. Tym samym ww. warunek nie realizuje celu, w którym został ustalony. W konsekwencji tak ustalonego warunku w postępowaniu mogą zostać złożone oferty nieporównywalne, w tym także niedoszacowane. Odwołujący podkreśla, że wykonawca niemający doświadczenia w realizacji usług odpowiadających zamawianej usłudze nie ma wiedzy umożliwiającej mu precyzyjne zidentyfikowanie wszystkich kosztów i ryzyk kontraktowych oraz ich wycenę. Wobec powyższego, z uwagi na fakt, że potencjalni wykonawcy, którzy złożą oferty w postępowaniu będą działali na podstawie różnego przekonania co do okoliczności faktycznych i prawnych realizacji zamówienia, naruszona zostaje zasada równej konkurencji. Oczywistym jest, że podmioty, nieposiadające doświadczenia w dużych zamówieniach, bez swojej winy nie uwzględnią wszystkich ryzyk i kosztów

kontraktowych, skutkiem czego złożą oferty korzystniejsze cenowe. Wykonawcy, którzy mają wiedzę i doświadczenie w zakresie ww. usług nie złożą tak korzystnych ofert, gdyż działanie takie byłoby kwalifikowane m.in. jako działanie na szkodę spółki skutkujące umyślnym spowodowaniem szkody. Tym samym w postępowaniu faworyzowani są wykonawcy nieposiadający niezbędnego doświadczenia. Dodatkowo ww. warunek naraża narusza zasadę efektywności. Zasada doznaje uszczerbku, gdyż Zamawiający powierzając realizację zamówienia niedoświadczonemu wykonawcy w sposób dorozumiany godzi się na uzyskanie świadczenia o niższej jakości niż wymagana i potrzebna. Ponadto Zamawiający przyjmuje na siebie ryzyko konsekwencji nienależytego wykonania usługi przez takiego wykonawcę, które to ryzyko obejmuje zarówno procesy sądowe o odszkodowania i zadośćuczynienia z powodu wadliwego wykonania usług medycznych skutkujące uszczerbkiem zdrowia lub życia pacjenta jak i ewentualne ryzyko zastępczego wykonania usługi, w przypadku, gdyby ww. wykonawca porzucił usługę lub nie podołał wymogom np. jakościowym.

*

Zgodnie z art. 112 ust. 1 ustawy PZP, Zamawiający ma obowiązek określić warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia.

Powyższa reguła nie daje Zamawiającemu prawa dowolnego kształtowania warunków udziału w postępowaniu. Oczywiście Zamawiający jest gospodarzem postępowania i ustawa PZP przyznaje mu prawo kształtowania zapisów SWZ, ale nie daje mu w tym zakresie pełnej dowolności. Cel działań, jakie musi podjąć Zamawiający został w tym przypadku jasno wyrażony przez ustawodawcę w przywołanym przepisie, w którym wskazano, iż opis sposobu oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu ma służyć realnemu zweryfikowaniu zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. Oznacza to, że opis warunków udziału w postępowaniu winien być adekwatny do osiągnięcia określonego celu, a więc wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia.

Ustawodawca wyposażył Zamawiających w narzędzia, które umożliwiają im wyeliminowanie oferenta, który nie rokuje szansy właściwego wykonania zamówienia. Pozwala to niewątpliwie na uniknięcie ryzyka narażania zamawiających na pozbawienie ich możliwości realizacji ich podstawowych zadań, dla wykonania których zostali powołani. Pozwala też uniknąć sytuacji, iż dojdzie do zmarnowania pieniędzy publicznych.

W kontekście usług wykonywanych na rzecz podmiotów leczniczych – a takim wszak jest Zamawiający – powyższe kryterium ma jednak **wymiar znacznie szerszy – stoi na straży bezpieczeństwa pacjentów, a zatem celów o znaczeniu znacznie bardziej fundamentalnym aniżeli ochrona środków publicznych - związanych z ochroną zdrowia i życia ludzi.** Z tej perspektywy postulat formułowania wymogów

postępowania w sposób adekwatny dla osiągnięcia celu w postaci wyboru wykonawcy dającego rękojmię prawidłowego wykonania usług, nabiera szczególnego znaczenia.

Jakkolwiek usługi związane z utrzymaniem higieny mają znaczenie nie tylko w obiektach podmiotów leczniczych, to z całą pewnością utrzymania odpowiedniego stanu sanitarnego szpitala w żaden sposób nie da się utożsamiać z utrzymaniem higieny w innych obiektach i placówkach. Z uwagi na nieporównywalnie większe zagrożenia panujące w szpitalach konieczna jest wysoka profesjonalizacja zarówno w wymiarze używanych środków jak i przeszkolenia personelu. Usługi obejmujące zapewnienie odpowiednich warunków sanitarno-epidemiologicznych szpitala oraz z wspieranie Zamawiającego (literalnie wszak przez niego żądane) w procesach medycznych stanowią niezbędny element właściwej opieki zdrowotnej i bezpieczeństwa hospitalizowanych chorych, co przekłada się na efekt terapii prowadzonej przez zespół lekarzy we współpracy ze średnim personelem medycznym. Tego rodzaju usługi są integralnym elementem całego procesu, jakim jest świadczenie przez szpital usług medycznych na rzecz pacjentów. Poszczególne elementy procesów zachodzących w placówce medycznej są ze sobą tak ściśle powiązane, że brak realizacji którejkolwiek z nich skutkowałby brakiem możliwości wykonania pozostałych czynności, czy też miałby negatywny wpływ na opiekę zdrowotną sprawowaną przez szpital nad pacjentami. Ostatecznym beneficjentem pełnego zakresu usług wykonywanych w podmiotach leczniczych, jest bowiem każdorazowo pacjent, nad którym sprawowana jest opieka zdrowotna. Uchybienia w jakimkolwiek obszarze związanych z tą opieką mogą pociągać za sobą poważne konsekwencje w postaci narażenia zdrowia i życia pacjenta.

Świadczenie tych usług wymaga zatem spełnienia szeregu kryteriów, poczynając od konieczności posiadania personelu legitymującego się odpowiednim poziomem kwalifikacji i znającego procedury postępowania obowiązujące w poszczególnych częściach placówki medycznej, poprzez wiedzę odnośnie użycia dopuszczalnych materiałów i środków ochrony, kończąc na znajomości zasad organizacji pracy placówek leczniczych, aby realizacja usług nie prowadziła do poważnych zakłóceń w tym obszarze lub całkowitej dezorganizacji funkcjonowania placówki medycznej.

Z tej perspektywy za wadliwą należy zatem uznać sytuację, w której warunki udziału w przetargach dotyczących przedmiotowych usług są formułowane w taki sposób, który w praktyce uniemożliwia Zamawiającemu właściwą ocenę zdolności potencjalnych wykonawców do realizacji konkretnego zamówienia, w szczególności poprzez takie wyznaczenie poziomu wymaganego doświadczenia, który - czy to w przedmiocie czy też w zakresie - zupełnie nie przystaje do usługi będącej przedmiotem przetargu.

*

Odwołujący podnosi również, że warunki udziału w postępowaniu, nie muszą i wręcz nie powinny być formułowane tak, aby każdy obecny na rynku wykonawca mógł wziąć w nim udział. „W sytuacji, gdy potrzeby zamawiającego są obiektywnie uzasadnione, jest on uprawniony do wprowadzenia

wymogów, które zawężają krąg potencjalnych wykonawców. Zawężenie to nie może mieć na celu preferowania określonego wykonawcy, ale uzyskanie produktu jak najbardziej odpowiadającego potrzebom zamawiającego”⁸. Postępowanie takie w żaden sposób nie narusza zasad uczciwej konkurencji między wykonawcami oraz nie stoi w sprzeczności z dbałością o zwiększanie konkurencyjności na rynku zamówień publicznych.

*

Odwołujący podnosi, że w ww. warunek narusza zasadę proporcjonalności, równego traktowania wykonawców, przejrzystości oraz efektywności. Zgodnie z utrwalonym i obowiązującym poglądem doktryny i orzecznictwa warunek udziału w postępowaniu nie powinien być zbyt wygórowany, ale również nie powinien być "zbyt łagodny" tzn. taki, który spełnią wykonawcy, którzy nie posiadają odpowiedniego doświadczenia do wykonania danego zamówienia. *Zamawiający nie jest zobowiązany do dookreślenia wszystkich warunków określonych w art. 22 ust. 1b p.z.p. (aktualnie 112 pzp). Powinien to ustalić jedynie te, które uważa za niezbędne z punktu widzenia zapewnienia prawidłowości wykonania zamówienia. Zamawiający musi to uczynić w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami, mając na uwadze, iż mają one wpływ na krąg wykonawców, którzy mogą się ubiegać o zamówienie. Celem ich wprowadzenia jest bowiem przede wszystkim zapewnienie możliwości wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia, nie naruszając przy tym zasady równego traktowania wykonawców czy zasady uczciwej konkurencji, a zatem muszą one być adekwatne i konieczne do osiągnięcia tego celu. Przyjmując, iż określenie "proporcjonalny" używane jest w znaczeniu "zachowujący właściwą proporcję", należy także, mieć na uwadze, iż nie tylko nie mogą one być zbyt wygórowane, ale też nie mogą być zbyt niskie. W każdym bowiem takim przypadku mogłyby naruszać uczciwą konkurencję. W pierwszym przypadku przez nadmierne zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców, natomiast w drugim przypadku, przez nadmierne rozszerzenie kręgu wykonawców, także o takich, którzy nie dają rękojmi należytego wykonania zamówienia, z uwagi na to, iż np. nie mają wystarczającego doświadczenia, rozumianego jako umiejętność zdobyta i ugruntowana w praktyce, aby przyjąć, iż dają rękojmię należytego wykonania zamówienia.*⁹

*

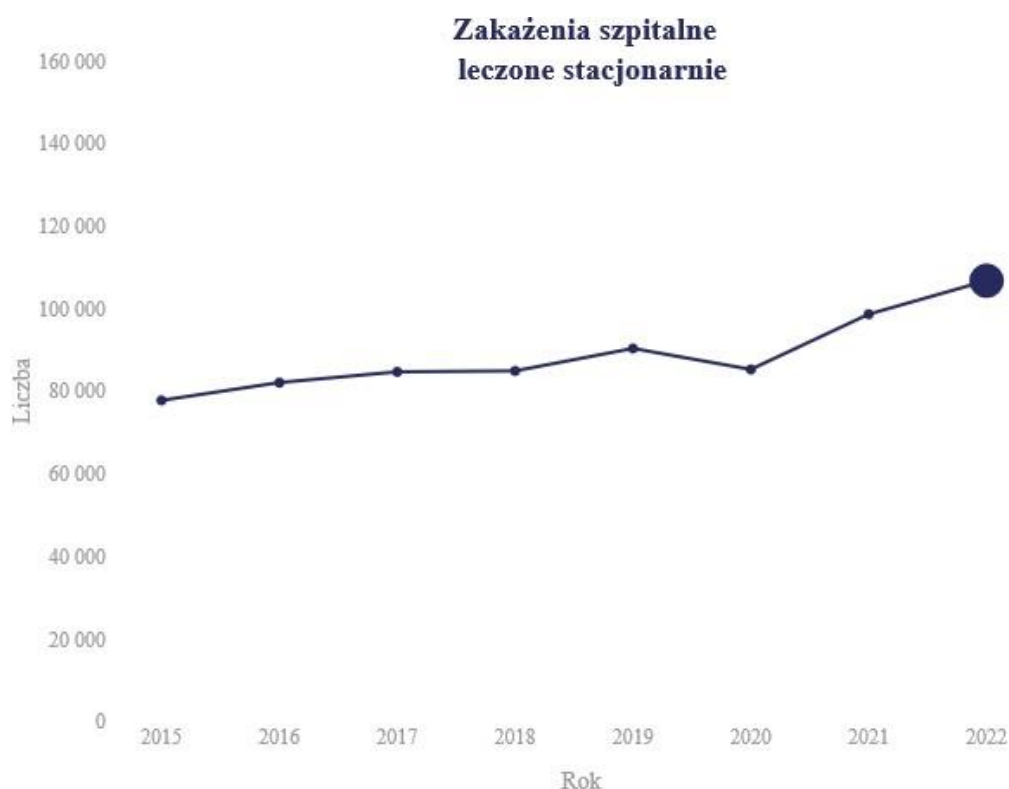
Odwołujący wskazuje, iż zapewnienie przez Zamawiającego wyboru wykonawcy usługi, który gwarantuje mu niezbędny poziom doświadczenia w realizacji usług tożsamy z przedmiotem zamówienia nie sprowadza się do teoretycznych rozważań nad istotą konkurencyjności i umożliwiania szerokiemu kręgowi podmiotów możliwości ubiegania się o zamówienia publiczne. Błąd w zakresie wyboru operatora usługi skutkuje zawsze zagrożeniem życia lub zdrowia pacjentów, dłuższą

⁸ Wyrok KIO z dnia 24 lipca 2014 r., sygn. akt: t KIO 1429/14.

⁹ Wyrok KIO z dnia 6 lutego 2018 sygn. akt: KIO 127/18

hospitalizacją i zwiększeniem kosztów leczenia. Potwierdzają to dane NIK czy Ministerstwa Zdrowia. Np. Ministerstwo Zdrowia w oparciu o dane dotyczące zakażeń szpitalnych z lat 2015-2022, analizy jednego z czynników zakaźnych – *Clostridium difficile* (CD) z lat 2011-2022 oraz analizy zespołu objawów zakażenia – sepsy z lat 2015-2022 przedstawiło wnioski dotyczące liczby hospitalizacji i zgonów pacjentów.

I tak w badanym okresie stwierdzono 106.820 zakażeń szpitalnych leczonych stacjonarnie i 3.739 zgonów z tego powodu¹⁰.

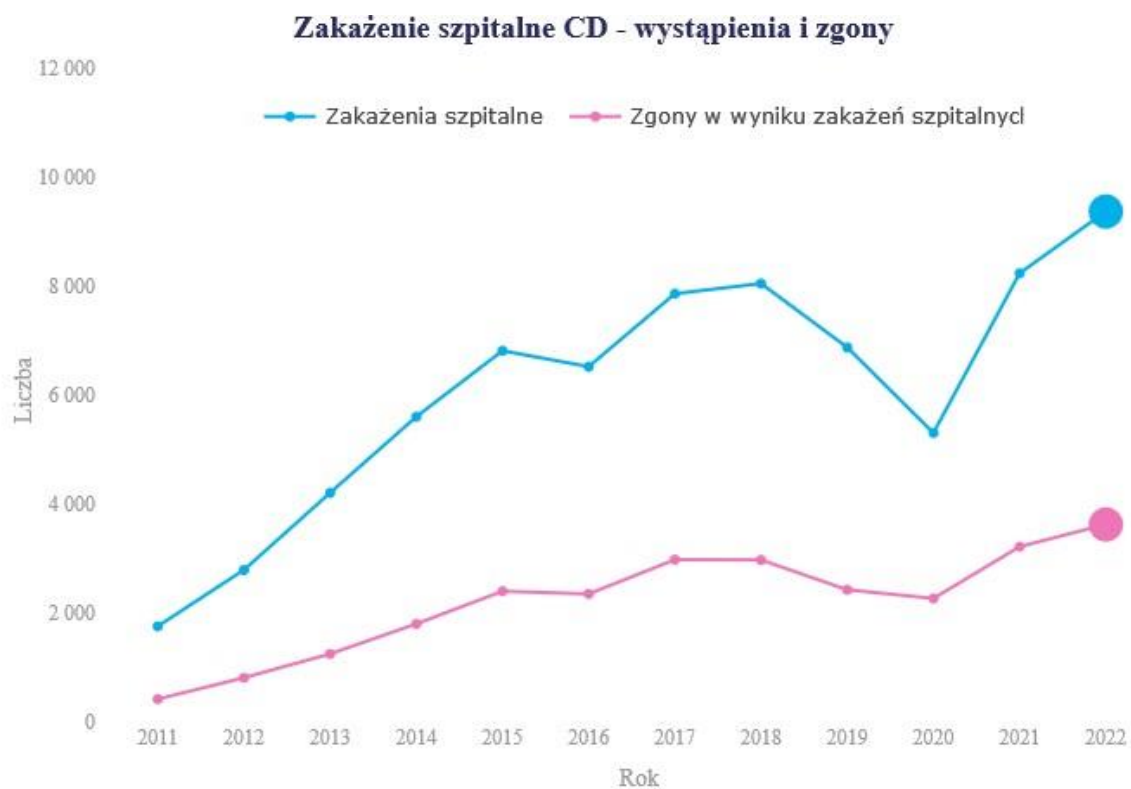


¹⁰ Dane z https://analizy.mz.gov.pl/app/mpz_2020_zakazenia, dostęp 20.02.2024 r.,



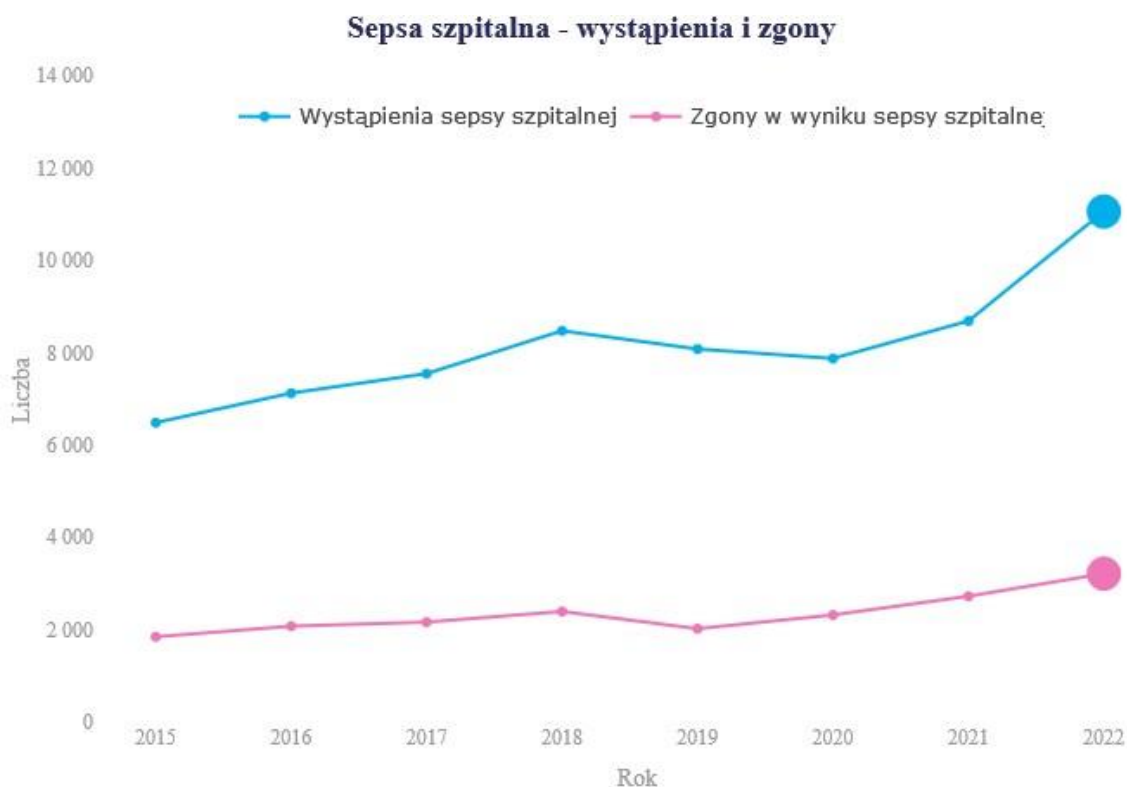
W przypadku *Clostridium difficile* (CD) w danym okresie doszło do 9.360 zakażeń szpitalnych i 3.623 zgonów.¹¹

¹¹ Dane z https://analizy.mz.gov.pl/app/mpz_2020_zakazenia, dostęp 20.02.2024 r.,



Jak chodzi o sepsę – to mamy do czynienia z 11.064 przypadków zakażeń szpitalnych i 3.217 zgonów.¹²

¹² Dane za https://analizy.mz.gov.pl/app/mpz_2020_zakazenia, dostęp 20.02.2024 r.



Podobne wnioski wynikają z analizy dokonanej przez Najwyższą Izbę Kontroli w 22 jednostkach w latach 2016-2017. Wniosek NIK: „System przeciwdziałania zakażeniom wewnątrzszpitalnym był nieskuteczny, na co wskazuje wzrost liczby pacjentów z zakażeniem szpitalnym, w tym zarażonych lekoopornymi szczepami bakterii *Klebsiella Pneumoniae* NDM (+), a także wzrastająca liczba pacjentów z rozpoznaniem posocznicy (sepsy).”¹³ Jako przyczynę takiego stanu rzeczy NIK wskazywał: *Przyczyną tego stanu było przede wszystkim nieprzestrzeganie obowiązujących procedur zapobiegających zakażeniom przez większość kontrolowanych podmiotów, niedostateczne wykorzystanie diagnostyki mikrobiologicznej, a także niedostateczna liczba personelu medycznego o wymaganych kwalifikacjach.*¹⁴

*

Wg NIK „Żaden z kontrolowanych szpitali nie dysponował precyzyjnymi danymi dotyczącymi kosztów poniesionych w związku z wystąpieniem zakażenia szpitalnego. Analizy w tym zakresie prowadzone były jedynie przez część szpitali, a koszty wyliczano w sposób uproszczony. Szpitale objęte kontrolą poniosły koszty związane z przedłużeniem hospitalizacji będącej konsekwencją zakażeń szpitalnych w wysokości ponad 85.774 tys. zł. Szacunkowe koszty związane z utrzymaniem

¹³ Dane za <https://www.nik.gov.pl/plik/id,16749,vp,19305.pdf>, dostęp 20.02.2024 r.

¹⁴ Tamże.

systemu zapobiegania i zwalczania zakażeń wyniosły łącznie 388.177 tys. zł. W 2016 r. koszty z tego tytułu, w porównaniu do 2015 r., wzrosły o 9.812,7 tys. zł, tj. o 6,6%.”¹⁵

Tymczasem koszty wystąpienia zakażeń szpitalnych to nie tylko koszty leczenia. To także koszty wypłacanych odszkodowań, których liczba rośnie. Tak jak i rosną kwoty zasądzanych przez sady odszkodowań – np. 600.000,00 zł z tytułu zakażenia sepsą¹⁶. Lub zasądzenie kwoty 50 tys. zł zadośćuczynienia, stałej renty miesięcznej i zwrotu 53.011,07 tytułem utraconych dochodów.¹⁷

W razie ugód sądowych np. 80.000,00 zł w 2019 r. za zarażenie wirusem HCV¹⁸.

*

Jak widać z wyżej przedstawionych badań, skala problemu zakażeń szpitalnych jest duża i niestety nie ma charakteru zanikającego. A to właśnie wybrany w niniejszym postępowaniu operator ma zapewnić Szpitalowi w tym zakresie maksymalne bezpieczeństwo. Dlatego kluczowe zadanie Zamawiającego polega na wyborze wykonawcy, który zapewni mu bezpieczeństwo epidemiologiczne. A droga do osiągnięcia tego celu jest odpowiednie ustalenie warunków udziału w postępowaniu. Dlatego Odwołujący wnosi o zmianę warunku udziału na następujący:

Zamawiający uzna, że Wykonawca posiada wymagane zdolności techniczne lub zawodowe do należytego wykonania zamówienia, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich trzech lat, przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie - wykonał lub wykonuje należycie minimum 2 usługi kompleksowego sprzętania (w tym bloku operacyjnego) transportu wewnętrznego oraz czynności pomocniczych, o wartości brutto co najmniej 5.000.000,00 zł każda, w szpitalach o powierzchni sprzętania co najmniej 35 000 m² każdy i o ilości minimum 350 łóżek każdy wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane z załączeniem dowodów, czy zostały wykonane należycie.

*

Odwołujący wskazuje, iż w ogłaszanych przetargach przez innych zamawiających, podobnych wielkością, liczbą zespołów i sal operacyjnych i obsługiwanych pacjentów do Zamawiającego w niniejszym postępowaniu, warunki udziału określane są w sposób zdecydowanie bardziej adekwatny i porównywalny do ich wielkości.

Np. Szpital Uniwersytecki Nr 1 im. dr. Antoniego Jurasza w Bydgoszczy w przetargu z marca 2023 r. żądał od wykonawców wykazania się doświadczeniem w realizacji co najmniej jednej usługi

¹⁵ Tamże.

¹⁶ Wyrok SO w Warszawie z dnia 16.06.2014 r., sygn. akt II C20/09, podtrzymany przez SA w Warszawie w wyroku z dnia 30 października 2015 r. I AC a 189/15

¹⁷ Wyrok SO w Łodzi z dnia 10.04.2015 r., sygn. akt II C 74/11.

¹⁸ Dane za <https://bf.com.pl/wygrane-sprawy/1420,zakazenie-wirusem-hcv-ugoda-sadowa>.

kompleksowego utrzymania czystości i higieny oraz transportu wewnętrznego i czynności pomocowych na terenie szpitala o wartości nie mniejszej niż 10.000.000,00 zł brutto w ramach której:

1. okres realizacji usługi od daty rozpoczęcia jej wykonywania do jej zakończenia (lub w przypadku usług nadal wykonywanych – do dnia wyznaczonego na składanie ofert) był/jest nie krótszy niż 24 miesiące, oraz
2. Zatrudniał/ zatrudnia pracowników do wykonania tej usługi w ilości nie mniejszej niż 150 osób, oraz
3. Powierzchnia użytkowa objęta zakresem usługi była/ jest nie mniejsza niż 45.000 m² oraz
4. Ilość obsługiwanych łóżek objętych zakresem usługi była/ jest nie mniejsza niż 450 szt., oraz
5. Ilość sal operacyjnych objętych zakresem usługi, na których obowiązuje reżim sanitarny była/ jest nie mniejsza niż 5 sal.

*

Z kolei Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny nr 1 im. prof. Tadeusza Sokołowskiego Pomorskiego Uniwersytetu Medycznego w Szczecinie w 2018 r. wymagał od wykonawcy wykazanie się minimum 1 usługą, odpowiadającą swym rodzajem i wartością usłudze stanowiącej przedmiot zamówienia wraz z podaniem jej wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów na rzecz, których usługa została wykonana lub jest wykonywana oraz z załączeniem dowodów wskazujących, że usługa (usługi) została/y wykonana/e lub jest/są wykonywana/e należycie – załącznik Nr 4. Za jedną usługę odpowiadającą swoim rodzajem i wartością usłudze stanowiącej przedmiot zamówienia, Zamawiający uzna realizację przez okres co najmniej 12 miesięcy, na podstawie jednej umowy, usługi spełniającej łącznie następujące kryteria: kompleksowa usługa utrzymania czystości w podmiocie leczniczym prowadzącym szpital i posiadającym w swojej strukturze bloki operacyjne i oddziały o charakterze zabiegowym, komórki wykonujące badania z zakresu patomorfologii, w którym ilość zarejestrowanych łóżek wynosi ≥ 400 i o łącznej powierzchni do utrzymania czystości $\geq 30.000,00$ m² i otrzymywanym rocznym wynagrodzeniu nie mniejszym niż 5.500.000,00 zł (pięć milionów pięćset tysięcy złotych).

*

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne w Gdańsku w lutym 2023 r. żądał od Wykonawców wykazania się realizacją dwóch kompleksowych usług polegających na sprzątaniu, transporcie wewnętrznym i pracach higienicznych oraz pomocniczych przy obsłudze pacjenta w jednostce prowadzącej działalność medyczną związaną z 24 godzinną opieką nad pacjentem, przez minimum 12 miesięcy, z czego jedna z kompleksowych usług o wartości minimalnej 18 000 000,00 zł brutto rocznie została wykonana na obiekcie o powierzchni minimalnej 60 000 m² a druga z kompleksowych usług, o wartości minimalnej 7 000 000,00 zł brutto rocznie, na obiekcie o powierzchni minimum 40 000 m².

*

W żadnym ze wskazanych wyżej postępowań nie doszło do stwierdzenia naruszenia polegającego na określeniu zbyt wysokich warunków udziału w postępowaniu i w efekcie do ograniczenia konkurencji. Doszło za to do złożenia ofert i udzielenia zamówienia trzem różnym wykonawcom, co świadczy jednoznacznie o tym, iż na rynku panuje rzeczywista konkurencja. A jednocześnie zamawiający uzyskują pewność, iż współpracują ze sprawdzonymi podmiotami o rzeczywistym doświadczeniu w realizacji usług wspierających procesy leczenia największych placówek medycznych w Polsce i Unii Europejskiej.

*

Z przyjętymi przez Zamawiającego drastycznie niskimi warunkami udziału w przetargu w zakresie doświadczenia wykonawców ściśle koreluje przyjęcie przez Zamawiającego jednego kryterium oceny ofert – ceny. To wskazuje wprost na zamiar Zamawiającego, aby wybrać ofertę najtańszą, bez merytorycznej analizy rozwiązań, jakie wybrany wykonawca winien wdrożyć u Zamawiającego.

Cena jest oczywiście elementem ważnym i dlatego ustawodawca przewidział, aby była jednym z kryteriów ocen. Ale w niniejszym przetargu Zamawiający nie żąda dostawy ściśle technicznie wyspecyfikowanych produktów (np. papieru do drukarek o określonej gramaturze papieru i wymiarach) aby to uzasadniało oparcie wyboru najkorzystniejszej oferty tylko na cenie, skoro wykonawcy muszą dostarczyć ten sam produkt o z góry określonych produktach.

Odwołujący raz jeszcze odwoła się do wymagań SWZ – Zamawiający żąda w załączniku nr 10 do umowy, aby wykonawcy mieli na uwadze, iż „przedmiotem niniejszego zamówienia są zatem usługi, które nie stanowią celu same w sobie, lecz stanowią środek służący jak najlepszemu skorzystaniu ze świadczenia głównego Zamawiającego”. Czyli oczekuje, iż usługi świadczone przez wykonawców staną się elementem szeroko pojętego procesu leczniczego, a wykonawcy w swoich działaniach nie będą się opierać na literalnym wypełnieniu opisanych w SWZ czynności. Zamawiający stawiając taki cel w żaden sposób nie weryfikuje złożonych przez wykonawców ofert pod tym względem. Nie stawia wykonawcom obowiązku przedstawienia oczekiwanego wszak wyraźnie w SWZ sposobu włączenia się wykonawcy w proces wspierania świadczenia głównego, oferowanego przez Zamawiającego pacjentom.

Albo zatem zapis załącznika nr 10 jest zapisem martwym, którego Zamawiający nie będzie mógł wyegzekwować na etapie realizacji umowy, skoro wybrany wykonawca nie musi w ofercie przedstawiać żadnego prawnie wiążącego dokumentu w jaki sposób ten wymóg będzie spełniał. Albo doszło do błędu w sposobie ustalania kryteriów i w SWZ pominięto dodatkowe kryterium, które pozwoliłoby Zamawiającemu wyegzekwować realizację stawianych przed wykonawcami obowiązków. Mając na uwadze, iż postawione wykonawcom w załączniku nr 10 zadania są jak najbardziej zrozumiałe i uzasadnione przedmiotem zamówienia i właściwościami Zamawiającego, zasadnym jest zatem zmienienie kryteriów wyboru ofert w ten sposób, aby ten ważny dla Zamawiającego element oferty

móc ocenić przed zawarciem umowy z wybranym wykonawcą. Stąd żądanie Odwołującego o uzupełnienie kryteriów oceny ofert o kryterium pozacenowe, np. w brzmieniu:

Nr	Nazwa kryterium	Waga
1	Cena	60 %
2	Koncepcja wykonania usługi	40 %

Powyżej wymienione kryteria oceny ofert wyliczone zostaną wg poniższych zasad:

- 1 W ramach kryterium „Cena” Wykonawcy mogą uzyskać maksymalnie 60 pkt i zostanie ono obliczone wg poniższego wzoru:

$$\text{cena} = \frac{\text{cena brutto najtańszej oferty}}{\text{cena brutto badanej oferty}}$$

- 2 W ramach kryterium „Koncepcja wykonania usługi” Wykonawcy mogą uzyskać maksymalnie 40 pkt.

Liczba punktów uzyskanych przez ofertę oznacza liczbę punktów przyznaną przez komisję przetargową w ofercie. Każdy z członków Komisji Przetargowej, na podstawie posiadanego doświadczenia, wiedzy oraz znajomości specyficznych wymagań stawianych pracownikom personelu sprzątającego w obiektach Zamawiającego, dokona indywidualnej oceny zgodnie z poniższymi zasadami.

Komisja przetargowa ustalać będzie wartość punktową tego kryterium na podstawie analizy i oceny merytorycznej danych przedstawionych przez Wykonawców w „Planie Higieny”. Zamawiający wymaga, aby wykonawca w Planie Higieny przedstawił całościowe podejście Wykonawcy do realizacji przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami SWZ. Plan Higieny będzie przedmiotem analizy i oceny poprzez wiedzę i doświadczenie członków zasiadających w Komisji Przetargowej.

Ocena jakości Planu Higieny pod kątem kompleksowych rozwiązań, dostosowania ich do specyfiki i systemu pracy w poszczególnych oddziałach i komórkach organizacyjnych Zamawiającego uwzględniający pełen zakres wymaganych prac w tym rozwiązań innowacyjnych - Zamawiający uszczegóławia podział 30 punktów:

- a) za zasady organizacji pracy z uwzględnieniem całodobowej obsługi i obsady na poszczególnych odcinkach:

- organizacja pracy, która uwzględni system i specyfikę pracy Szpitala, zawiera rozwiązania korzystniejsze niż wymagane minimum, przedstawia Plan Higieny zapewniający wykonanie wymaganych w SWZ szerszych czynności, we wszystkich oddziałach i pozostałych komórkach organizacyjnych Szpitala, zapewnia optymalną obsadę wysoko kwalifikowanego personelu i odpowiednie godziny pracy personelu, gwarantuje wykonanie usługi przy zachowaniu wymaganej jakości, wprowadza najefektywniejsze rozwiązania oraz optymalizację kosztów - 15 pkt.
 - organizacja pracy, która uwzględni system i specyfikę pracy Szpitala, zawiera rozwiązania minimalne wymagane w SWZ, przedstawia Plan Higieny zapewniający wykonanie wymaganych w SWZ minimalnych czynności, we wszystkich oddziałach i pozostałych komórkach organizacyjnych Szpitala, zapewnia minimalną obsadę wykwalifikowanego personelu i odpowiednie godziny pracy personelu, gwarantuje wykonanie usługi przy zachowaniu wymaganej w SWZ jakości - 0 pkt.
- b) za szczegółowe procedury i instrukcje utrzymania czystości pod kątem dostosowania do potrzeb i specyfiki szpitala:
- dostosowane do potrzeb i specyfiki Szpitala procedury i instrukcje, które uwzględniają w stopniu większym niż wszystkie wymagane w SWZ, procedurach i instrukcjach zasady postępowania przy wykonywaniu określonych czynności, gwarantujące prawidłowość ich wykonywania i bezpieczeństwo sanitarne - 15 pkt.
 - dostosowane do potrzeb i specyfiki Szpitala procedury i instrukcje, które uwzględniają w stopniu minimalnym wymaganym w SWZ, procedurach i instrukcjach zasady postępowania przy wykonywaniu określonych czynności, gwarantujące prawidłowość ich wykonywania i bezpieczeństwo sanitarne - 0 pkt.
- c) za dobór środków dezynfekcyjnych i myjąco-czyszczących:
- środki, które będą prawidłowo i indywidualnie dobrane do konkretnych sprzętów i powierzchni w poszczególnych oddziałach i innych komórkach organizacyjnych Szpitala, będą spełniały podstawowe wymagania Zamawiającego w szerszym zakresie niż wskazano w SWZ, będą dostosowane do wymagań i potrzeb specyficznych oddziałów lub innych pomieszczeń, w których będą stosowane, będą przyjazne dla środowiska – 10 pkt.
 - środki, które będą prawidłowo i indywidualnie dobrane do konkretnych sprzętów i powierzchni w poszczególnych oddziałach i innych komórkach organizacyjnych Szpitala, będą spełniały podstawowe wymagania Zamawiającego w minimalnym wskazanym w

SWZ zakresie, będą dostosowane do wymagań i potrzeb specyficznych oddziałów lub innych pomieszczeń, w których będą stosowane, będą przyjazne dla środowiska – 0 pkt.

*

Mając na uwadze powyższe argumenty należy dojść do wniosku, że podniesione w *petitium* odwołania zarzuty są zasadne, w związku z tym Odwołujący wnosi jak na wstępie.

Załączniki:

1. informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Odwołującego;
2. dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
3. dowód przekazania kopii odwołania Zamawiającemu.

Arkadiusz Pączka
Pierwszy Wiceprzewodniczący
Federacji Przedsiębiorców Polskich