

Warszawa, dnia 17 października 2017 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a, 02-676 Warszawa

Zamawiający:

1. **Kujawsko-Pomorskie Inwestycje Medyczne sp. z o.o.**
Plac Teatralny 2, 87-100 Toruń
2. **Wojewódzki Szpital Zespolony im. L. Rydygiera w Toruniu**
ul. Św. Józefa 53-59, 87-100 Toruń

Zamawiający upoważniony do przeprowadzenia postępowania i udzielenia zamówienia:

Kujawsko-Pomorskie Inwestycje Medyczne sp. z o.o.

Plac Teatralny 2, 87-100 Toruń

Adres do korespondencji:

ul. M. Skłodowskiej-Curie 73, 87-100 Toruń

tel. 797 304 198

e-mail: m.sondej-orlowska@kpim.pl

Odwołujący:

Michał Łączny prowadzący działalność gospodarczą pod firmą **MPPROJEKT Michał Łączny**
ul. Pomorska 7 lok. 1, 62-030 Luboń

Reprezentowany przez:

radcę prawnego Pawła Cieślika

Adres do doręczeń:

Kancelaria Radca Prawny Paweł Cieślik

Ul. Malwy 4, 05-152 Pieńków

kancelaria.cieslik@wp.pl

tel: 609 740 759

ODWOŁANIE

- I. Działając w imieniu Michała Łącznego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą MPPROJEKT Michał Łączny, dalej: „*Odwołujący*”, na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579), zwanej dalej „*ustawą*” lub „*Pzp*”, wnoszę odwołanie wobec treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) obowiązującej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest „*Dostawa wyposażenia dla przebudowywanego i rozbudowywanego Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. L. Rydygiera w Toruniu – etap I*”, numer referencyjny: ZP/06/17, a Zamawiającym – Kujawsko-Pomorskie Inwestycje Medyczne sp. z o.o. oraz Wojewódzki Szpital Zespolony im. L.



Rydygiera w Toruniu (Zamawiający upoważniony do przeprowadzenia postępowania i udzielenia zamówienia: Kujawsko-Pomorskie Inwestycje Medyczne sp. z o.o.) zwanym dalej: „Postępowaniem”.

II. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 7 październik 2017 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2017/S 193-395521.

III. ZARZUTY

W toku przedmiotowego postępowania naruszono następujące przepisy: **art. 29 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp** poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób naruszający zasadę równego traktowania i uczciwej konkurencji oraz nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty i oszacowanie jej kosztów oraz w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, w zakresie, w jakim Zamawiający sformułował w pkt II.2.7 SIWZ następujące wymagania dotyczące wykonania robót budowlanych i współpracy wykonawcy realizującego niniejszą umowę w sprawie zamówienia publicznego z podmiotami trzecimi, w szczególności z Budimex S.A. (który może być zainteresowany wzięciem udziału w postępowaniu):

„1. Zapoznanie się z pełną dokumentacją projektową wszystkich branż w zakresie budynku 510 pod kątem wystąpienia ewentualnych kolizji, dostosowania pomieszczeń i instalacji do dostarczanych urządzeń oraz przeprowadzenie w uzgodnieniu z Projektantem oraz Wykonawcą-Budimex S.A. ewentualnych prac projektowych i wykonawczych związanych z dostosowaniem wszelkich rozwiązań projektowych niezbędnych do zainstalowania oraz prawidłowego funkcjonowania na obiekcie oferowanych urządzeń. W przypadku konieczności wprowadzenia zmian w zakresie wykonanych robót przez Wykonawcę-Budimex S.A. obiektu szpitalnego Dostawca zobowiązany jest do uzyskania akceptacji Wykonawcy-Budimex S.A., celem utrzymania gwarancji na zrealizowane roboty. Wszelkie zmiany wprowadzone i realizowane bez uzgodnienia z Wykonawcą-Budimex S.A. obiektu szpitalnego będą skutkowały przeniesieniem zobowiązań gwarancyjnych na Dostawcę. Dostawca nie ingeruje w projekt wykonawczy – wszelkie zmiany będą zależały od zgody Projektanta. Na każdym etapie projektowania/robót dostawca sprzętu może nie uzyskać zgody na proponowane rozwiązania.

2. Zweryfikowanie czy właściwości fizyczne urządzeń medycznych oraz urządzeń im towarzyszących, tj. m. in. ich gabaryty i masa, zostały uwzględnione w nośności obliczeniowej stropów w pomieszczeniach, w których mają być montowane oraz stropów pozostających na drodze transportowej do przedmiotowych pomieszczeń. W przypadku przekroczenia parametrów nośności na którymkolwiek z etapów montażu urządzenia Dostawca zobowiązany jest do wykonania wszelkich niezbędnych wzmocnień konstrukcyjnych w porozumieniu z Projektantem oraz Wykonawcą obiektu szpitala.

3. Wyznaczenie oraz uzgodnienie z Wykonawcą-Budimex S.A. przebiegu zarówno pionowych jak i poziomych szlaków transportowych dla urządzeń, w tym uzgodnienie z Wykonawcą-Budimex S.A. oraz wykonanie wszelkich niezbędnych zabezpieczeń wykonanych robót przed uszkodzeniem i dostosowanie przejść do gabarytów transportowanych urządzeń.

(...)

6. Sporządzenie oraz uzgodnienie z Wykonawcą-Budimex S.A. i Zamawiającym harmonogramu dostaw wszelkich materiałów i urządzeń pozostających w zakresie przedmiotu zamówienia w taki sposób, aby nie miały one negatywnego wpływu na terminy określone w aktualnym harmonogramie rzeczowo – finansowym realizacji całości inwestycji.

7. Sporządzenie oraz uzgodnienie z Wykonawcą-Budimex S.A. harmonogramu wykonywania ewentualnych robót objętych zmianami projektowymi wynikającymi z dostosowania projektu do DTR dostarczanych urządzeń. Proces dostosowania projektu do wymagań DTR urządzeń siłami zewnętrznymi projektantów może okazać się niewykonalny – przy braku zgody Projektanta na zmiany w projekcie.

8. Sporządzenie w porozumieniu z Wykonawcą-Budimex S.A. instrukcji IBWR oraz pozostałych dokumentów dopuszczających pracowników Dostawcy do pracy na budowie w zakresie BHP.

(...)

10. Opracowanie Planu Zapewnienia Jakości i uzyskanie jego akceptacji przez Wykonawcę-Budimex S.A. i Inżyniera-Portico Project Management sp. z o. o. i Wspólnicy sp. k.

11. Uzyskanie akceptacji oferowanych materiałów i proponowanych rozwiązań technicznych dla robót związanych z wykonaniem obowiązków opisanych w punktach 2, 3, 4, 5. Dostawca urządzeń powinien dostosować urządzenia do instalacji w dokumentacji technicznej.

(...)

13. Wykonanie w ramach swojego zakresu prac montażowych wszelkich konstrukcji montażowych, wsporczych i pomocniczych niezbędnych do prawidłowej realizacji prac montażowych. W momencie, gdy będzie wymagane przeprojektowanie pomieszczeń – wymagane jest uzyskanie wszelkich zgód Wykonawcy-Budimex S.A. i Projektantów, a następnie objęcie gwarancją wszystkich systemów ulegających dostosowaniu.

(...)

17. Dostawca w swojej ofercie winien przewidzieć w zakresie robót montażowych urządzeń medycznych koszt wykonania wszystkich elementów budowlano-instalacyjnych, koniecznych dla prawidłowego funkcjonowania dostarczanych urządzeń w zakresie zgodnym ze specyfikacją tychże urządzeń przewidzianych w DTR.

18. Dostawca jest zobligowany zapewnić dyspozycyjność wyznaczonego przedstawiciela z odpowiednimi uprawnieniami do stałego kontaktu z Wykonawcą na etapie wykonywania stanu surowego obiektów szpitalnych (trasowanie lokalizacji urządzeń) oraz na etapie wykonywania instalacji elektrycznych i sanitarnych.”;

19. Dostawca będzie obciążony kosztami organizacyjnymi placu budowy oraz innymi kosztami ponoszonymi przez Wykonawcę-Budimex S.A., w tym m. in. kosztami mediów związanymi z pracami montażowymi, wywozu, segregacji i ewentualnej utylizacji odpadów, kosztami ochrony, szkolenia i nadzoru BHP”.

IV. ŻĄDANIA

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu modyfikacji treści dokumentacji przetargowej poprzez wprowadzenie do SIWZ/ OPZ następujących zmian:

1. Pkt II.2.7 ppt 1-19 poprzez dookreślenie, że w zakresie niniejszego zamówienia na wykonawcy spoczywa wyłącznie dostawa i montaż urządzeń, a wszelkie uzgodnienia w zakresie planowanych prac będą się odbywały z udziałem Zamawiającego i dokonanie modyfikacji przedmiotowego postanowienia w następującym zakresie:
 - a. Ppkt 1 – poprzez zastąpienie jego treści następującą: *„Zapoznanie się z pełną dokumentacją projektową wszystkich branż w zakresie budynku 510 pod kątem wystąpienia ewentualnych kolizji, instalacji do dostarczanych urządzeń oraz poinformowanie o ewentualnych kolizjach Zamawiającego”*.
 - b. Ppkt 2 – poprzez jego wykreślenie, ewentualnie poprzez jego modyfikację w ten sposób, że przeprowadzenie robót dotyczących konstrukcji budynku, które są konieczne do wykonania dostawy i instalacji urządzeń będzie spoczywało na Zamawiającym;
 - c. Ppkt 3 – poprzez jego modyfikację w następujący sposób: *„Wyznaczenie oraz uzgodnienie z Zamawiającym, z udziałem Wykonawcy-Budimex S.A. przebiegu zarówno pionowych jak i poziomych szlaków transportowych dla urządzeń, w tym uzgodnienie z Zamawiającym z udziałem Wykonawcy-Budimex S.A. oraz wykonanie wszelkich niezbędnych zabezpieczeń wykonanych robót przed uszkodzeniem”*;
 - d. Ppkt 6 – poprzez jego modyfikację w następujący sposób: *„Sporządzenie oraz uzgodnienie z Zamawiającym z udziałem Wykonawcy-Budimex S.A. i harmonogramu dostaw wszelkich materiałów i urządzeń pozostających w zakresie przedmiotu zamówienia w taki sposób, aby nie miały one negatywnego wpływu na terminy określone w aktualnym harmonogramie rzeczowo – finansowym realizacji całości inwestycji”*;
 - e. Ppkt 7 – poprzez jego modyfikację w następujący sposób: *„Sporządzenie oraz uzgodnienie z Zamawiającym i przy udziale Wykonawcy-Budimex S.A. harmonogramu wykonywania przez Budimex S.A. ewentualnych robót w zakresie podejść pod urządzenia na zakończeniu instalacji wykonywanych przez ten podmiot zgodnie z rozmieszczeniem podejść instalacji wynikającymi z DTR dostarczanych urządzeń. Dostawca w celu trasowania podejść udostępni pracownika zgodnie z pkt. 18 w terminach zgodnych z uzgodnionym harmonogramem.”*;
 - f. Ppkt 8 – poprzez jego modyfikację w następujący sposób: *„Sporządzenie w porozumieniu z Zamawiającym i za jego pośrednictwem z Wykonawcą-Budimex S.A. instrukcji IBWR oraz pozostałych dokumentów dopuszczających pracowników Dostawcy do pracy na budowie w zakresie BHP”*;
 - g. Ppkt 10 – poprzez jego modyfikację w następujący sposób: *„Opracowanie za pośrednictwem Zamawiającego Planu Zapewnienia Jakości i uzyskanie jego akceptacji przez Wykonawcę-Budimex S.A. i Inżyniera-Portico Project Management sp. z o. o. i Wspólnicy sp. k.”*;
 - h. Ppkt 11 – poprzez jego modyfikację w następujący sposób: *„Uzyskanie akceptacji oferowanych materiałów i proponowanych rozwiązań technicznych dla prac związanych z wykonaniem obowiązków opisanych w punktach 4 i 5. Dostawca*

urządzeń powinien dostosować urządzenia do instalacji w dokumentacji technicznej”;

- i. Ppkt 13 – poprzez jego modyfikację w ten sposób, że: „Wykonanie w ramach swojego zakresu prac montażowych wszelkich konstrukcji montażowych, wsporczych i pomocniczych niezbędnych do prawidłowej realizacji prac montażowych.”;
- j. Ppkt 17 – poprzez jego wykreślenie;
- k. Ppkt 19 – poprzez jego wykreślenie, ewentualnie jego modyfikacje w ten sposób, że jego obecne brzmienie zostanie zastąpione następującym: „Dostawca będzie obciążony kosztami organizacyjnymi w zakresie wykonywanych przez siebie prac.”

V. ZACHOWANIE TERMINU I WYMOGÓW FORMALNYCH.

- 1. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 7 października 2017 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Tym samym, termin na wniesienie odwołania upływa w dniu 17 października 2017 r. Zatem niniejsze odwołanie jest odwołaniem wniesionym z zachowaniem terminu ustawowego.
- 2. Odwołujący uiszczył wpis od odwołania w wymaganej wysokości, a Zamawiający otrzymał kopię odwołania.

VI. INTERES ORAZ SZKODA

Odwołujący ma interes we wniesieniu odwołania. W wyniku naruszenia przez Zamawiającego ww. przepisów Ustawy, interes Odwołującego w uzyskaniu zamówienia doznał uszczerbku, gdyż objęte odwołaniem czynności i zaniechania Zamawiającego uniemożliwiają Odwołującemu ubieganie się o udzielenie zamówienia z realną szansą na jego uzyskanie, a tym samym wybór jego oferty i uzyskanie przedmiotowego zamówienia może okazać się niemożliwy. Wskazujemy, iż objęte odwołaniem czynności i zaniechania Zamawiającego prowadzą do możliwości poniesienia szkody przez Odwołującego - polegającej na uniemożliwieniu Odwołującemu złożenia oferty i ubiegania się o zamówienie i uzyskania zamówienia. Odwołujący ma interes we wniesieniu odwołania, gdyż sprzeczne z ustawą ww. czynności i zaniechania Zamawiającego w sposób negatywny oddziałują na możliwości udziału Odwołującego w postępowaniu.

UZASADNIENIE

I. Naruszenie zasad opisu przedmiotu zamówienia – aspekty ogólne.

- 1. Przedmiotem zamówienia jest dostawa wyposażenia dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego im. L. Rydygiera w Toruniu. Zgodnie z pkt III.3.1 SIWZ teren szpitala jest placem budowy, na którym Budimex S.A. wykonuje inwestycję polegającą na przebudowie i rozbudowie ww. obiektu. W pkt II.2.7 ppkt 1-19 SIWZ Zamawiający zawarł szereg wymagań wobec wykonawcy niniejszego zamówienia związanych z koniecznością przeprowadzenia w uzgodnieniu m.in. z Budimex S.A. prac projektowych, wykonawczych związanych z dostosowaniem wszelkich rozwiązań projektowych do zainstalowania oferowanych urządzeń (w tym również prac dotyczących konstrukcji budynku), a w

przypadku konieczności wprowadzenia zmian w zakresie robót leżących w gestii Budimex S.A. - uzyskania akceptacji tego podmiotu dla przeprowadzenia planowanych prac.

2. Zakwestionowane w odwołaniu postanowienia SIWZ naruszają uczciwą konkurencję, są niejednoznaczne, jak również rodzą ryzyko, że podmiot trzeci realizujący obecnie na rzecz Zamawiającego roboty budowlane - Budimex S.A., który - abstrahując od faktu, iż sam może być zainteresowany złożeniem oferty w postępowaniu - będzie miał wpływ na kształt warunków współpracy i obowiązki wykonawcy niniejszego zamówienia publicznego.
3. Zgodnie z treścią art. 29 ust. 1 ustawy przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. W myśl art. 7 ustawy, czynności Zamawiającego powinny zmierzać do zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wszystkich wykonawców. Zgodnie z treścią art. 29 ust. 2 ustawy przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Z treści cytowanego przepisu wynika dla Zamawiającego zakaz dokonania opisu przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający dostęp do zamówienia wykonawcy, który potencjalnie jest w stanie wykonać to zamówienie. Formułując wymogi w zakresie opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający winien kierować się celem, jakiemu zamawiane prace/dostawy mają służyć. Każde wymaganie ma znajdować uzasadnienie w obiektywnych potrzebach zamawiającego.
4. Powyższą argumentację dotyczącą opisu przedmiotu zamówienia potwierdza także orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej:
 - a) *„Szeroko pojęte wymagania zamawiającego (w tym również dotyczące miejsca czy sposobu jego realizacji) składające się na opis przedmiotu zamówienia mogą naruszać konkurencję, o której stanowi art. 29 ust. 2 p.z.p., nie tylko przez eliminację niektórych wykonawców z możliwości zaoferowania swoich usług czy produktów, ale również w sposób nadmiernie utrudniający przygotowanie i złożenie korzystnej ekonomicznie i racjonalnej oferty.” - wyrok KIO z dnia 22 grudnia 2009r sygn. akt KIO/UZP 1734/09;*
 - b) *„Zakres usług - możliwość ich wystąpienia, rozmiar, ilość, konieczność ich wykonania - nie może być pozostawiona domyślności wykonawcy, gdyż taka sytuacja prowadzi do składania ofert nieporównywalnych, co do rozmiarów świadczeń i ich wyceny. Zapisy specyfikacji istotnych warunków zamówienia pozostawiające po stronie zamawiającego kompetencje otwarte - nie gwarantujące koniecznego współdziałania zamawiającego, niekompletne, niespójne - naruszają art. 29 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.) - działają w sposób antykonkurencyjny - zniechęcają wykonawców do uczestnictwa w takim przetargu i ubiegania się o zamówienie, gdzie niedookreślony opis przedmiotu zamówienia stwarza obawy, że wykonawca nie będzie się w stanie terminowo i należycie wywiązać z umowy i ponieść straty na przy jej wykonywaniu. Stąd nadużywanie praw podmiotowych przez zamawiającego do ustalania warunków*

zamówienia, nie służy realizacji celów zakładanych przez ustawę - Prawo zamówień publicznych - otwartych na konkurencję. Zniechęca wykonawców do uczestnictwa w takim postępowaniu, gdzie granice przedmiotu zamówienia, które przyjdzie im realizować nie zostały w sposób przewidywalny określone, a wykonawcę obarcza się nadmiernym ryzykiem niedoszacowania ceny oferty.” - wyrok KIO z dnia 21 lutego 2017r., sygn. akt KIO 269/17).

5. Zamawiający dokonując opisu zakresu zamówienia dopuścił się naruszenia przepisu art. 29 ust. 1 i 2 Pzp. Postawione przez Zamawiającego wymogi, jakie musi spełniać oferowane rozwiązanie utrudniają uczciwą konkurencję i równe traktowanie wykonawców, jak również są nieprecyzyjne i niejednoznaczne - uniemożliwiają Odwołującemu dokonanie prawidłowej wyceny przedmiotu zamówienia oraz oszacowanie ryzyk związanych z realizacją umowy.

II. Zarzuty związane z opisem przedmiotu zamówienia.

1. Pkt II.2.7 ppkt 1-3, 6-8, 10, 11, 13, 17-19 SIWZ.

- a. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający udostępnił wykonawcom dokumentację projektową inwestycji realizowanej przez Budimex S.A., zobowiązując wykonawcę do zapoznania się z jej treścią oraz wskazał, że jej treść będzie podstawą do oceny przez wykonawcę konieczności dostosowania pomieszczeń do oferowanych urządzeń i przeprowadzenia wszelkich prac budowlanych mających na celu umożliwienie zainstalowania zamawianego sprzętu. W związku z tym, Zamawiający przewidział w niniejszym postępowaniu, iż wykonawca będący dostawcą sprzętu będzie, w razie takiego wymagania, zobowiązany m.in. do znaczącej ingerencji w projekt budowlany i wykona roboty budowlane, jak również Zamawiający nałożył na wykonawcę obowiązek współpracy z podmiotem trzecim - Budimex S.A. w szczególności w zakresie:
 - przeprowadzenia w uzgodnieniu m.in. z Budimex S.A. ewentualnych prac projektowych i wykonawczych związanych z dostosowaniem wszelkich rozwiązań projektowych do zainstalowania oraz prawidłowego funkcjonowania na obiekcie oferowanych urządzeń, przy czym w przypadku konieczności wprowadzenia zmian w zakresie robót wykonanych przez Budimex S.A. wykonawca jest zobowiązany do uzyskania akceptacji tego podmiotu celem utrzymania gwarancji na zrealizowane roboty.
 - zweryfikowania czy właściwości urządzeń zostały uwzględnione w nośności obliczeniowej stropów w pomieszczeniach - w przypadku przekroczenia parametrów w tym zakresie wykonawca jest zobowiązany do wzmocnień konstrukcyjnych w porozumieniu m.in. z Budimex S.A.
 - wyznaczenia oraz uzgodnienia z Budimex S.A. przebiegu pionowych i poziomych szlaków transportowych dla urządzeń, w tym uzgodnienie z Budimex S.A. oraz wykonanie wszelkich zabezpieczeń wykonanych robót i dostosowania przejść do gabarytów transportowanych urządzeń.

- sporządzenia i uzgodnienia z Budimex S.A. harmonogramu dostaw oraz harmonogramu ewentualnych robót objętych zmianami projektowymi, sporządzenia w porozumieniu z Budimex innych dokumentów;
 - opracowania, sporządzenia i uzyskania akceptacji Budimex S.A. innych dokumentów;
 - wykonania w ramach swojego zakresu prac montażowych wszelkich konstrukcji montażowych, wsporczych etc., a gdy będzie wymagane przeprojektowanie pomieszczeń - uzyskanie zgód m.in. Budimex S.A., a następnie objęcie gwarancją wszystkich systemów ulegających dostosowaniu;
 - weryfikacji przyjętych w projektach branżowych parametrów dla poszczególnych pomieszczeń.
- b. Jednocześnie, Zamawiający zastrzegł w pkt II.2.7 ppkt 17 SIWZ, że wykonawca niniejszego zamówienia publicznego powinien przewidzieć w swojej ofercie koszt wykonania wszystkich elementów budowlano - instalacyjnych koniecznych dla prawidłowego funkcjonowania dostarczanych urządzeń.
- c. Należy stwierdzić, że przedmiotem niniejszego postępowania są dostawy sprzętu medycznego mającego być wyposażeniem budowanego szpitala. Zgodnie z pkt III.4.3 Zamawiający jako kod CPV dotyczący przedmiotu zamówienia wskazał tylko 33100000-1 – Urządzenia medyczne. Oczywistym jest, iż dostawa sprzętu medycznego wiąże się z przeprowadzeniem odpowiednich prac montażowych dla dostarczanych urządzeń, jednak prace te nie powinny zdominować przedmiotu zamówienia, a tym bardziej dotyczyć elementów konstrukcyjnych budynku, takich jak zwiększenie nośności stropów, czy przeprojektowanie pomieszczeń i nakładać na dostawcę sprzętu medycznego ingerencji w projekt budowlany. Roboty budowlane, jakie zostały przewidziane w pkt II.2.7 ppkt 1-19 SIWZ przerzucają na wykonawcę niniejszego zamówienia nie tylko dokonanie montażu urządzeń określonych w II.2.1 SIWZ, ale również przeprowadzenie robót budowlanych w zakresie wykonania instalacji i elementów konstrukcyjnych budynku, które z kolei – wedle wiedzy Odwołującego - są prowadzone obecnie przez innego wykonawcę, tj. Budimex S.A. Zamawiający przy tym wymaga, aby dostawca sprzętu wykonał ww. roboty budowlane, które mogą lub nie muszą wystąpić w toku realizacji a ewentualne ryzyka w tym zakresie powinien objąć wynagrodzeniem za dostawy sprzętu.
- d. Podkreślenia wymaga, że to Zamawiający opisując przedmiot zamówienia powinien tak go określić, żeby zapewnić jego zgodność z dokumentacją projektową, a nie *de facto* ten obowiązek przerzucać na wykonawcę dostaw.
- e. Zakwestionowane postanowienia dokumentacji przetargowej powinny być zmodyfikowane w ten sposób, że dostawa i montaż urządzeń będą obciążały wykonawcę niniejszego zamówienia, przy czym w treści SIWZ powinno być wprost zastrzeżone, że urządzenia powinny być zgodne z projektem i nie powodować powstania zmian w konstrukcji budynku oraz nie powodować zmian ciągów technologicznych wymagających zmian projektowych. Przeprowadzenie robót

budowlanych w zakresie prac instalacyjnych, podłączeń, ewentualnego przeprojektowania pomieszczeń, wzmocnienia nośności stropów (jeśli takie prace są w ocenie Zamawiającego jako inwestora konieczne do przeprowadzenia) spoczywać powinno na wykonawcy Budimex S.A. Skoro bowiem w przedmiot umowy łączącej Budimex S.A. i Zamawiającego wchodzi budowa instalacji, to jej szczegółowe rozmieszczenie także powinno obejmować zakres należący do Budimex S.A. Tym samym, podmiot ten powinien przygotować wykonane przez siebie pomieszczenia w taki sposób, aby możliwe było przetransportowanie zaferowanych urządzeń i ich montaż przez dostawcę sprzętu. W przeciwnym przypadku może dojść do sytuacji, w której Zamawiający zapłaci za wykonanie instalacji Budimex S.A. jak również za wykonanie robót budowlanych w zakresie prac konstrukcyjnych, a następnie za te same prace będzie zobowiązany zapłacić wynagrodzenie dostawy urządzeń, który będzie zobowiązany wliczyć wszelkie ryzyka w tym zakresie w cenę oferty. Oczywiście jest, że dostawca powinien zrealizować montaż, w tym wykonać podłączenia urządzeń do instalacji, dokonać obróbki, izolacji etc., jednak roboty wykonane przez wykonawcę i Budimex S.A. nie powinny być powielane, w szczególności, iż przedmiotowe postępowanie dotyczy wyłącznie dostawy urządzeń medycznych.

- f. Sformułowane postanowienia dokumentacji przetargowej uniemożliwiają również przewidzenie przez wykonawców wszystkich kosztów związanych z realizacją inwestycji, jak również stanowią naruszenie uczciwej konkurencji, bowiem uzależniają wykonanie przez wykonawcę robót instalacyjnych, w tym również związanych z zasadniczym przeprojektowaniem i przebudową pomieszczeń, od decyzji podmiotu trzeciego, który jest konkurencyjnym wykonawcą. **Zamawiający przy tym nie wskazał w treści SIWZ, że będzie aktywnie uczestniczył w uzgodnieniach, całkowicie tym samym pozostawiając kształtowanie warunków współpracy w ramach niniejszego zamówienia przez Budimex S.A.** Należy zauważyć, że to Zamawiający jako strona umowy w sprawie zamówienia publicznego powinien brać czynny udział w uzgodnieniach i to za jego pośrednictwem, ewentualnie przy jego udziale uzgodnienia powinny być prowadzone wszystkie ustalenia np. dotyczące harmonogramu prac, wystąpienia kolizji na placu budowy, szlaków transportowych urządzeń i wykonania wszelkich zabezpieczeń, treści dokumentacji w postaci instrukcji oraz pozostałych dokumentów, których wykonanie spoczywa na wykonawcy, w tym dopuszczających pracowników wykonawcy do pracy na budowie w zakresie BHP etc. Budimex S.A. jako podmiot działający na rynku konkurencyjnym nie jest zainteresowany dokonywaniem uzgodnień, w szczególności, iż brak wyrażenia zgody na przeprowadzenie określonych prac może skutkować w obecnym kształcie SIWZ przejściem obowiązków gwarancyjnych przez wykonawcę niniejszego zamówienia. Określenie w SIWZ tak rygorystycznych wymagań, które są bardzo niejednoznaczne a jednocześnie narzucają współpracę z podmiotem trzecim prowadzi do wniosku, że prowadzone postępowanie nie jest obiektywne, a Budimex S.A. może samodzielnie lub poprzez inne podmioty kształtować krąg wykonawców, którzy złożą oferty, jak również ich warunki.
- g. Biorąc pod uwagę fakt, iż nie ma gwarancji co do ostatecznego kształtu uzgodnień pomiędzy wykonawcą a Budimex S.A., nie sposób przewidzieć, na jakie rozwiązania budowlane ww. podmiot wyrazi zgodę, a na jakie akceptacji nie będzie. Tym samym, w obecnym kształcie postanowień SIWZ wykonawca nie może określić

wszystkich prac, jakie będzie zobowiązany przeprowadzić, a tym samym oszacować i wliczyć w cenę oferty realnych ryzyk, jakie będą się wiązały z realizacją umowy. Istnieje zatem uzasadnione ryzyko, że każdy z wykonawców niniejszego zamówienia będzie inaczej kalkulował cenę, co będzie czyniło złożone oferty nieporównywalnymi i zdecydowanie przeszacowanymi. Powyższe również powoduje, że tylko Budimex S.A. (lub inny podmiot z nim powiązany) będzie w stanie realnie oszacować cenę oferty w tym postępowaniu, co z kolei stanowi naruszenie art. 7 ust. 1 Pzp oraz art. 29 ust. 2 Pzp.

- h. Na Zamawiającym ciąży obowiązek sformułowania w sposób jasny i jednoznaczny opisu przedmiotu zamówienia, na którego podstawie wykonawca będzie mógł przygotować ofertę, dokonać wyceny oferowanego przez niego rozwiązania i wkalkulować w tak określoną cenę wszelkie ryzyka związane z realizacją zamówienia. Biorąc pod uwagę powołane postanowienia SIWZ oraz przedstawioną argumentację, należy stwierdzić, że w niniejszym postępowaniu postanowienia SIWZ zostały sporządzone w sposób sprzeczny z art. 29 ust. 1 i 2 Pzp w związku z czym, konieczne jest wprowadzenie modyfikacji w sposób wskazany przez Odwołującego.

2. pkt II.2.7 ppkt 19 SIWZ.

- a. Zgodnie z przedmiotowym postanowieniem SIWZ „Dostawca będzie obciążony kosztami organizacyjnymi placu budowy oraz innymi kosztami ponoszonymi przez Wykonawcę-Budimex S.A., w tym m. in. kosztami mediów związanymi z pracami montażowymi, wywozu, segregacji i ewentualnej utylizacji odpadów, kosztami ochrony, szkolenia i nadzoru BHP”. Z treści powołanego postanowienia wynika literalnie, iż wykonawca niniejszego zamówienia publicznego będzie obciążony bliżej nieokreślonymi kosztami ponoszonymi przez Budimex S.A. jako wykonawcę robót budowlanych. Sformułowanie tak ogólnego, przerzucającego na wykonawcę niniejszego zamówienia niezdefiniowanych kosztów ponoszonych przez podmiot trzeci stanowi naruszenie art. 29 ust. 1 i 2 Pzp, jak również art. 7 ust. 1 Pzp. Budimex S.A. będzie upoważniony do nieograniczonego obciążania wykonawcy kosztami związanymi np. wywozem, segregacją i ewentualnie utylizacją odpadów, a wykonawca nie będzie miał wpływu na wysokość kosztów wskazywaną w tym zakresie przez ww. podmiot. Brak jest jakichkolwiek postaw do obciążania wykonawcy niniejszego zamówienia kosztami ponoszonymi przez podmiot trzeci.
- b. **Wykonawca niniejszego zamówienia powinien ponosić koszty związane z jego kosztami organizacyjnymi placu budowy. Wykonawca jest bowiem w stanie oszacować i wkalkulować w cenę oferty koszty, jakie będą wiązały się z dostawą urządzeń do Zamawiającego, jednak nie może przewidzieć i być obciążanym ryzykiem związanym z "innymi kosztami" ponoszonymi przez Budimex S.A. W związku z tym, żądanie wykreślenia przedmiotowego postanowienia z dokumentacji przetargowej lub ewentualnie jego modyfikacji w sposób wskazany powyżej jest konieczne i uzasadnione.**

III. Reasumując, postanowienia w kształcie sformułowanym przez Zamawiającego naruszają zasady opisu przedmiotu zamówienia w sposób nieuzasadniony przerzucając na wykonawcę wykonanie prac, których koszty nie są możliwe do oszacowania na podstawie udostępnionych dokumentów.

IV. Zasadne jest zatem dokonanie modyfikacji treści SIWZ w sposób wskazany przez Odwołującego.

- V. Podsumowując, argumentacja wyżej przedstawiona potwierdza zasadność i konieczność wniesienia niniejszego odwołania.

RADCA PRAWNY

Paweł Cieślak
Paweł Cieślak

Załączniki:

1. Pełnomocnictwo wraz z potwierdzeniem opłaty skarbowej;
2. Odpis CEIDG Odwołującego;
3. Dowód uiszczenia wpisu od odwołania;
4. Dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu

**KANCELARIA RADCA PRAWNY
PAWEŁ CIEŚLIK**
ul. Malwy 4, Pieńków, 05-152 Czosnów
NIP 521-150-77-15, REGON 015251880
tel. 609 740 759

Warszawa, dnia 17 października 2017 r.

PEŁNOMOCNICTWO

Michał Łączny prowadzący działalność gospodarczą pod firmą **MPROJEKT** wpisana do Centralnej Ewidencji Działalności Gospodarczej, NIP 9241818847

nazywana niżej „Mocodawcą”, niniejszym ustanawia pełnomocnikiem

radcę prawnego Pawła Cieślaka,

wykonywającego zawód w Kancelarii Radcy Prawnego Paweł Cieślak, ul. Malwy 4; Pieńków, 05-152 Czosnów.

Niniejsze pełnomocnictwo dotyczy reprezentowania Mocodawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest „Dostawa wyposażenia dla przebudowywanego i rozbudowywanego Wojewódzkiego Szpitala Zespólnego im. L. Rydygiera w Toruniu – etap I” (sprawa nr ZP/06/17).

Pełnomocnik ma prawo do reprezentowania Mocodawcy we wszystkich sprawach przed sądami powszechnymi, polubownymi, administracyjnymi, Sądem Najwyższym, Naczelnym Sądem Administracyjnym oraz organami egzekucyjnymi i wszelkimi innymi organami stosującymi kodeks postępowania cywilnego, kodeks postępowania administracyjnego oraz inne ustawy prawa procesowego, a także przed innymi instytucjami stosującymi prawo lub prawem ustalone procedury, osobami fizycznymi, osobami prawnymi, jednostkami organizacyjnym, które nie posiadają osobowości prawnej oraz organami administracji publicznej.

Pełnomocnik ma prawo do reprezentowania Mocodawcy w szczególności, ale nie wyłącznie wobec:

1. instytucji stosujących procedury określone lub wynikające z ustawy Prawo zamówień publicznych, m.in. wobec podmiotów zamawiających, Krajowej Izby Odwoławczej, Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, w tym do dokonywania wszelkich czynności związanych ze środkami ochrony prawnej, a w szczególności do składania i cofania: odwołań, opozycji, sprzeciwów, przystąpienia do postępowania odwoławczego, skarg na orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej oraz realizacji związanych z nimi praw i obowiązków Mocodawcy,
2. innych instytucji powołanych do życia ustawami lub przepisami wykonawczymi wydanymi na podstawie ustaw.

Pełnomocnik ma prawo do reprezentowania Mocodawcy wraz z prawem udzielania pełnomocnictw dalszych.

ZA ZGODNOŚĆ
Z ORYGINAŁEM

Właściciel
Michał Łączny

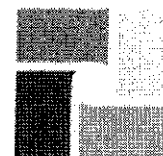
Michał Łączny

MPROJEKT
Michał Łączny
62-030 Luboń, ul. Pomorska 7/1
tel. 796 995 699
NIP 924 181 88 47, REGON 380325122

Radca Prawny
Paweł Cieślak
17.10.2017r.



MINISTERSTWO
ROZWOJU



CEIDG



Dane podstawowe

Imię **MICHAŁ**
Nazwisko **ŁĄCZNY**
Numer NIP **9241818847**
Numer REGON **080325122**
Firma przedsiębiorcy **MPROJEKT MICHAŁ ŁĄCZNY**

Dane kontaktowe

Adres poczty elektronicznej -
Adres strony internetowej -
Numer telefonu **796995699**
Numer faksu -

Dane adresowe

Adres głównego miejsca wykonywania działalności **woj. WIELKOPOLSKIE, pow. poznański, gm. Luboń, miejsc. Luboń, ul. Pomorska, nr 7, lok. 1, 62-030, poczta Luboń**
Adresy dodatkowych miejsc wykonywania działalności -
Adres do doręczeń **woj. WIELKOPOLSKIE, pow. poznański, gm. Luboń, miejsc. Luboń, ul. Pomorska, nr 7, lok. 1, 62-030, poczta Luboń**

Przedsiębiorca posiada obywatelstwa państw **Polska**

Dane dodatkowe

Data rozpoczęcia wykonywania działalności gospodarczej **2015-11-01**
Data zawieszenia wykonywania indywidualnej działalności -
Data wznowienia wykonywania indywidualnej działalności -
Data zaprzestania wykonywania działalności gospodarczej -
Data wykreślenia wpisu z rejestru -
Przeważająca działalność gospodarcza (kod PKD) **31.01.Z Produkcja mebli biurowych i sklepowych**
Wykonywana działalność gospodarcza (kody PKD) **31.01.Z, 13.30.Z, 26.60.Z, 28.23.Z, 30.20.Z, 31.02.Z, 31.09.Z, 32.30.Z, 32.50.Z, 32.99.Z, 33.12.Z, 33.13.Z, 33.14.Z, 33.17.Z, 33.20.Z, 43.21.Z, 43.22.Z, 43.29.Z, 43.31.Z, 43.32.Z, 43.33.Z, 43.34.Z, 43.39.Z, 45.11.Z, 46.46.Z, 47.19.Z, 47.41.Z, 47.59.Z, 49.41.Z, 59.20.Z, 62.01.Z, 62.02.Z, 62.09.Z, 63.99.Z, 73.11.Z, 74.10.Z, 74.90.Z, 77.32.Z, 77.33.Z, 77.40.Z, 82.91.Z, 82.99.Z, 95.12.Z, 95.23.Z, 95.24.Z, 95.29.Z, 96.09.Z**

Małżeńska wspólność majątkowa **nie**
Status indywidualnej działalności gospodarczej **Aktywny**

Spółki cywilne, których współnikiem jest przedsiębiorca **brak wpisów**

Zakazy **brak wpisów**

Informacje dotyczące upadłości / postępowania naprawczego / postępowania restrukturyzacyjnego **brak wpisów**

Pełnomocnicy przedsiębiorcy **brak wpisów**

Do CEIDG można wpisać tylko pełnomocników już ustanowionych zgodnie z odrębnymi przepisami (np. Kodeks cywilny, Kodeks postępowania administracyjnego i inne) oraz w formie przewidzianej tymi przepisami. Samo wskazanie pełnomocnika w CEIDG nie jest równoznaczne z jego ustanowieniem. Pełnomocnictwo wymaga stosownej formy pisemnej, którą może okazać się pełnomocnik. Pełnomocnictwo w CEIDG nie ma zastosowania w sprawach prowadzonych na podstawie Ordynacji podatkowej i ustawy o kontroli skarbowej.

W celu sprawdzenia aktualnego stanu wpisu należy odszukać wpis w systemie CEIDG (www.firma.gov.pl) WPIS DO CEIDG JEST WOLNY OD OPLAT

Zgodnie z art. 33 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej - Domniemywa się, że dane wpisane do CEIDG są prawdziwe. Jeżeli do CEIDG wpisano dane niezgodnie z wnioskiem lub bez tego wniosku, osoba wpisana do CEIDG nie może zasłaniać się wobec osoby trzeciej, działającej w dobrej wierze, zarzutem, że dane te nie są prawdziwe, jeżeli po powzięciu informacji o tym wpisie zaniedbała wystąpić niezwłocznie z wnioskiem o sprostowanie, uzupełnienie lub wykreślenie wpisu.

Niniejszy wydruk jest zgodny z art. 38 ust. 4 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej z dnia 2 lipca 2004 r. i ma moc zaświadczenia o wpisie w Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej RP. Art. 38 ust. 5 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej - Organy administracji publicznej nie mogą domagać się od przedsiębiorców okazywania, przekazywania lub załączania do wniosków zaświadczeń o wpisie w CEIDG.

Powszechna Kasa Oszczędności Bank Polski SA

www.pkobp.pl • tel. 801 307 307*/**

801 3PKOBP*/** lub +48 (81) 535 60 60*/**

* informacje są dostępne po poprawnym zalogowaniu w serwisie telefonicznym

** opłata zgodna z taryfą operatora



Bank Polski

właściciel: MPROJEKT MICHAŁ ŁĄCZNY

data wydruku: 2017-10-17 g.13:25

Przelew z rachunku Szczegóły transakcji

Numer rachunku 49 1020 5460 0000 5902 0132 5083

Data waluty 2017-10-17

Data operacji 2017-10-17

Opis Rachunek odbiorcy :

60 1010 1010 0081 3622 3100 0000

Nazwa odbiorcy :

URZĄD ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Tytuł : WPIS OD ODWOŁANIA W POSTĘPOWANIU PROWADZONYM PRZEZ

KUJAWSKO- POMORSKIE INWESTYCJE MEDYCZNE, NR SPRWAY:ZP/06/17

Typ transakcji Przelew z rachunku

Kwota -15000,00 PLN

Powszechna Kasa Oszczędności Bank Polski SA
www.pkobp.pl • tel. 801 307 307*/**
801 3PKOBP*/** lub +48 (81) 535 60 60*/**
* informacje są dostępne po poprawnym zalogowaniu w serwisie telefonicznym
** opłata zgodna z taryfą operatora



Bank Polski

właściciel: MPROJEKT MICHAŁ ŁĄCZNY
data wydruku: 2017-10-17 g.11:52

Przelew z rachunku Szczegóły transakcji

| | |
|-----------------------|--|
| Numer rachunku | 49 1020 5460 0000 5902 0132 5083 |
| Data waluty | 2017-10-17 |
| Data operacji | 2017-10-17 |
| Opis | Rachunek odbiorcy : 18 1030 1508 0000 0005 5002 3113 Nazwa odbiorcy : U.D. WARSZAWA MOKOTÓW Tytuł : OPŁATA SKARB. OD PEŁN. DLA R.PR.P.CIEŚLIKA, POSTĘPOWANIE PROWADZONE PRZEZ KUJAWSKO-POMORSKIE INWESTYCJE MEDYCZNE, NR: ZP/06/17 |
| Typ transakcji | Przelew z rachunku |
| Kwota | -17,00 PLN |