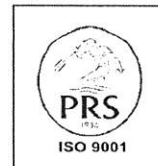


Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel.: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623
NIP: 959-12-91-292, Regon: 000289785
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



Kielce, dnia 20.05.2025 r.

EZ/74/2025/ES

Zamawiający:

Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach
ul. Grunwaldzka 45, 25-736 Kielce
KRS: 0000001580, NIP: 959-12-91-292
REGON 000289785
tel.: 41/30-33-516
e-mail: edyta.stefanska@wszkielce.pl

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy: postępowania o udzielenia zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2024, poz. 1320 ze zm.) Przedmiotem zamówienia jest „Zakup i sukcesywne dostawy jednorazowych bronchoskopów dla potrzeb oddziałów Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach”.

INFORMACJA O WNIESIENIU ODWOŁANIA

Zamawiający działając na podstawie art. 524 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.), zwanej dalej upzp., informuje, iż dnia 19.05.2025 r. w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 275 pkt 1 upzp., którego przedmiotem jest „Zakup i sukcesywne dostawy jednorazowych bronchoskopów dla potrzeb oddziałów Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach”. ” znak sprawy: EZ/74/2025/ES, wpłynęło odwołanie wniesione przez:

Skamex Spółka Akcyjna
ul. Częstochowska 38/52,
93-121 Łódź
KRS: 0001055638

Zgodnie z dyspozycją art. 525 ust. 1 upzp., Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej (art. 525 ust. 2 upzp.) w formie pisemnej lub w formie elektronicznej albo w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym, a jego kopię przesyła Zamawiającemu oraz Wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

W załączeniu kopia wniesionego odwołania.

Z-ca Kierownika
DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

mgr Edyta Kwaśniewska

KIEROWNIK
Działu Zamówień Publicznych
mgr Sebastian Szaniawski

p.o. DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach

mgr inż. Stefan Bąk

Dział Zamówień Publicznych
tel.: 41/30-33-516, fax: 41/366-00-14
e-mail: edyta.stefanska@wszkielce.pl

Warszawa, dnia 19 maja 2025 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
Urząd Zamówień Publicznych
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Zamawiający:
Wojewódzki Szpital Zespolony
ul. Grunwaldzka 45,
25-736 Kielce
e-mail: edyta.stefanska@wszkielce.pl
Adres strony internetowej prowadzonego
postępowania: <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/search/list/ocds-148610-6345eb46-3daf-435c-adbf-7d028fc5fe79>

Odwołujący:
Skamex Spółka Akcyjna
ul. Częstochowska 38/52, 93-121 Łódź
KRS: 0001055638
Reprezentowany przez
adw. Kamilę Podwapińską
„PSK Podwapińska, Brzezińska Adwokaci”
Spółka Partnerska
ul. Samochodowa 2 lok. 21, 02-652 Warszawa
e-mail: podwapinska@pskl.pl

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie **w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt. 1** ustawy PZP na: **Zakup i sukcesywne dostawy jednorazowych bronchoskopów dla potrzeb oddziałów Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach**, Numer sprawy: **EZ/74/2025/ES**.

WARUNKI FORMALNE ODWOŁANIA

1. Przedmiotowe odwołanie dotyczy treści dokumentów zamówienia, które Zamawiający opublikował w dniu 12 maja 2025 roku. **5-dniowy termin na złożenie odwołania upływa zatem w dniu 19 maja 2025 roku, a odwołanie składane jest w terminie.**
2. Odwołujący wskazuje, że wpis od odwołania w kwocie stosownej do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 roku w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania został uiszczony na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych. **Potwierdzenie przelewu w załączeniu.**
3. Odwołujący, zgodnie z treścią art. 514 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 roku poz. 1320 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, przekazał odwołanie do Zamawiającego **w dniu 19 maja 2025 roku.**
4. Nr sprawy: **EZ/74/2025/ES**
5. Nr publikacji ogłoszenia: 2025/BZP 00225547/01
6. Link do dokumentów postępowania: <https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/search/list/ocds-148610-6345eb46-3daf-435c-adbf-7d028fc5fe79>

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego, na podstawie art. 505 ust. 1, art. 513 pkt 1, art. 514 ust. 1, art. 515 ust. 1 pkt 2 ustawy PZP, niniejszym wnoszę odwołanie w zakresie czynności Zamawiającego polegających na nieprawidłowym i niezgodnym z przepisami ustawy PZP sporządzeniu dokumentów zamówienia w zakresie opisu przedmiotu zamówienia dotyczącego pakietu 1:

- w sposób ograniczający uczciwą konkurencję poprzez taki dobór parametrów produktu, który powoduje możliwość zaoferowania produktów konkretnych producentów, bez dopuszczenia innych rozwiązań funkcjonujących na rynku, bez uzasadnienia faktycznymi potrzebami Zamawiającego takiej decyzji ograniczającej konkurencyjność, a przez to uniemożliwia złożenie konkurencyjnej oferty przez Odwołującego, który nie będąc ani producentem, ani dystrybutorem wskazanych przez Zamawiającego producentów nie jest w stanie uzyskać oferty cenowej od producenta określonych produktów lepszej niż Wykonawca Cirro. przez co naruszona zostaje zasada udzielania zamówienia publicznego zapewniającego najlepszą jakość uzasadnioną charakterem zamówienia oraz zasada konkurencyjności i równego traktowania wykonawców.
- w sposób naruszający zasadę proporcjonalności wymagań w stosunku do faktycznych potrzeb Zamawiającego, które nie są w żaden sposób uzasadnione z poziomu użytkownika, ani bezpieczeństwa pacjenta;
- w sposób wskazujący faktycznie na produkty konkretnego producenta, a zatem w sposób który umożliwia zaoferowanie wyłącznie konkretnego asortymentu, co powoduje uprzywilejowanie konkretnych wykonawców i produktów i eliminuje z postępowania Odwołującego, który w wyniku działań Zamawiającego nie ma możliwości złożenia konkurencyjnej oferty w postępowaniu, w tym oferty na równoważnych produktach sprzedawanych na rynku przez Odwołującego, a zakwestionowane parametry nie wynikają z usprawiedliwionych potrzeb Zamawiającego, natomiast zmierzają jedynie do wyeliminowania konkurencyjnych firm w postępowaniu i zakupu produktu konkretnego producenta;

W konsekwencji powyższego, zarzucam Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 16 pkt 1 i 3 w zw. z art. 17 ust. 1-2 ustawy Pzp - poprzez zastosowanie w postępowaniu parametrów granicznych wyłączających konkurencyjność w postępowaniu i równe traktowanie wykonawców, a także niezapewniających najlepszej jakości uzasadnionej charakterem zamówienia i nieprowadzących do uzyskania najlepszych efektów zamówienia w stosunku do poniesionych nakładów, bowiem na rynku funkcjonują produkty równoważne, które przez opis równoważności Zamawiającego nie są możliwe do zaoferowania, a faktycznymi jedynymi produktami dopuszczonymi są poszczególne produkty konkretnego producenta;
2. art. 99 ust. 2 ustawy Pzp poprzez sporządzenie SWZ w zakresie opisu przedmiotu zamówienia (w zakresie parametrów dotyczących produktu) w sposób utrudniający i ograniczający uczciwą konkurencję, poprzez taki ich dobór, które uniemożliwiają złożenie Odwołującemu konkurencyjnej oferty, bez istnienia ku temu obiektywnych potrzeb użytkownika
3. art. 99 ust. 4 i 5 ustawy Pzp – poprzez opisanie parametrów produktów w sposób ograniczający możliwość zaoferowania produktów różnych producentów, w tym również w zakresie określenia równoważności co przy uwzględnieniu treści SWZ powoduje brak możliwości realnego ubiegania się o przedmiotowe zamówienie Odwołującemu, który oferuje produkt o parametrach nie gorszych niż opisane przez Zamawiającego,
4. art. 134 ust. 1 pkt 4 ustawy poprzez wadliwe sporządzenie specyfikacji warunków zamówienia w części dotyczącej opisu przedmiotu zamówienia („OPZ”),
5. naruszenie art. 3 ust. 1 i art. 15 ust. 1 pkt 3 i 5 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję a jednocześnie „sam w sobie” stanowi czyn nieuczciwej konkurencji polegający na zróżnicowanym traktowaniu klienta oraz wymuszaniu na klientach wyboru określonego kontrahenta oraz wymuszaniu zakupu u określonego przedsiębiorcy.

Odwołujący wskazuje również, że naruszenie wskazanych powyżej przepisów ustawy Pzp niewątpliwie będzie miało istotny wpływ na wynik postępowania, bowiem ofertę może złożyć jeden wykonawca, a

zatem biorąc pod uwagę art. 554 ust. 1 pkt 1 Pzp, Krajowa Izba Odwoławcza winna uwzględnić niniejsze odwołanie.

W związku z powyższym Odwołujący wnosi o:

1. uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu dokonanie zmiany opisu przedmiotu zamówienia w sposób umożliwiający złożenie oferty przez Odwołującego, a zatem poprzez
 - a) dopuszczenie produktów i rozszerzenie opisu o rozwiązania równoważne w pozycjach 1-3 opisane poniżej odpowiednio dla każdej z wnioskowanych pozycji

Pozycja 1

Bronchoskop jednorazowy dla jednego pacjenta, sterylny (1 szt.)

- Pole widzenia powyżej 85°
- Głębina ostrości 5-50 mm
- Długość części roboczej 605 mm
- Zakres regulacji do góry 220°, do dołu 220°
- Kanał roboczy o minimalnej średnicy dla rozmiaru Agile: 1.4 mm, wejście do kanału roboczego umieszczone poniżej rękojeści bronchoskopu
- Średnica zewnętrzna części roboczej dla rozmiaru Agile 3,9 mm
- W komplecie zatyczka portu narzędziowego z silikonu pełniąca rolę przewodnika
- Rękojeść endoskopu wykonana z ABS (kopolimer akrylonitrylo-butadieno-styrenowy)
- W celu szybkiej i łatwej identyfikacji w trakcie procedury bronchoskopy oznaczone kolorystycznie: Agile - szary
- Pakowany pojedynczo, opakowanie PET i Tyvek
- Endoskopy kompatybilne z uniwersalnymi pojemnikami do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym.

Pozycja 2 oraz 3

Bronchoskop jednorazowy dla jednego pacjenta, sterylny (1 szt.)

- Pole widzenia powyżej 85°
- Głębina ostrości 5-50 mm
- Długość części roboczej 605 mm
- Zakres regulacji do góry 200°, do dołu 200°
- Kanał roboczy o minimalnej średnicy dla rozmiaru Vortex: 2.8 mm, wejście do kanału roboczego umieszczone poniżej rękojeści bronchoskopu
- Średnica zewnętrzna części roboczej dla rozmiaru Agile 5,6 mm
- W komplecie zatyczka portu narzędziowego z silikonu pełniąca rolę przewodnika
- Rękojeść endoskopu wykonana z ABS (kopolimer akrylonitrylo-butadieno-styrenowy)
- W celu szybkiej i łatwej identyfikacji w trakcie procedury bronchoskopy oznaczone kolorystycznie: Vortex - pomarańczowy
- Pakowany pojedynczo, opakowanie PET i Tyvek
- Endoskopy kompatybilne z uniwersalnymi pojemnikami do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym.

Odwołujący wskazuje jednocześnie, iż zaaferowanie jednego produktu w pozycji 2 i 3 wynika bezpośrednio z parametrów technicznych oferowanego produktu, tj. średnica zewnętrzna umożliwiająca kompatybilność z rurką intubacyjną 6.0 – jak opisany w pozycji 2 bronchoskop w rozmiarze Regular, jednocześnie kanał roboczy przewyższający opisany w pozycji 3 rozmiar Large – 2.8 mm dla opisanego w pytaniu Vortex vs. min. 2.6 mm dla pierwotnie opisanego rozmiaru Large. Tym samym opisany powyżej bronchoskop Vortex pozwala pokryć zastosowanie bronchoskopów w rozmiarach Regular i Large opisanych w SWZ.

Zwracamy również uwagę, że bronchoskopy w dwóch, zamiast trzech rozmiarów są do Zamawiającego aktualnie dostarczane przez Odwołującego i pozwalają z powodzeniem na pełne pokrycie potrzeb Zamawiającego w ramach bronchoskopów jednorazowych.

Wykonawca zobowiązuje się do użyczenia Zamawiającemu kompatybilnych z oferowanymi bronchoskopami monitorów w ilości 6 sztuk (w tym 5 sztuk posiadanych już przez Zamawiającego w użyczeniu) na czas trwania umowy.

- b) wyłączenie z pakietu nr 1 pozycji 4-7, których pozostawienie powoduje ograniczenie konkurencji, albowiem bronchoskop wskazany w pozycji 4 jest specjalistycznym elementem i stanowi niewielki udział w całości zamówienia, a dodatkowo jest on opisany pod konkretnego producenta co powoduje, nadto pozycje 5-7 są elementami oderwanymi od bronchoskopów i nie znajdują się co do zasady w postępowaniach związanych z zakupem bronchoskopów, co powoduje że przy tak skonstruowanym pakiecie z pozycjami 4-7 – ofertę może złożyć jeden wykonawca Cirro.
2. zasądzenie kosztów postępowania odwoławczego od Zamawiającego na rzecz Odwołującego, w tym kosztów zastępstwa procesowego, zgodnie z przedłożoną na rozprawie fakturą.

Okoliczności wskazujące na istnienie interesu Odwołującego we wnoszeniu odwołania:

Odwołujący posiada interes w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia oraz może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego powołanych w odwołaniu przepisów ustawy Pzp. Odwołujący jest zainteresowany uzyskaniem przedmiotowego zamówienia. Po analizie treści dokumentacji zamówienia Odwołujący stwierdził jednak, że nie może ubiegać się o niniejsze zamówienie, bowiem Zamawiający opisał przedmiot zamówienia w zakresie pakietu 1 w taki sposób, że można zaoferować tylko jeden produkt, a produkt który posiada Odwołujący nie może być zaoferowany z uwagi na postawione parametry wykluczające inne produkty poza dokładnie opisanym przez Zamawiającego. W konsekwencji w sytuacji, gdy treść SWZ w zakresie opisu przedmiotu zamówienia została sformułowana w sposób sprzeczny z ustawą Pzp, Odwołujący utracił możliwość uzyskania przedmiotowego zamówienia i nie może liczyć na uzyskanie zamówienia. Tym samym wprost może ponieść szkodę w związku z bezprawnymi zachowaniami Zamawiającego. Prowadzenie postępowania zgodnie z przepisami prawa, w tym w szczególności w tak istotnych obszarach jak opis przedmiotu zamówienia, jest obowiązkiem każdego Zamawiającego. Wskazywanie w postępowaniu na konkretny produkt, konkretnego producenta pozbawia możliwości konkurowania przez Wykonawców w postępowaniu i uzyskania zamówienia.

UZASADNIENIE

W dniu 12 maja 2025 roku Zamawiający wszczął przedmiotowe postępowanie publikując ogłoszenie oraz dokumentację zamówienia. Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia został wskazany w załączniku nr 2 do SWZ Formularz cenowy. W ramach pakietu nr 1 Zamawiający wskazał w formularzu bronchoskopy jednorazowe oraz kleszczyki i narzędzie do usuwania ciał obcych oraz koszyk owalny wraz z ich parametrami:

Pozycja 1

Bronchoskop jednorazowy dla jednego pacjenta, sterylny (1 szt.)

- Pole widzenia 85°
- Głębina ostrości 6-50 mm
- Długość części roboczej 600 mm
- Zakres regulacji do góry 180°, do dołu min. 180°
- Kanał roboczy o średniej średnicy dla rozmiaru Slim: 1.2 mm, wejście do kanału roboczego umieszczone od góry rękojęści bronchoskopu
- Średnica zewnętrzna części roboczej dla rozmiaru Slim: min. 3.8 mm, maks. 4.3 mm,

- W komplecie przewodnik wykonany z poliwęglanu
- Rękojeść wykonana z bioplastiku
- W celu szybkiej i łatwej identyfikacji w trakcie procedury bronchoskopy oznaczone kolorystycznie: Slim - szary
- Pakowany pojedynczo, opakowanie karton i tyvek
- Kompatybilny z zestawem pojemnik do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym, z obejściem próżniowym, w celu wyeliminowania przetaczania drenu ssącego

Pozycja 2

Bronchoskop jednorazowy dla jednego pacjenta, sterylny (1 szt.)

- Pole widzenia 85°
- Głębina ostrości 6-50 mm
- Długość części roboczej 600 mm
- Zakres regulacji do góry 180°, do dołu min. 180°
- Kanał roboczy o średniej średnicy dla rozmiaru Regular: 2,2 mm (min. 2.0 mm), wejście do kanału roboczego umieszczone od góry rękojeści bronchoskopu
- Średnica zewnętrzna części roboczej dla rozmiaru Regular: min. 5.0 mm, maks. 5.5mm
- W komplecie przewodnik wykonany z poliwęglanu
- Rękojeść wykonana z bioplastiku
- W celu szybkiej i łatwej identyfikacji w trakcie procedury bronchoskopy oznaczone kolorystycznie: Regular - zielony
- Pakowany pojedynczo, opakowanie karton i tyvek
- Kompatybilny z zestawem pojemnik do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym, z obejściem próżniowym, w celu wyeliminowania przetaczania drenu ssącego

Pozycja 3

Bronchoskop jednorazowy dla jednego pacjenta, sterylny (1 szt.)

- Pole widzenia 85°
- Głębina ostrości 6-50 mm
- Długość części roboczej 600 mm
- Zakres regulacji do góry 180°, do dołu min. 160°
- Kanał roboczy o średniej średnicy dla rozmiaru Large: 2.8 mm (min. 2.6 mm), wejście do kanału roboczego umieszczone od góry rękojeści bronchoskopu
- Średnica zewnętrzna części roboczej dla rozmiaru Large: min. 5.8 mm, maks. 6.3mm
- W komplecie przewodnik wykonany z poliwęglanu
- Rękojeść wykonana z bioplastiku
- W celu szybkiej i łatwej identyfikacji w trakcie procedury bronchoskopy oznaczone kolorystycznie: Large - pomarańczowy
- Pakowany pojedynczo, opakowanie karton i tyvek
- Kompatybilny z zestawem pojemnik do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym, z obejściem próżniowym, w celu wyeliminowania przetaczania drenu ssącego

Pozycja 4

Bronchoskop jednopacjentowy (rozmiar do wyboru przez Zamawiającego)

- bronchoskop jednorazowy dla jednego pacjenta, sterylny
- technologia video HD
- pole widzenia 120°
- kierunek widzenia 0° (widzenie do przodu)

- głębokość ostrości 3 -100 mm
- oświetlenie LED – dwie diody
- długość części roboczej 600 mm
- występuje w 4 rozmiarach/wersjach: 5.6/2.8; 5.0/2.2; 4.2/2.2; 2.7/1.2
- możliwość manipulacji w dwóch płaszczyznach góra/dół oraz lewo/prawo
- zakres regulacji:
 - rozmiar 5.6/2.8 i 5.0/2.2: do góry 195° do dołu 195°
 - rozmiar 4.2/2.2 i 2.7/1.2: do góry 210° do dołu 210°
- kanał roboczy o średnicy:
 - 1.2 mm
 - 2.2 mm, min. 2.05 mm
 - 2.8 mm, min. 2.65 mm, w zależności od wersji, wejście do kanału roboczego umieszczone od przodu, osłonięte zaworem biopsyjnym
- średnica części roboczej:
 - 2.7 mm, maks. 3.2 mm
 - 4.2 mm, maks. 4.8 mm
 - 5.0 mm, maks. 5.7 mm
 - 5.6 mm, maks. 6.3 mm, w zależności od rozmiaru
- znaczniki głębokości na części roboczej co 5 cm
- możliwość obrotu częścią roboczą o 120 stopni w lewo oraz prawo za pomocą pierścienia rotacyjnego
- możliwość odsysania i wprowadzenia narzędzi poprzez kanał roboczy
- w komplecie przewód wykonany z poliwęglanu
- końcówka dystalna mieści kamerę, źródło światła (dwie diody LED) oraz wyjście kanału roboczego
- w celu szybkiej i łatwej identyfikacji w trakcie procedury bronchoskop posiadają oznaczenie rozmiaru kanału roboczego na rękojeści
- rękojeść wykonana z bioplastiku, przystosowana do używania przez osoby zarówno prawo i leworęczne, koloru białego łatwo uwidaczniająca zabrudzenia
- rękojeść wyposażona w dwa programowalne przyciski umożliwiające bezpośrednią aktywację na uchwycie czterech różnych funkcji, tj. przechwytywanie obrazu i filmów wideo, obrazowanie ARC oraz zoom
- produkt nie zawiera lateksu i ftalanów
- produkt sterylizowany tlenkiem etylenu
- pakowany pojedynczo, opakowanie karton i folia-tyvek
- jednorazowe bronchoskopy kompatybilne z pojemnikami do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym
- bronchoskop kompatybilny z urządzeniami wysokiej częstotliwości do endoterapii, sondami do argonowej koagulacji plazmowej, sondami do kriobiopsji, sondami lasera Nd-YAG
- bronchoskop nie posiada limitu czasu użytkowania od momentu podłączenia do monitora – wyznaczonego przez timer/chip lub oprogramowanie kompatybilnego monitora.

Pozycja 5

Kleszczyki do usuwania ciał obcych, spirala metalowa pokryta teflonem, chwytak typu aligator, 180 cm długości, 2.3 mm średnicy, do kanału roboczego min. 2.5 mm, (1 szt.);

Pozycja 6

Narzędzie do usuwania ciał obcych, przewód teflonowy, chwytak z 4 zębami z hakami, 230 cm długości, 2.5 mm średnica zewnętrzna cewnika, do kanału roboczego min. 2.8 mm, (1 szt.);

Pozycja 7

Koszyk owalny, termoformowany, plastikowy, 120 cm długości, wymiary kosza: 15 mm x 12 mm (szerokość x głębokość), 1.8 mm średnica zewnętrzna cewnika, do kanału roboczego min. 2.0 mm, (1 szt.);

Zamawiający w ramach pakietu 1 obejmującego bronchoskopy jednorazowe opublikował opis, który w aktualnej formie prowadzi do ograniczenia konkurencji i umożliwienia złożenia zgodnej oferty wyłącznie jednemu oferentowi, tj. firmie Cirro. Bezpośrednio na to wskazują opisy poszczególnych **bronchoskopów firmy Ambu** w dwóch generacjach – Ambu aScope 4 (pozycja 1-3) oraz Ambu aScope 5 (pozycja 4), których wyłącznym dystrybutorem w Polsce jest firma Cirro. Oczywiście jest, iż w opublikowanej formie zachowanie zasady uczciwej konkurencji i dysponowania środkami publicznymi zgodnie z PZP jest jedynie iluzoryczne.

Zamawiający opisując dwie generacje bronchoskopów, w rezultacie 7 różnych produktów, dodatkowo 3 rodzaje narzędzi endoskopowych dokonał opisu ekscesywnego w kontekście potrzeb użytkowników korzystających z bronchoskopów jednorazowych, będących przedmiotem pakietu.

Zamawiający między listopadem 2023 a majem 2025 zakupił od firmy Skamex 412 sztuk (stan na dzień 19.05.2025) bronchoskopów jednorazowych występujących w dwóch rozmiarach i bronchoskopy te były w stanie z powodzeniem pokryć zapotrzebowanie Zamawiającego w kontekście tej grupy produktowej.

W trakcie trwania umowy Zamawiający nie poczynił żadnej pisemnej informacji jakoby oferowane przez Skamex produkty nie spełniały jego oczekiwań w zakresie prawidłowego i bezpiecznego stosowania w trakcie procedur do których dedykowany jest w/w produkt. Realizacja umowy przebiegała więc bez zastrzeżeń ze strony Zamawiającego.

Głównym użytkownikiem wspomnianych bronchoskopów był oddział OIT, w ramach działań prowadzonych przez oddziały IT bronchoskopy dostarczane przez Skamex obiektywnie umożliwiają poprawę efektywności wykonywanych procedur.

Poniżej w tabeli przedstawione zostało szczegółowe porównanie parametrów opisanych w pozycjach 1-3 bronchoskopów dystrybuowanych przez Cirro oraz bronchoskopów oferowanych przez Skamex, aktualnie do Zamawiającego dostarczanych:

Parametr	Opisany w SWZ	Parametr oferowanych przez Skamex bronchoskopów
Pole widzenia	85°	87,5°
Rozmiary	3 rozmiary	2 rozmiary, które obejmują pełen zakres wskazań do giętkiej bronchoskopii; zastosowanie dwóch rozmiarów przekłada się na istotne uproszczenie procedur logistyczno-magazynowych oraz ułatwia wybór rozmiaru do konkretnej procedury, a jednocześnie pokrywa zakres zastosowania trzech rozmiarów produktu pierwotnie opisanego
Zakres regulacji	180° góra/dół	220° góra/dół (rozmiar mniejszy), 200° góra/dół (rozmiar większy); znacznie wyższe kąty zagięcia końcówki dystalnej przekładają się na możliwość dokładniejszej nawigacji w oskrzelach pacjenta podczas procedury

Średnice wewnętrzne kanału roboczego	Średnia średnica w zależności od rozmiaru: 1,2 mm; 2,2 mm; 2,8 mm	Minimalna średnica w zależności od rozmiaru: 1,4 mm; 2,8 mm; średnica oraz kształt kanału roboczego przekłada się bezpośrednio na wydajność odsysania wydzieliny z dróg oddechowych oraz definiuje kompatybilność z narzędziami endoskopowymi
Umieszczenie kanału roboczego	Powyżej rękojeści	Poniżej rękojeści – potencjalnie wyższa kompatybilność z narzędziami endoskopowymi, przy rękojeści umieszczonej od góry narzędzia endoskopowe powinny być dłuższe niż przy wejściu kanału umieszczonemu poniżej rękojeści
Średnice zewnętrzne	Minimalna średnica w zależności od rozmiaru: 3,8 mm; 5,0 mm; 5,8 mm	Maksymalna średnica w zależności od rozmiaru: 3,9 mm; 5,6 mm; maksymalna średnica zewnętrzna części roboczej przekłada się bezpośrednio na kompatybilność z rurkami intubacyjnymi oraz rurkami dwuświatłowymi, mniejsze wartości średnicy zewnętrznej umożliwiają wprowadzenie bronchoskopu do mniejszego rozmiaru rurki oraz zajmują mniejszą część światła rurki
Pozostałe parametry	- Kompatybilny z zestawem pojemnik do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym, z obejściem próżniowym, w celu wyeliminowania przetłaczania drenu ssącego - W komplecie przewodnik wykonany z poliwęglanu	- Kompatybilny z uniwersalnymi pojemnikami do pobierania wydzielin w systemie zamkniętym - Brak konieczności stosowania dodatkowych przewodników; silikonowa zatyczka portu roboczego

Analizując przedstawione dane należy zauważyć, iż oferowane przez Skamex bronchoskopy są nie tylko produktem równoważnym, ale w poszczególnych parametrach lepszym niż pierwotnie opisane w pozycjach 1-3 bronchoskopy.

Dodatkowo, zwracamy uwagę, iż opisany w pozycji 4 bronchoskop Ambu aScope 5 (w czterech rozmiarach) stanowi zaledwie 5% całej ilości opisanych w pakiecie bronchoskopów (30 z 580 sztuk), tym samym należy domniemać, że produkt ten przeznaczony może być de facto do zabezpieczenia wyjątkowo rzadkich procedur. Reasumując powyższe, Zamawiający dla 5% całkowitej ilości produktów istotnie

ograniczył konkurencję w zakresie pakietu 1, umożliwiając jednocześnie złożenie kompletnej oraz zgodnej z pierwotnym OPZ oferty wyłącznie na produkty jednego producenta firmy Ambu.

W tym stanie rzeczy, oczywistym jest, że Zamawiający przygotował opis przetargu nie tak, aby pokryć swoje realne potrzeby, a w taki sposób żeby jedynym oferentem mogącym uzyskać zamówienie publicznie była firma Cirro oferująca bronchoskopy Ambu. W pełni zasadnym jest zatem wnioskowanie o wydzielenie z pakietu pozycji 4, 5, 6 oraz 7 i dopuszczenie do pozycji 1, 2 i 3 produktów równoważnych, które są aktualnie do Zamawiającego dostarczane i pozwalają na pokrycie realnych potrzeb użytkowników. Jedynie takie działanie pozwoli na realne zachowanie uczciwej konkurencji w ramach przedmiotowego postępowania oraz umożliwi przeprowadzenie przetargu zgodnie z zapisami ustawy PZP. Pozostawienie tak skonstruowanego pakietu powoduje, że jeden wykonawca może złożyć ofertę w postępowaniu, bowiem ma on w swojej ofercie 7 opisanych przez Zamawiającego pozycji.

Co więcej, Zamawiający posiada aktualnie na stanie (w formie użyczenia) 5 monitorów kompatybilnych z oferowanymi przez Skamex bronchoskopami, a umowa użyczenia obowiązuje do listopada bieżącego roku.

Analizując treść opisu przedmiotu zamówienia w zakresie pakietu 1 w/w postępowania należy stwierdzić, iż stoi on w sprzeczności z zapisami art. 99 ust. 4 i 5 ustawy Prawo zamówień publicznych. Przedmiot zamówienia został przez Zamawiającego opisany w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, w szczególności poprzez zespół cech wskazujących wyłącznie na konkretne produkty eliminując tym samym możliwość zaoferowania produktów innych producentów.

Zasada równego traktowania Wykonawców oraz uczciwej konkurencji ma na celu z jednej strony umożliwienie Wykonawcom uczestniczenia w przetargu, z drugiej zaś opis przedmiotu zamówienia ma umożliwić racjonalną konkurencję opartą o wyznaczniki rynkowego działania firm. Zatem Zamawiający nie może ograniczać możliwości złożenia oferty do produktów tylko i wyłącznie jednego producenta w sytuacji gdy zamawiane wyroby to wyroby stosowane a wytwarzane przez licznych producentów.

Analizując powyższe powziąć należy wniosek, iż Zamawiający ograniczając uczciwą konkurencję w zakresie pakietu 1 przedmiotowego postępowania ograniczył również możliwość zaoferowania produktów o parametrach nie gorszych niż wynikające z opisu przedmiotu zamówienia. W wyroku z dnia 19 maja 2023 roku (KIO 1207/23) Izba wskazała, że uzasadnione potrzeby zamawiającego muszą współegzystować z wyrażnie wyróżnionymi w p.z.p. zasadami, w szczególności z zasadą równego traktowania wykonawców i zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji (...) Uzasadnione potrzeby zamawiającego to swoisty, niewyrażony normatywnie, pozaustawowy, ukształtowany przez praktykę orzeczniczą, weryfikator (miernik) legalności działań i zaniechań zamawiających. Jest to trwały element systemu zamówień publicznych, niezależny od skonkretyzowanych regulacji prawnych, kształtujących proces przygotowania i przeprowadzania postępowań o udzielenie zamówień. W istocie bowiem przyczyną i początkiem prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest zamiar i konieczność zaspokojenia określonych potrzeb zamawiającego wykonującego zadania stanowiące przedmiot jego, co do zasady, statutowej działalności.

Zgodnie z art. 99 ust. 4 ustawy Pzp przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów. Naruszenie zasady wynikającej z art. 99 ust. 4 ustawy Pzp może mieć charakter bezpośredni (jeśli Zamawiający wprost stosuje nazwy własne wskazujące konkretnego wykonawcę lub produkt) lub pośredni (jeśli nazwy własne nie zostają wskazane, ale szczegółowy opis parametrów wskazuje na jeden konkretny produkt) W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający w sposób pośredni – nie wprost uniemożliwił zaoferowanie innych produktów niż pierwotnie opisane. W takim przypadku Zamawiający powinien umożliwić dostęp innym Wykonawcom do postępowania, bądź

przez dopuszczenie rozwiązań innych producentów, bądź przez zmianę poszczególnych parametrów.

Nie ulega wątpliwości, że zasadniczym obowiązkiem Zamawiającego jest sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia respektującego zasady udzielenia zamówień publicznych przy uwzględnieniu, wyłącznie rzeczywiście uzasadnionych obiektywnymi względami potrzeb.

W ocenie Odwołującego w przedmiotowym postępowaniu, aktualny opis przedmiotu zamówienia, w kwestionowanym zakresie narusza w sposób oczywisty wskazane powyżej zasady udzielania zamówień publicznych. Wymagania kwestionowane odwołaniem faktycznie eliminują konkurencyjność postępowania (bez merytorycznego uzasadnienia) - w dodatku realnie skazując Zamawiającego na konkretne produkty.

Modyfikacja SWZ w sposób odpowiadający żądaniu odwołania pozwoli na przywrócenie zgodności postępowania z wymaganiami uczciwej konkurencji, a jednocześnie nie spowoduje, że tak ukształtowany opis zamówienia nie pokryje faktycznych wymagań użytkownika.

Zakazane jest więc dokonywanie opisu przedmiotu zamówienia nie tylko takiego, który utrudnia uczciwą konkurencję, wskazując na konkretny produkt, ale i takiego, który potencjalnie mógłby wpłynąć na konkurencję na rynku.

W orzecznictwie podnosi się, iż samo utrudnianie uczciwej konkurencji przez dokonanie nieprawidłowego opisu przedmiotu zamówienia jest błędem Zamawiającego. W wyroku z dnia 11 lipca 2023 roku (Kio 1797/23) wskazano: „Zgodnie z art. 99 ust. 4 p.z.p. zakazana jest już sama możliwość utrudnienia uczciwej konkurencji, a nie tylko jej rzeczywiste utrudnienie”.

Zamawiający obowiązany jest ukształtować treść SWZ, w taki sposób, aby otworzyć postępowanie na konkurencję i umożliwiać składanie ofert odzwierciedlających różnorodność rozwiązań technicznych dostępnych na danym rynku. Celem postępowania jest wszakże zaspokojenie konkretnych potrzeb Zamawiającego, w warunkach poszanowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wszystkich wykonawców. Opisując przedmiot zamówienia Zamawiający winien uwzględnić wszystkie okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie ofert przez wykonawców, w związku z czym na Zamawiającym spoczywa obowiązek unikania sformułowań utrudniających zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców.

Mając na względzie powyższe Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania w całości.

Załączniki:

- 1) dowód uiszczenia wpisu od odwołania;*
- 2) dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu;*
- 3) wydruk z rejestru przedsiębiorców wraz z pełnomocnictwem i opłatą skarbową.*



PODPIS ZAUFANY

KAMILA OLGA
PODWAPIŃSKA

19.05.2025 22:57:52 (GMT+2)

Dokument podpisany elektronicznie
podpisem zaufanym