

Warszawa, dnia 21 grudnia 2022 r.

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

Zamawiający:

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach
40-514 Katowice, ul. Ceglana 35
NIP: 954-22-74-017 Regon: 001325767
Tel. 32/3581200 lub 32/358-14-42
kmadej@uck.katowice.pl

Odwołujący:

GE Medical Systems Polska sp. z o.o.
ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa
tel. +48 (22) 330-83-00, faks: +48 (22) 330-83-83
NIP: 5220019702, KRS: 0000040213
reprezentowany przez r.pr. Rafała Zygmunta
ul. Puławska 111A/86, 02-707 [Warszawa](#)
[Mail: rkz@rkz.pl](mailto:rkz@rkz.pl), tel. 22 849 97 43

O D W O Ł A N I E

Na podstawie art. 513 pkt 1) i pkt 2) ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm), zwanej dalej „ustawą” lub „Pzp”, działając w imieniu GE Medical Systems Polska sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie (dalej „Odwołujący” lub „GE”), wnoszę odwołanie wobec zmiany treści specyfikacji warunków zamówienia dokonanej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego o szacunkowej wartości przedmiotu zamówienia przekraczającej progi unijne na „**Dostawę rezonansu magnetycznego wraz z adaptacją i wyposażeniem pomieszczeń**” nr referencyjny **DZP.381.70A.2022** ("Postępowanie"), ogłoszonym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 14.10.2022 r. pod nr 2022/S 199-562518.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie art. 137 ust. 1 Pzp w zw. z art. 16 pkt 1-3 Pzp poprzez nieuzasadnioną zmianę treści SWZ dokonaną w ramach odpowiedzi na pytania z dnia 20 grudnia 2022 r.

W wyniku naruszenia przepisów ustawy uszczerbku doznał interes Odwołującego w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia gdyż w Postępowaniu doszło do zachwiania reguł uczciwej konkurencji poprzez nieuzasadnioną preferencję wykonawcy postulującego wprowadzenie zmian do SWZ, na krótko przed upływem terminu składania ofert.

Wobec powyższego **Odwołujący wnosi o** uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu unieważnienia czynności zmiany SWZ dokonanej w odpowiedzi na pytania 2-4 z dnia 20 grudnia 2022 r. i wprowadzonej do załącznika 4 – ZPT, a tym samym dokonanie modyfikacji SWZ przywracającej jej brzmienie sprzed zmian dokonanych w dniu 20 grudnia br.

Wobec faktu, że skarżone czynności – zmiany SWZ – miały miejsce w dniu 20.12.2022 r. należy uznać, że termin zawity do wniesienia odwołania został dotrzymany. Kopia odwołania została przesłana Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania i w taki sposób, że

mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu. Wpis w wymaganej przepisami wysokości został uiszczony przelewem na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych.

UZASADNIENIE

Przedmiotem Postępowania jest dostawa rezonansu magnetycznego wraz z adaptacją i wyposażeniem pomieszczeń. Wyszczególnienie ilościowe i asortymentowe oraz szczegółowe parametry przedmiotu zamówienia zostały określone w Zestawieniu Parametrów Technicznych (dalej w treści: ZPT) – stanowiącym załącznik nr 4 do specyfikacji warunków zamówienia.

W dniu 20 grudnia br. Zamawiający zamieścił na stronie postępowania odpowiedzi na pięć pytań, z których trzy (pytania 2-4) wprowadzały jednocześnie istotne modyfikacje ustalonych wcześniej wymagań technicznych. Jakkolwiek Zamawiający może przed terminem składania ofert zmieniać SWZ, to zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy może to nastąpić pod warunkiem, gdy jest uzasadnione. Okoliczności przedmiotowej sprawy świadczą o braku tego uzasadnienia.

Jeśli chodzi o pkt 5.3 ZPT, to zostało zadane nw. pytanie:

Pytanie 2:

Dotyczy: ZMODYFIKOWANY Załącznik nr 4 – ZESTAWIENIE PARAMETRÓW TECHNICZNYCH. Punkt 5.3.

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości zaoferowania rezonansu magnetycznego, w którym *cewka wielokanałowa typu matrycowego umieszczona w stole pacjenta, przeznaczona do badań całego kręgosłupa, z automatycznym przesuwem stołu pacjenta sterowanym z protokołu badania, bez repozycjonowania pacjenta i przekładania lub przetaczania cewek*, posiada **32** elementy obrazujące i pozwala na akwizycje równoległe typu ASSET, iPAT, SENSE, SPEEDER lub zgodnie z nomenklaturą producenta.

Uzasadnienie

Wymagana przez Zamawiającego wartość 40 elementów obrazujących w cewce do badań całego kręgosłupa jest w chwili obecnej **niemożliwa do spełnienia przez naszą firmę** i niedostępna w oferowanych przez nas systemach MRI wykorzystywanych do zastosowań klinicznych w polu 1.5T. Oferowana przez nas cewka posiada 32 elementy obrazujące, spełniając wszystkie pozostałe wymagania Zamawiającego. Jednocześnie informujemy, że cewka ta posiada możliwość pracy w kombinacji z innymi cewkami, w szczególności podczas badania całego kręgosłupa. Wówczas całkowita dostępna liczba elementów obrazujących jest sumą elementów obrazujących ze wszystkich cewek wykorzystanych w danym badaniu.

Postulowana zmiana ma zatem na celu **dopuszczenie naszej firmy do złożenia ważnej oferty** w Państwa postępowaniu przetargowym.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza w związku z powyższym Zamawiający modyfikuje załącznik 4 – ZPT.

Podobnie było z pkt. 5.4 ZPT:

Pytanie 3:

Dotyczy: ZMODYFIKOWANY Załącznik nr 4 – ZESTAWIENIE PARAMETRÓW TECHNICZNYCH. Punkt 5.4.

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości zaoferowania rezonansu magnetycznego, w którym cewka wielokanałowa typu matrycowego (lub zestaw cewek) przeznaczona do badań całego centralnego układu nerwowego (głowa i cały kręgosłup) z przesuwem stołu pacjenta sterowanym automatycznie z protokołu badania, bez repozycjonowania pacjenta i przekładania lub przetaczania cewek, , **posiada 52 elementy obrazujące** i pozwala na akwizycje równoległe typu ASSET, iPAT, SENSE, SPEEDER lub zgodnie z nomenklaturą producenta.

Uzasadnienie

Wymagana przez Zamawiającego wartość 56 elementów obrazujących w cewce do badań całego centralnego układu nerwowego jest w chwili obecnej **niemożliwa do spełnienia przez naszą firmę** i niedostępna w oferowanych przez nas systemach MRI wykorzystywanych do zastosowań klinicznych w polu 1.5T. Oferowany przez nas zestaw cewek posiada **52** elementy obrazujące, spełniając wszystkie pozostałe wymagania Zamawiającego. Jednocześnie informujemy, że zestaw ten posiada możliwość pracy w kombinacji z innymi cewkami. Wówczas całkowita dostępna liczba elementów obrazujących jest sumą elementów obrazujących tego zestawu oraz wszystkich cewek wykorzystanych dodatkowo w danym badaniu.

Postulowana zmiana ma zatem na celu **dopuszczenie naszej firmy do złożenia ważnej oferty** w Państwa postępowaniu przetargowym.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza w związku z powyższym Zamawiający modyfikuje załącznik 4 – ZPT.

Jak widać, w obu przypadkach Zamawiający zmodyfikował załącznik nr 4 odpowiadając na postulaty wykonawcy sugerującego, że jest to warunkiem dopuszczenia go do złożenia ważnej oferty. Według najlepszej wiedzy Odwołującego, opartej na znajomości oferowanych na rynku rozwiązań MR, tym wykonawcą jest firma Siemens (tudzież dystrybutor sprzętu tego wytwórcy). Zamawiający, działając w przekonaniu, że urządzenia tego producenta mogłyby zostać wykluczone z Postępowania, na nieco ponad tydzień przed terminem składania ofert obniżył swoje oczekiwania techniczne względem przedmiotu zamówienia. Redakcja pytań i odpowiedzi Zamawiającego nie pozostawiają wątpliwości, że decydowały właśnie ww. motywy. Tymczasem jeśli faktycznie zmianę postulował podmiot oferujący sprzęt Siemens'a, to stwierdzić należy, że wprowadził Zamawiającego błąd, a uzyskane oświadczenie w takich okolicznościach obarczone jest wadą.

Z oficjalnych materiałów produktowych urządzenia Magnetom Sola wynika, że jest dostępna Cewka BioMatrix Spine 48 spełniająca wymagania Zamawiającego:

Cewka BioMatrix Spine 48 z wbudowanymi czujnikami BioMatrix Sensors²⁾ jest częścią standardowego pakietu cewek Tim [204x64].

- Konstrukcja 48-elementowa, z 48 zintegrowanymi przedwzmacniaczami, 8 rzędów po 6 elementy w każdym

Dowód: Arkusz danych oparty na syngo MR XA11¹

Mając na uwadze powyższe stwierdzić należy że Zamawiający bezpodstawnie zmodyfikował SWZ, działając w przekonaniu, że jest to konieczne do dopuszczenia firmy Siemens do złożenia ważnej oferty. Z sekwencji zdarzeń, które wywołały modyfikacje wynika jasno, że Zamawiający kierował się sugestiami pytającego. Z własnej inicjatywy nie zamierzał korygować parametrów technicznych. Zamawiający dopuścił gorsze rozwiązania – cewkę z mniejszą ilością elementów obrazujących – działając pod wpływem błędu. Takie okoliczności nie mogą uzasadniać zmiany. Stanowi to o naruszeniu art. 137 ust. 1 Pzp poprzez dokonanie nieuzasadnionej zmiany SWZ.

Dodatkowo należy zwrócić uwagę, że mniejsza ilość elementów obrazujących w cewce oznacza dla Zamawiającego, iż jakość wykonywanych badań będzie znacząco gorsza a co za tym idzie zwiększy się możliwość błędnej diagnozy. W trosce o dobro pacjenta Zamawiający powinien otrzymać jak najlepsze urządzenie, a większa liczba elementów w cewce pozwala na osiągnięcie tego celu. Więcej elementów umożliwia wykonanie badania z większą rozdzielczością i w krótszym czasie.

Mając na uwadze powyższe Odwołujący wnosi jak na wstępie.

Załączniki:

- 1) *pełnomocnictwo wraz z odpisem KRS Odwołującego,*
- 2) *dowód uiszczenia wpisu w wymaganej wysokości,*
- 3) *dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu.*

¹ Dokument został złożony przez Siemens w postępowaniu: <https://www.su.krakow.pl/strefa-kontrahenta/zamowienia-publiczne/archiwum-zamowien-publicznych/dostawa-instalacja-i-uruchomienie-aparatu-rezonansu-magnetycznego-dla-zakladu-diagnostyki-obrazowej-cumrik-zlokalizowanego-w-budynku-przy-ul-kopernika-50-w-krakowie-oraz-zapewnienie-dostepu-do-aparatu-zastepczego-na-caly-okres-prowadzenia-inwestycji-do-momentu-odbioru-i-uruchomienia-nowego-aparatu-dfp-271-11-2019-Is?layout=active&highlight=WyJkZnAuMjcxLjExLjIwMTkubHMxQ==>