

**BioMaxima**

BioMaxima S.A.

ul. Mireckiego 29-31

20-460 Lublin



Certificate number 3578/03

**BioMaxima S.A.**  
 20-460 Lublin, ul. Mireckiego 29-31  
 NIP 546-23-60-625 REGON 432519331  
**PRZETARGI**  
 tel. 081 745-44-23, fax 081 745-44-24

**ZAMAWIAJĄCY**

Specjalistyczny Szpital

im. E. Szczeklika w Tarnowie

ul. Szpitalna 13

33-100 Tarnów

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dzierżawę analizatorów do badań laboratoryjnych z krwi i moczu wraz z dostawami odczynników, materiałów wzorcowych, kontrolnych, eksploatacyjnych do analizatorów, niezbędnych do wykonywania badań. Znak sprawy: AE/ZP-27-44/09.

**PROTEST**

wobec czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania oraz zaniechania przez Zamawiającego czynności, do której jest zobowiązany na podstawie Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2007 r. Nr 223 poz. 1655 oraz Dz.U. z 2008 r. Nr 171, poz. 1058)

W imieniu BioMaxima S.A. z siedzibą w Lublinie, ul. Mireckiego 29-31 na podstawie art.180 ust.1 w zw. z art.179 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych składam niniejszy protest dotyczący opisu przedmiotu zamówienia uznając, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dzierżawę analizatorów do badań laboratoryjnych z krwi i moczu wraz z dostawami odczynników, materiałów wzorcowych, kontrolnych, eksploatacyjnych do analizatorów, niezbędnych do wykonywania badań naruszono zasady postępowania wyznaczonego przez Ustawę-Prawo zamówień publicznych. Zamawiający poprzez tak dokonany opis przedmiotu zamówienia w zakresie Pakietu Nr 3 naruszył art.29 i art.7 ust.1 Ustawy- Prawo zamówień publicznych.

Mając interes prawny w uzyskaniu zamówienia BioMaxima S.A. wnosi o uwzględnienie protestu i zmianę opisu przedmiotu zamówienia na opis umożliwiający złożenie ofert wielu Wykonawcom i równe traktowanie wszystkich Wykonawców ubiegających się o zamówienie.

BioMaxima S.A.  
 Biuro Obsługi Klienta  
 Pion Przetargów  
 Księgowość  
 ul. Mireckiego 29-31, 20-460 Lublin  
 tel. 081 745 51 40/43, fax 081 744 29 15  
 tel. 081 745 44 23, fax 081 745 44 24  
 tel. 081 745 44 21, fax 081 745 44 24

15 MAJ 2009

Kierownik Pionu Przetargów  
 BioMaxima S.A. Sądzie Rejonowym w Lublinie,  
 XII Wydział Gospodarczy  
 Akta Mianowania  
 pod nr KRS 0000313349  
 Kapitał zakładowy 1.443.500,00 zł

Wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę do wniesienia protestu firma BioMaxima powzięła na podstawie ogłoszenia oraz treści siwz z dnia 12.05.2009 r., zachowując termin do jego wniesienia – art.180 ust.3 Ustawy – prawo zamówień publicznych.

BioMaxima S.A.  
ul. 25-00-005 REGON 14301431  
100-000000  
tel. 081 745 44 23, fax 081 745 44 24

### UZASADNIENIE

Zamawiający poprzez tak opisany parametr w punkcie 1 i 14 w Załączniku nr 2.3 do siwz – „Wymagania dla przedmiotu zamówienia określonego w Pakiecie Nr 3” , jednoznacznie wskazuje konkretnego producenta i jest tak skonstruowany, że tylko jedna firma może złożyć ofertę. Wymagania zawarte w punkcie 1 i 14 ww. załącznika:” wydajność 600oznaczeń / godzinę” i „oznaczanie w oparciu o 10 parametrowy pasek, w którym pola testowe zabezpieczone są siateczką winylową”, wskazują na konkretny produkt (paski) oferowane tylko i wyłącznie przez firmę Roche.

Stwierdzam, że wydajność określona konkretną liczbą 600 i opisany sposób zabezpieczenia pól testowych siateczką winylową nie mają żadnego wpływu na wynik oznaczenia. Parametry wymagane w załączniku Nr 2.3 skutecznie eliminują z udziału w postępowaniu wszystkich wykonawców oprócz firmy Roche naruszając zasadę równego dostępu do zamówienia wyrażoną w art.7 ust.1. Zamawiający w podanych parametrach granicznych analizatora ściśle określił wydajności 600 / oz. na godz. nie podając żadnego zakresu wydajności co wskazuje na to, że miał wcześniej styczność z konkretnym aparatem. Analizatory o zbliżonej wydajności oznaczeń na godz. również zapewniłyby Zamawiającemu komfort pracy, zwłaszcza, że podane ilości wykonywanych badań wskazują, że Zamawiający będzie wykonywał ok. 125 oznaczeń dziennie, w związku z tym wydajność aparatu może być zbliżona, a nie konieczne ściśle określona i nie wpłynie to na wydłużenie i pogorszenie komfortu pracy w laboratorium. Obowiązkiem Zamawiającego jest umożliwienie konkurencji między wykonawcami mogącymi spełnić postawione wymogi w odniesieniu do przedmiotu zamówienia bez ograniczania dostępu do zamówienia. Dlatego bardzo istotną czynnością Zamawiającego jest dokonanie opisu przedmiotu zamówienia przez wskazanie tych jego cech, które mają dla Zamawiającego kluczowe znaczenie, jednakże katalog tych cech powinien być uzasadniony i nie powinien ograniczać dostępu innym wykonawcom. W tym przypadku, Zamawiający dokonał już wyboru Wykonawcy przed złożeniem oferty poprzez umieszczenie w opisie (pkt.1 i pkt.14) dwóch parametrów (posiada je tylko aparat firmy Roche) ale za to skutecznie eliminujących innych wykonawców z postępowania.

BioMaxima nie kwestionuje prawa Zamawiającego do opisanego przedmiotu zamówienia zgodnie z jego potrzebami, ale zważywszy na powyższe Konkretność Zamawiający ma

15 MAJ 2009

obowiązek ustawowy nie ograniczać w sposób nieuzasadniony kręgu potencjalnych wykonawców.

Wobec powyższego uważam, że zostały naruszone fundamentalne zasady systemu zamówień publicznych, takich jak zasada uczciwej konkurencji oraz zasada równego traktowania Wykonawców, gdyż umożliwia złożenie tylko jednej ważnej oferty. Tak zredagowane przez Zamawiającego warunki bezsprzecznie naruszają art. 29 ponieważ stawiają w pozycji uprzywilejowanej jedną firmę.

Art. 29 ust.1 prawa zamówień publicznych nakłada na Zamawiającego obowiązek opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zapis ten służy realizacji ustawowych zasad uczciwej konkurencji a co za tym idzie zasady równego dostępu do zamówienia, wyrażonych art.7 ust.1 ustawy.

Zgodnie z wyrokiem Zespołu Arbitrów z dnia 18 grudnia 2003 r. Zamawiający powinien unikać wszelkich sformułowań lub parametrów, które by wskazywały na konkretny wyrób albo konkretnego Wykonawcę. Nie można mówić o zachowaniu zasady uczciwej konkurencji w sytuacji, gdy przedmiot zamówienia określony jest w sposób wskazujący na konkretny produkt, przy czym produkt ten nie musi być nazwany przez Zamawiającego, wystarczy, że wymogi i parametry dla przedmiotu zamówienia określone są tak, że aby je spełnić Wykonawca musi dostarczyć jeden konkretny produkt. Tak jest w tym przypadku. Ideą zamówień publicznych jest dostępność i możliwość udziału w postępowaniu dla jak największego kręgu Wykonawców. Zamawiający jak widać, świadomie lub nie, postrzega tę kwestię odmiennie pozwalając na złożenie oferty tylko jednemu Wykonawcy, a przez to naraża Zamawiającego na zawyżoną cenę pozbawioną możliwości weryfikacji przez oferty firm konkurencyjnych( kryterium – 100% cena). Prowadzenie postępowania z opisem przedmiotu zamówienia w formie proponowanej przez Zamawiającego nie leży w interesie publicznym w sytuacji finansowania go ze środków publicznych.

Prosimy o ustosunkowanie się do przedstawionych faktów oraz uwzględnienie naszego protestu celem uniknięcia dalszych kroków formalno-prawnych.

W załączeniu :

1.Odpis z KRS

Lublin, dnia 15.05.2009 r.

Z poważaniem

Kierownik Pionu Przetargów

BiMaxima S.A.

Anna Mianowska

15 MAJ 2009