

Sygn. akt: KIO 590/18

Sygn. akt: KIO 601/18

POSTANOWIENIE
z dnia 11 kwietnia 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska
Przemysław Dzierzędzki
Dagmara Gałczewska-Romek

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania w dniu 11 kwietnia 2018 r., odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej:

- A. w dniu 27 marca 2018 r. przez wykonawcę **Gabos Software Sp. z o.o. ul. Berbeckiego 6, 44-100 Gliwice**, sygn. akt 590/18
- B. w dniu 29 marca 2018 r. przez wykonawcę **medhub sp. z o.o., ul. Szyperska 14, 61-754 Poznań**, sygn. akt 601/18

w postępowaniu prowadzonym przez **Szpital Matki Bożej Nieustającej Pomocy w Wołominie, ul. Gdyńska 1/3, 05-200 Wołomin**

przy udziale:

- A. wykonawcy **KAMSOFT S.A. ul. 1 Maja 133, 40-235 Katowice** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 590/18 po stronie odwołującego,
- B. wykonawcy **Comarch Healthcare S.A., Al. Jana Pawła II 39a, 31-864 Kraków** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 590/18 po stronie odwołującego,

postanawia:

1. umarza postępowanie wszczęte na skutek wniesienia odwołania przez wykonawcę **Gabos Software Sp. z o.o.**, sygn. akt KIO 590/18,
2. umarza postępowanie wszczęte na skutek wniesienia odwołania przez wykonawcę **medhub sp. z o.o.**, sygn. akt KIO 601/18,
3. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego **Gabos Software Sp. z o.o.** kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania,
4. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego **methub sp. z o.o.** kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego Warszawa-Praga w Warszawie.

Przewodniczący:

.....

.....

Sygn. akt: KIO 590/18

Sygn. akt: KIO 601/18

U z a s a d n i e n i e

Szpital Matki Bożej Nieustającej Pomocy w Wołominie (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, którego przedmiotem jest: „Wdrożenie e-usług w Szpitalu w Wołominie – II Etap nr referencyjny 04/2018/ZAM. Postępowanie zostało podzielone na zadania. Zamawiający dopuścił składanie ofert częściowych.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 17 marca 2018 r., poz. 2018/S 054-119150. Specyfikacja istotnych warunków zamówienia (dalej: „SIWZ”) została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 19 marca 2018 r.

Sygn. akt: KIO 590/18

W dniu 27 marca 2018 r. wykonawca Gabos Software Sp. z o.o. (dalej: „Gabos Software”) wniósł odwołanie na czynność sporządzenia SIWZ, zarzucając Zamawiającemu:

- 1) ustanowienie warunków udziału w postępowaniu dotyczących posiadania zdolności technicznej i zawodowej (Rozdział VI, pkt 2 SIWZ), który jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, co stanowi naruszenie przepisów art. 22 ust. 1a ustawy Pzp, art 22 ust. 1b pkt 3 w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp;
- 2) ustanowienie kryterium oceny ofert „Funkcjonalność oprogramowania” oraz sporządzenie opisu oceny tego kryterium w sposób niejednoznaczny i niezrozumiały, co stanowi naruszenie przepisów art. 91 ust. 2d ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp;
- 3) opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący za pomocą niedokładnych i niezrozumiałych określeń, który nie pozwala na ustalenie, które wymagania Zamawiającego są minimalne, które są dodatkowe (fakultatywne), a które wykonawca będzie musiał zaprezentować podczas prezentacji próbki, co stanowi naruszenie art. 29 ust. 1 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp;

- 4) opisanie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, poprzez wprowadzenie wymogów, które wskazują na produkt firmy MedHub Sp. z o.o. i niezasadne niedopuszczenie do zaoferowania produktów innych niż preferowane przez Zamawiającego, co stanowi naruszenie art. 29 ust. 2 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp;
- 5) opisanie sposobu prowadzenia prezentacji próbki w sposób utrudniający uczciwą konkurencję i niezgodnie z zasadą proporcjonalności, co stanowi naruszenie art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, art. 29 ust. 2 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp.

Wskazując na powyższe, Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

- 1) dokonanie zmiany warunków udziału w postępowaniu w zakresie wymaganej zdolności technicznej i zawodowej - w sposób wynikający z uzasadnienia odwołania;
- 2) dokonanie zmiany kryterium oceny ofert nr 2 „Funkcjonalność oprogramowania” - w sposób wynikający z uzasadnienia odwołania;
- 3) dokonanie zmian opisu przedmiotu zamówienia - w zakresie wynikającym z uzasadnienia odwołania;
- 4) dokonanie zmian opisu prowadzenia prezentacji próbki - w zakresie wynikającym z uzasadnienia odwołania.

Z zachowaniem ustawowego terminu, do postępowania po stronie Odwołującego przystąpili wykonawcy: KAMSOFIT S.A. z siedzibą w Katowicach oraz Comarch Healthcare S.A. z siedzibą w Krakowie.

Sygn. akt: KIO 601/18

W dniu 29 marca 2018 r. wykonawca medhub sp. z o.o., (dalej: „medhub”) wniósł odwołanie na czynność sporządzenia SIWZ, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 22 ust. 1a ustawy Pzp w związku z art. 22 ust. 1b pkt 3 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 3 ustawy Pzp w związku z art. 36 ust. 1 pkt 5 i 6 ustawy Pzp poprzez postawienie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w zakresie zdolności technicznych i zawodowych, tj. wymogu wykazania się zrealizowaniem dostaw i usług, w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nadmierny dla zweryfikowania zdolności wykonawcy do należytego wykonania przedmiotowego zamówienia, a co za tym idzie w sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji;

- 2) art. 22 ust. 1a ustawy Pzp w związku z art. 22 ust. 1b pkt 3 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 7 ust. 3 ustawy Pzp w związku z art. 36 ust. 1 pkt 5 i 6 ustawy Pzp poprzez postawienie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w zakresie zdolności technicznych i zawodowych, tj. wskazanie osób skierowanych do realizacji zamówienia, w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nadmierny dla zweryfikowania zdolności wykonawcy do należytego wykonania przedmiotowego zamówienia, a co za tym idzie w sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji;
- 3) art. 29 ust. 1 w związku z art. 29 ust. 2 w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 3 ustawy Pzp w związku z art. 36 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp poprzez zaniechanie sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniających wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie ważnej oferty, spełniającej w całości wymagania zamawiającego oraz uniemożliwiający dokonanie wyceny przedmiotu oferty, co prowadzi do naruszenia uczciwej konkurencji.

Wskazując na powyższe Odwołują wniośł o:

- 1) uwzględnienie odwołania;
- 2) nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SIWZ (i odpowiednio ogłoszenia o zamówieniu) w zakresie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, dotyczących zdolności technicznych i zawodowych dla zadania nr 1 poprzez usunięcie następujących wymagań:
 - a. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 2 SIWZ: „Jedno zamówienie o wartości minimum 400 000,00 zł brutto obejmujące dostawę i wdrożenie systemu klasy ERP w podmiocie leczniczym i obejmowało łącznie następujące kryteria: • minimum 30 użytkowników systemu klasy ERP obejmującego co najmniej następujące moduły: Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów”;
 - b. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 3 SIWZ: „Jedno zamówienie o wartości minimum 200 000,00 zł brutto, którego przedmiotem była dostawa i wdrożenie elektronicznego obiegu dokumentów wraz z interfejsami do integracji z systemami zewnętrznymi”;
 - c. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 5 SIWZ wszelkich określeń wskazujących na system ERP i EOD, tj. „Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny Obieg Dokumentów”

- d. w sekcji VI ust. 2 pkt II ppkt 3 SIWZ: „minimum 2 osoby pełniące funkcję Konsultanta ds. ERP, z których każda:
- posiada co najmniej 3-letnie doświadczenie w projektach realizowanych w jednostkach ochrony zdrowia w zakresie instalowania, konfiguracji, serwisowania oraz szkolenia użytkowników dla następujących Modułów/Aplikacji funkcjonalnych typu: Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów/
 - w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert uczestniczyła w przynajmniej jednym projekcie o wartości nie mniejszej niż 500 000 PLN brutto i terminie realizacji nie krótszym niż 12 miesięcy realizowanym w jednostce ochrony zdrowia, którego jednym z zakresów było instalowanie, konfiguracja, serwisowanie oraz szkolenie użytkowników dla następujących Modułów/Aplikacji funkcjonalnych: Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów/”;
- 3) nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SIWZ (i odpowiednio ogłoszenia o zamówieniu) w zakresie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego dotyczących zdolności technicznych i zawodowych dla zadania nr 2 poprzez wykreślenie w całości bądź w zakresie niekorelującym z przedmiotem zamówienia następujących wymagań:
- a. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 1 SIWZ: „Jedno zamówienie zrealizowane dla jednostki ochrony zdrowia, o wartości minimum 1 500 000,00zł brutto, którego przedmiotem była:
- dostawa, instalacja i konfiguracja sprzętu komputerowego obejmującego min. serwery, stacje robocze i sprzęt peryferyjny, oraz
 - dostawa i wdrożenie wraz z serwisem systemu informatycznego obsługującego działalność szpitala w zakresie w cz. medycznej (HIS) obejmującej m.in. rozliczenia z płatnikami (w tym NFZ), ruch chorych, przychodnię, blok operacyjny, zlecenia, aptekę, apteczki oddziałowe, e-Uслуги”;
- b. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 2 SIWZ: „Jedno zamówienie o wartości minimum 400 000,00 zł brutto obejmujące dostawę i wdrożenie systemu klasy ERP w podmiocie leczniczym i obejmowało łącznie następujące kryteria:
- minimum 30 użytkowników systemu klasy ERP obejmującego co najmniej następujące moduły: Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa,

Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów”;

c. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 4 SIWZ: „Dwie usługi polegające na wdrożeniu lub aktualizacji Systemu Zarządzania Bezpieczeństwem Informacji zgodnie z wymaganiami PN-ISO/IEC 27001:2014, które zakończyły się pozytywną certyfikacją każda, gdzie przynajmniej najmniej jedna dotyczyła branży ochrony zdrowia”;

d. w sekcji VI ust. 2 pkt I ppkt 5 SIWZ: „Trzy usługi polegającej na świadczeniu usług informatycznych, z których każda obejmowała łącznie następujące kryteria:

- wartość świadczonej usługi min. 900 000 zł brutto;
- minimalny okres świadczonej nieprzerwanie usługi: min. 24 miesiące;
- minimum 200 stanowisk komputerowych z zainstalowanym oprogramowaniem aplikacyjnym klasy HIS i ERP w danej jednostce ochrony zdrowia. Systemy obejmują co najmniej następujące moduły ; Ruch Chorych (Izba Przyjęć, Oddział, Statystyka Medyczna, Obsługa Kontraktów), Apteka Szpitalna, Apteczka Oddziałowa, Blok Operacyjny, Zlecenia, Dokumentacja Medyczna, Laboratorium, Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów.
- minimum 200 stanowisk komputerowych objętych serwisem w danej jednostce ochrony zdrowia;
- minimum 200 użytkowników systemów klasy HIS w danej jednostce ochrony zdrowia;
- minimalna ilość pracowników Wykonawcy świadcząca usługi na terenie danego Zamawiającego to 3 osoby”;

e. w sekcji VI ust. 2 pkt II ppkt 2 SIWZ: „minimum 2 osoby pełniące funkcję Konsultanta ds. HIS, z których każda:

- posiada co najmniej 3-letnie doświadczenie w projektach realizowanych w jednostkach ochrony zdrowia w zakresie instalowania, konfiguracji, serwisowania oraz szkolenia użytkowników dla następujących Modułów/Aplikacji funkcjonalnych typu: Ruch Chorych (Izba Przyjęć, Oddział, Statystyka Medyczna, Obsługa Kontraktów), Apteka Szpitalna, Apteczka Oddziałowa, Zlecenia, Blok Operacyjny;
- w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert uczestniczyła w przynajmniej jednym projekcie o wartości nie mniejszej niż 500 000 PLN brutto i terminie realizacji nie krótszym niż 12 miesięcy realizowanym w jednostce ochrony

zdrowia, którego jednym z zakresów było instalowanie, konfiguracja, serwisowanie oraz szkolenie użytkowników dla następujących Modułów/Aplikacji funkcjonalnych: Ruch Chorych (Izba Przyjęć, Oddział, Statystyka Medyczna, Obsługa Kontraktów), Apteka Szpitalna, Apteczka Oddziałowa, Zlecenia, Blok Operacyjny, EDM, e-usługi”;

f. w sekcji VI ust. 2 pkt II ppkt 3 SIWZ: „minimum 2 osoby pełniące funkcję Konsultanta ds. ERP, z których każda:

- posiada co najmniej 3-letnie doświadczenie w projektach realizowanych w jednostkach ochrony zdrowia w zakresie instalowania, konfiguracji, serwisowania oraz szkolenia użytkowników dla następujących Modułów/Aplikacji funkcjonalnych typu: Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów/
- w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert uczestniczyła w przynajmniej jednym projekcie o wartości nie mniejszej niż 500 000 PLN brutto i terminie realizacji nie krótszym niż 12 miesięcy realizowanym w jednostce ochrony zdrowia, którego jednym z zakresów było instalowanie, konfiguracja, serwisowanie oraz szkolenie użytkowników dla następujących Modułów/Aplikacji funkcjonalnych: Finanse i księgowość, Kadry i Płace, Gospodarka Magazynowa, Grafiki, BI, Rozliczenia kontraktów pracowniczych, e-usługi, Elektroniczny obieg dokumentów/”;

4) nakazanie Zamawiającemu sformułowania opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny poprzez dokonanie zmiany treści SIWZ (odpowiednio ogłoszenia o zamówieniu) w następującym zakresie:

- a. usunięcia kolumny nr 6 „ilość punktów” z załącznika nr 1C do oferty - „wykaz osób, które będą uczestniczyły w wykonaniu zamówienia”, ze względu na okoliczność, iż wykaz osób wskazywanych do realizacji zamówienia odnosi się wyłącznie do wymogów dotyczących zdolności technicznej i zawodowej Wykonawcy, nie zaś do kryterium oceny ofert;
- b. ujednoczenia postanowień wskazanych w dalszej części pisma zawartych w załącznikach nr 4 do SIWZ - „Wymagania Systemu Informatycznego” i nr 5a do SIWZ - „Scenariusz prezentacji i ocena funkcjonalności dla zadania nr 1”;
- c. wskazanie w załączniku nr 5a, które funkcjonalności systemów w zadaniu nr 2 będą przedmiotem weryfikacji oraz przygotowanie w ramach SIWZ dla tego zadania jednego dla wszystkich wykonawców szczegółowego scenariusza prezentacji wskazującego jak dana funkcjonalność będzie badana, i jaki wynik będzie uznawany za pozytywny;

- d. usunięcia z załącznika nr 5a kryteriów oceny wskazanych w uzasadnieniu do niniejszego odwołania; e. jasnego sformułowania zapisu „do wyboru Wykonawcy” w tabeli dot. zadania 1 pkt 63, 65 i 67 załącznika nr 5 do SIWZ - „Minimalne parametry oprogramowania”, bowiem określenie to jest nieprecyzyjne i Odwołujący powziął wątpliwości interpretacyjne;
- f. zmianę zapisu pkt 9 w załączniku nr 6 do SIWZ - „Regulamin prezentacji próbki” dotyczącego czasu trwania prezentacji próbki poprzez wydłużenie okresu przeprowadzania prezentacji do 12 godzin;

5) zasądzenie na rzecz Odwołującego kosztów postępowania.

W dniu 6 kwietnia 2018 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęła odpowiedź Zamawiającego na odwołanie wniesione przez wykonawcę Gabos Software Sp. z o.o. oraz wykonawcę medhub sp. z o.o. Zamawiający podał, iż uwzględnił w całości zarzuty obydwu Odwołujących oraz wniósł m.in. o umorzenie postępowania odwoławczego bez obecności stron oraz uczestników postępowania.

Po stronie zamawiającego do postępowań wszczętych na skutek wniesienia odwołań przez Gabos Software Sp. z o.o. jak również przez medhub sp. z o.o. nie przystąpił żaden wykonawca.

Mając powyższe na uwadze, stosownie do przepisu art. 186 ust. 2 ustawy Pzp, który stanowi, iż *w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu, należało umorzyć postępowanie.*

O kosztach postępowania Izba orzekła na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 1 ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238 ze zm.).

Przewodniczący:
.....
.....