

**Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego objętego ustawą Prawo zamówień publicznych pn.: **Dostawa aparatów regeneracyjno – ucieczkowych izolujących układ oddechowy dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A., nr grupy 285-12**

Nr postępowania: 702401604

Zamawiający działając w oparciu o art. 524 Ustawy Prawo zamówień publicznych zawiadamia o otrzymaniu w dniu 26.06.2025 r. odwołania wniesionego przez n/w Wykonawcę:

DEZEGA Polska Sp. z o.o.
ul. Metalowa 3, 43-100 Tychy

Zamawiający wzywa Wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego. Treść odwołania w załączeniu do niniejszego powiadomienia.

W imieniu Zamawiającego:
Przewodniczący Komisji Przetargowej

Białystok, 26.06.2025 r.

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

Odwołujący: DEZEGA Polska sp. z o.o.
ul. Metalowa 3, 43 – 100 Tychy
KRS: 0000475373, NIP: 6462931440
**reprezentowana przez r.pr. Katarzynę Z. Zadykowicz
oraz r.pr. Patrycję W. Oleksińską – Dąbrowską**
Kancelaria Radców Prawnych Bieluk i Partnerzy
ul. Warszawska 14 lok. 3, 15 – 063 Białystok
e-mail: p.oleksinska@bieluk.pl
tel.: 856637788, fax: 857415150

Zamawiający: Polska Grupa Górnicza S.A.
ul. Powstańców 30, 40 – 039 Katowice
e-mail: clm.katowice@pgg.pl;
tel.: 32 716 99 99

ODWOŁANIE
**wobec treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie
zamówienia sektorowego, prowadzonym przez Polską Grupę Górniczą S.A.,
pn. „Dostawa aparatów regeneracyjno – ucieczkowych izolujących układ oddechowy dla
Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A., nr grupy 285-12”,
nr postępowania: 702401604**

Działając w imieniu Odwołującego – DEZEGA Polska spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tychach, pełnomocnictwa wraz z dowodami uiszczenia opłat skarbowych w załączeniu, na podstawie art. 513 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (dalej jako **Pzp**), niniejszym składam odwołanie wobec postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia sektorowego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, przez Polską Grupę Górniczą spółkę akcyjną z siedzibą w Katowicach, pn. „Dostawa aparatów regeneracyjno – ucieczkowych izolujących układ oddechowy dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A., nr grupy 285-12”, nr postępowania nadany przez Zamawiającego: 702401604, w następującym zakresie:

część B pkt 8 Załącznika nr 1 do Specyfikacji Warunków Zamówienia – Szczegółowy Opis przedmiotu zamówienia i część A pkt 9 Załącznika nr 3 do SWZ – Wykaz parametrów techniczno – użytkowych oferowanego przedmiotu zamówienia w zakresie wprowadzenia wymagania, aby średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania), informującego użytkownika o sprawności aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy, wynosiła przynajmniej 10 mm.

Zamawiającemu zarzucam naruszenie:

- 1) **art. 99 ust. 4 Pzp poprzez** sformułowanie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie wymagań dotyczących wielkości wziernika wskaźnika (bez obramowania), informującego użytkownika o sprawności aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy, w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, tj. przez opisanie wymagań w taki sposób, że mogą je spełnić wykonawcy oferujący konkretne rozwiązanie, bez jednoczesnej możliwości zaoferowania rozwiązań równoważnych, co nie ma uzasadnienia w potrzebach Zamawiającego i nie wpływa na podwyższenie cech użytkowych aparatów będących przedmiotem zamówienia, przy jednoczesnym braku uregulowań prawnych co do wielkości wziernika wskaźnika i sposobu zapewnienia kontroli sprawności aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy, a to w konsekwencji prowadzi do uprzywilejowania konkretnych wykonawców oraz wyeliminowania pozostałych wykonawców,
- 2) **art. 16 Pzp poprzez** prowadzenie postępowania w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz z naruszeniem zasady proporcjonalności i przejrzystości **polegające na** sformułowaniu opisu przedmiotu zamówienia w zakresie wymagań dotyczących wielkości wziernika wskaźnika (bez obramowania), informującego użytkownika o sprawności aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy, w taki sposób, że mogą je spełnić wykonawcy oferujący konkretne rozwiązanie, bez jednoczesnej możliwości zaoferowania rozwiązań równoważnych, co nie ma uzasadnienia w potrzebach Zamawiającego i nie wpływa na podwyższenie cech użytkowych aparatów będących przedmiotem zamówienia, przy jednoczesnym braku uregulowań prawnych co do wielkości wziernika wskaźnika i sposobu zapewnienia kontroli sprawności aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy, a co prowadzi do uprzywilejowania konkretnych wykonawców oraz wyeliminowania pozostałych wykonawców.

Wskazując na powyższe zarzuty, wnoszę o:

- 1) nakazanie Zamawiającemu **dokonania zmiany treści SWZ w następującym w zakresie:**
 - a) **części B pkt 8 Załącznika nr 1 do Specyfikacji Warunków Zamówienia – Szczegółowy Opis przedmiotu zamówienia poprzez** wprowadzenie możliwości zaoferowania aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy

posiadającego zewnętrzny wskaźnik informujący użytkownika o sprawności aparatu o średnicy wziernika wskaźnika (bez obramowania) wynoszącej przynajmniej 6 mm, tj. nadanie zapisowi następującej treści: „*Aparat regeneracyjno – ucieczkowy izolujący układ oddechowy musi posiadać zewnętrzny wskaźnik informujący użytkownika o sprawności aparatu, który w oczywisty sposób, bez wykonania dodatkowych czynności przez użytkownika informuje o braku przeciwwskazań do dalszego użytkowania, np. wskaźnik sygnalizujący obecność wilgoci wewnątrz aparatu (zwany dalej „wskaźnikiem”), który w momencie rozszczelnienia aparatu i reakcji chemicznej wywołanej wilgocią znajdującą się wewnątrz obudowy zmieni np. kolor lub stan skupienia. Średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić przynajmniej 6 mm*”

ewentualnie poprzez wprowadzenie możliwości zaoferowania aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy posiadającego dwa zewnętrzne wskaźniki informujące użytkownika o sprawności aparatu o średnicy wziernika każdego wskaźnika (bez obramowania) wynoszącej przynajmniej 5 mm, tj. nadanie mu następującej treści: „*Aparat regeneracyjno – ucieczkowy izolujący układ oddechowy musi posiadać zewnętrzny wskaźnik/wskaźniki informujący/-e użytkownika o sprawności aparatu, który w oczywisty sposób, bez wykonania dodatkowych czynności przez użytkownika informuje o braku przeciwwskazań do dalszego użytkowania, np. wskaźnik/wskaźniki sygnalizujący/-e obecność wilgoci wewnątrz aparatu (zwany dalej „wskaźnikiem”), który w momencie rozszczelnienia aparatu i reakcji chemicznej wywołanej wilgocią znajdującą się wewnątrz obudowy zmieni np. kolor lub stan skupienia. W przypadku zaoferowania aparatu z jednym wskaźnikiem średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić przynajmniej 10 mm, zaś w przypadku zaoferowania aparatu z dwoma wskaźnikami średnica wziernika każdego wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić przynajmniej 5 mm*”,

- b) części A pkt 9 Załącznika nr 3 do SWZ – Wykaz parametrów techniczno – użytkowych oferowanego przedmiotu zamówienia poprzez wprowadzenie możliwości zaoferowania aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy posiadającego zewnętrzny wskaźnik informujący użytkownika o sprawności aparatu o średnicy wziernika wskaźnika (bez obramowania) wynoszącej przynajmniej 6 mm, tj. nadanie mu następującej treści: „*Aparat regeneracyjno – ucieczkowy izolujący układ oddechowy posiada zewnętrzny wskaźnik informujący użytkownika o sprawności aparatu, który w oczywisty sposób, bez wykonania dodatkowych czynności przez użytkownika informuje o braku przeciwwskazań do dalszego użytkowania, np. wskaźnik sygnalizujący obecność wilgoci wewnątrz aparatu (zwany dalej „wskaźnikiem”), który w momencie rozszczelnienia aparatu i reakcji chemicznej wywołanej wilgocią znajdującą się wewnątrz obudowy zmieni np. kolor lub stan skupienia. Średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) wynosi przynajmniej 6 mm*”,

ewentualnie poprzez wprowadzenie możliwości zaoferowania aparatu regeneracyjno – ucieczkowego izolującego układ oddechowy posiadającego dwa zewnętrzne wskaźniki informujące użytkownika o sprawności aparatu o średnicy wziernika każdego wskaźnika (bez obramowania) wynoszącej przynajmniej 5 mm, tj. nadanie mu następującej treści: *„Aparat regeneracyjno – ucieczkowy izolujący układ oddechowy posiada zewnętrzny wskaźnik/wskaźniki informujący/-e użytkownika o sprawności aparatu, który w oczywisty sposób, bez wykonania dodatkowych czynności przez użytkownika informuje o braku przeciwwskazań do dalszego użytkowania, np. wskaźnik/wskaźniki sygnalizujący/-e obecność wilgoci wewnątrz aparatu (zwany dalej „wskaźnikiem”), który w momencie rozszczelnienia aparatu i reakcji chemicznej wywołanej wilgocią znajdującą się wewnątrz obudowy zmieni np. kolor lub stan skupienia. **W przypadku zaoferowania aparatu z jednym wskaźnikiem średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić przynajmniej 10 mm, zaś w przypadku zaoferowania aparatu z dwoma wskaźnikami średnica wziernika każdego wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić przynajmniej 5 mm”***,

- 2) **zasądzenie** od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania, w tym kosztów zastępstwa według rachunku, który zostanie przedłożony na posiedzeniu lub rozprawie.

Interes Odwołującego wyraża się w tym, że Odwołujący jest wykonawcą na rynku dostaw aparatów górniczych, w tym aparatów regeneracyjno – ucieczkowych izolującego układ oddechowy. Oferowanie przez Odwołującego dostaw aparatów będących przedmiotem zamówienia potwierdzają również dokumenty dołączone do niniejszego odwołania. Odwołujący zamierza złożyć ofertę w przedmiotowym postępowaniu stąd interes w złożeniu niniejszego odwołania od postanowień SWZ. Ustalenie przez Zamawiającego treści SWZ z naruszeniem Pzp uniemożliwia Odwołującemu złożenie oferty spełniającej wymagania Zamawiającego, a co za tym idzie uzyskanie zamówienia.

Wpis od odwołania w kwocie 15.000,00 zł został uiszczony na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych. Potwierdzenie uiszczenia wpisu stanowi załącznik do niniejszego odwołania.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane dnia 16 czerwca 2025 r. SWZ została opublikowana przez Zamawiającego również 16 czerwca 2025 r. Odwołanie zostaje wniesione w dniu 26 czerwca 2025 r., czyli w terminie przewidzianym w art. 515 ust. 2 pkt 1 Pzp. Odwołanie zostało przekazane Zamawiającemu w dniu 26 czerwca 2025 r., czyli z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 514 ust. 2 Pzp.

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej dnia 16 czerwca 2025 r., pod numerem: 385150-2025.

Uzasadnienie

1. Stan faktyczny

Dnia 16 czerwca 2025 r. zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenie o zamówieniu w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego przez Polską Grupę Górniczą spółkę akcyjną z siedzibą w Katowicach pn. *„Dostawa aparatów regeneracyjno – uciezkowych izolujących układ oddechowy dla Oddziałów Polskiej Grupy Górniczej S.A. nr grupy 285-12”*, nr postępowania nadany przez Zamawiającego: 702401604.

Dowód: ogłoszenie o zamówieniu z dnia 16.06.2025 r. (w aktach postępowania)

W dniu 16 czerwca 2025 r. Zamawiający opublikował również na stronie internetowej postępowania SWZ wraz z załącznikami (pod adresem: <https://www.pgg.pl/strefa-korporacyjna/dostawcy/profil-nabywcy/przetargi>).

Dowód: SWZ wraz z załącznikami (w aktach postępowania)

2. Uzasadnienie zarzutów

Zamawiający w Załączniku nr 1 do SWZ – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w części B pkt 8 wprowadził następujące wymaganie: *„Aparat regeneracyjno – uciezkowy izolujący układ oddechowy musi posiadać zewnętrzny wskaźnik informujący użytkownika o sprawności aparatu, który w oczywisty sposób, bez wykonania dodatkowych czynności przez użytkownika informuje o braku przeciwwskazań do dalszego użytkowania, np. wskaźnik sygnalizujący obecność wilgoci wewnątrz aparatu (zwany dalej „wskaźnikiem”), który w momencie rozszczelnienia aparatu i reakcji chemicznej wywołanej wilgocią znajdującą się wewnątrz obudowy zmieni np. kolor lub stan skupienia. Średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić przynajmniej 10 mm.*

Z uwagi na fakt, że aparat musi być wyposażony we wskaźnik, trwałość aparatu nie może być uzależniona od częstotliwości kontroli przeprowadzonej za pomocą przyrządów do kontroli szczelności – jeśli przewiduje to instrukcja użytkowania. Kontrole za pomocą przyrządów są dodatkową czynnością potwierdzającą szczelność aparatu”.

Dowód: Załącznik nr 1 do SWZ (w aktach postępowania)

Powyższe wymaganie zostało powielone w treść załącznika nr 3 do SWZ – Wykaz parametrów techniczno – użytkowych oferowanego przedmiotu zamówienia. Zgodnie z treścią części A pkt 9 Załącznika nr 3 do SWZ: *„Aparat regeneracyjno – uciezkowy izolujący układ oddechowy posiada zewnętrzny wskaźnik informujący użytkownika o sprawności aparatu, który w oczywisty sposób, bez wykonania dodatkowych czynności przez użytkownika informuje o braku przeciwwskazań do dalszego użytkowania, np. wskaźnik sygnalizujący obecność wilgoci wewnątrz aparatu (zwany dalej „wskaźnikiem”), który w momencie rozszczelnienia aparatu i reakcji chemicznej wywołanej wilgocią znajdującą się wewnątrz obudowy zmieni np. kolor lub stan skupienia. Średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) wynosi przynajmniej 10 mm.*

Z uwagi na fakt, że aparat jest wyposażony we wskaźnik, trwałość aparatu nie jest uzależniona od częstotliwości kontroli przeprowadzonej za pomocą przyrządów do kontroli szczelności – jeśli przewiduje to instrukcja użytkowania. Kontrole za pomocą przyrządów są dodatkową czynnością potwierdzającą szczelność aparatu”.

Dowód: Załącznik nr 3 do SWZ (w aktach postępowania)

Zamawiający dopuścił więc możliwość zaoferowania aparatów przewidujących jeden rodzaj rozwiązania w zakresie zewnętrznego wskaźnika informującego użytkownika o sprawności aparatu – zaoferowania aparatu z jednym, dużym wskaźnikiem – średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) musi wynosić co najmniej 10 mm. Zamawiający poprzez wprowadzenie takiego wymagania:

- 1) dopuścił możliwość zaoferowania aparatów przewidujących tylko jedno z dostępnych na rynku rozwiązań w zakresie zapewnienia kontroli sprawności aparatu,
- 2) nie dopuścił możliwości zaoferowania rozwiązań równoważnych,
- 3) wprowadził wymaganie, które nie znajduje uzasadnienia w potrzebach Zamawiającego,
- 4) wprowadził wymaganie, które nie tylko nie wpływa na podwyższenie funkcji użytkowych oferowanych aparatów, ale jeszcze je obniża, gdyż większy rozmiar wskaźnika prowadzi do większej awaryjności aparatu.

Po pierwsze, wskazuję, że wymagany przez Zamawiającego duży wziernik wskaźnika jest jednym z rozwiązań stosowanych w aparatach przez producentów tego rodzaju aparatów. Takie rozwiązanie w swoich aparatach stosuje wykonawca – Dräger Polska sp. z o.o. (dalej jako **Dräger**). Wprowadzone przez Zamawiającego rozwiązanie preferuje więc urządzenia oferowane przez wykonawcę Dräger.

Dowód: instrukcja obsługi aparatu oddechowego Dräger Oxy 3000 i Dräger Oxy 6000.

Zamawiający z naruszeniem Pzp nie wprowadził w tym zakresie możliwości zaoferowania rozwiązań równoważnych, które również zapewniają możliwość kontrolowania, poprzez zewnętrzny wskaźnik, sprawności aparatu tlenowego. Zgodnie z art. 99 ust. 4 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”.* Wprowadzenie wymagania doprowadziło do wyeliminowania możliwości złożenia oferty przez innych wykonawców oferujących rozwiązania alternatywne.

Podkreślić należy, że aparaty tlenowe oferujące rozwiązanie inne niż przyjęte w SWZ oferują dwaj pozostali wykonawcy działający na tym rynku, tj. Odwołujący i Fabryka Sprzętu Ratunkowego i Lamp Górniczych „Faser” S.A. (dalej jako **Faser**).

Dowód:

- instrukcja użytkowania aparatu tlenowego ucieczkowego KA-60 wykonawcy Faser,
- instrukcja obsługi aparatu Odwołującego.

Po drugie, wprowadzone przez Zamawiającego wymaganie, aby średnica wziernika wskaźnika (bez obramowania) wynosiła przynajmniej 10 mm nie ma uzasadnienia ani w realnych potrzebach Zamawiającego, ani nie wpływa na podwyższenie jakości lub bezpieczeństwa użytkowanego aparatu.

Zastosowanie mniejszych i kompaktowych wskaźników wilgotności znacząco zmniejsza ryzyko ich uszkodzenia. Wskaźniki o większym rozmiarze są podatne na większe uszkodzenia mechaniczne lub eksploatacyjne, a co za tym na konieczność ich wymiany. To zaś wpływa na podwyższenie kosztów eksploatacji dostarczonych aparatów.

Powyższe potwierdza dołączona do niniejszego odwołania instrukcja użytkowania aparatu Dräger, tj. aparatu, w którym przewidziano duży wskaźnik prawidłowości działania aparatu. W instrukcji obsługi aparatu tlenowego wykonawcy Dräger producent przewiduje konieczność konserwacji oraz wymiany wziernika wilgotności. Wynika to z poniżej wskazanego zapisu na str. 6 instrukcji obsługi:

Konserwacja

Wymiana wziernika

- Uszkodzony wziernik wykręcić kluczem czołowym otworowym (wielkość: 35 mm).
- Nowy wziernik założyć z o-ringiem i wkręcić w obudowę kluczem czołowym otworowym (moment obrotowy dokręcania: 2,5 Nm).

Dowód: instrukcja obsługi aparatu oddechowego Dräger Oxy 3000 i Dräger Oxy 6000.

Taki zapis wskazuje na niską trwałość i potencjalną zawodność wziernika. Producent przewiduje bowiem wymianę wziernika jako jeden z elementów konserwacji aparatu. Fakt, że w dokumentacji aparatu producent dopuszcza konieczność wymiany wskaźnika, może być podstawą do wniosku, iż wskaźnik ten stanowi element szczególnie podatny na uszkodzenia. Dodatkowe czynności konserwacyjne będą zaś generować koszty po stronie Zamawiającego związane z koniecznością kontroli wymiany wziernika, a następnie jego ewentualną wymianą, w tym koszty samego nowego wziernika.

Dla porównania wskazuję, że ani instrukcja obsługi aparatu Faser, a nie instrukcja użytkowania aparatów Odwołującego nie przewiduje konieczności wymiany wzierników wskaźnika. Nie ma bowiem takiej potrzeby. Z uwagi na odporność mniejszych wzierników na uszkodzenia nie przywiduje się ich awaryjności.

Dowód:

- instrukcja użytkowania aparatu tlenowego ucieczkowego KA-60 wykonawcy Faser,
- instrukcja obsługi aparatu Odwołującego.

Odwołujący podkreśla również, że w ciągu całego okresu eksploatacji po sprzedaży ponad 16.000 egzemplarzy aparatów posiadających dwa mniejsze wzierniki (dwa wzierniki o średnicy 6 mm) nie odnotował ani jednego przypadku awarii wskaźnika wilgotności, czy też zastrzeżeń do sposobu jego działania. Doświadczenie Odwołującego potwierdzają więc wysoką

jakość i trwałość zastosowanego rozwiązania, a także brak konieczności konserwacji czy wymiany tego elementu.

Zastosowanie dużego wziernika wskaźnika wpływa więc wręcz na obniżenie cech użytkowych i jakości aparatu. Zastosowanie mniejszych wzierników zapewnia możliwość kontroli działania aparatu, przy jednoczesnym braku konieczności dokonywania wymiany wziernika. Jest to więc rozwiązanie tańsze i bezpieczniejsze w długoterminowej eksploatacji.

Przy tym należy pokreślić, że mniejsza wielkość wziernika nie powoduje, że odczyty są mniej widoczne. Większa powierzchnia wziernika nie przekłada się wprost na lepszą czytelność. Wręcz przeciwnie – większa powierzchnia może utrudniać szybkie i jednoznaczne sprawdzenie stanu wziernika, szczególnie w sytuacjach awaryjnych. Mniejszy wziernik zapewnia również czytelny i jednoznaczny odczyt stanu wilgotności aparatu. To rozwiązanie łączy w sobie funkcjonalność (użytkownik ma możliwość szybkiej i intuicyjnej interpretacji stanu aparatu), bez konieczności posługiwania się dodatkowymi narzędziami, a także ergonomię gdyż wskaźnik nie wpływa negatywnie na komfort pracy ani na wymiary zewnętrzne urządzenia.

Ponadto, jako rozwiązanie alternatywne dla zapisów SWZ Odwołujący zaproponował dopuszczenie możliwości zaoferowania aparatu z dwoma wskaźnikami prawidłowości działania aparatu (jego szczelności), o średnicy wziernika nie niższej niż 5 mm. Takie rozwiązanie jest stosowane w aparatach oferowanych przez Odwołującego. To rozwiązanie podwyższa bezpieczeństwo, gdyż zapewnia podwójną weryfikację poziomu wilgotności wewnątrz aparatu, w dwóch różnych miejscach aparatu.

Dowód: instrukcja obsługi aparatu Odwołującego

Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 5 lutego 2024 r., „w przypadku opisu przedmiotu zamówienia w sposób uprzywilejowujący lub eliminujący niektórych wykonawców lub produkty, po stronie zamawiającego istnieje **obowiązek przedstawienia rzeczowych argumentów uzasadniających taki opis**”¹. Jak wskazano w innych wyrokach Izby:

- 1) „*niedopuszczalne jest takie opisanie przedmiotu zamówienia, które ogranicza możliwość złożenia ofert, a które nie jest konieczne dla zaspokojenia racjonalnych i obiektywnie uzasadnionych potrzeb zamawiającego*”²,
- 2) „Z artykułu 99 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych wprost wynika, że jednym z przykładów utrudniania uczciwej konkurencji jest opisanie przedmiotu zamówienia przez wskazanie pochodzenia produktu, prowadzące do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych produktów. Izba nie neguje stanowiska, że zamawiający ma prawo opisać przedmiot zamówienia w taki sposób, który zagwarantuje zaspokojenie jego uzasadnionych potrzeb. Naturalnym w takiej sytuacji jest, że dyktowany uzasadnionymi potrzebami zamawiającego opis przedmiotu zamówienia powodować będzie zawężenie

¹ Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 05.02.2024 r., sygn. KIO 32/24.

² Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31.03.2023 r., sygn. KIO 759/23

kręgu wykonawców będących w stanie zrealizować zamówienie. Natomiast granicę dozwolonych działań zamawiającego zakreślają zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców jako nadrzędne zasady systemu zamówień publicznych. Zasady te sprzeciwiają się dokonaniu opisu przedmiotu zamówienia w sposób prowadzący do uprzywilejowania niektórych produktów, bez uzasadnienia w obiektywnych potrzebach zamawiającego. Dalego też uprawdopodobnienie przez odwołującego, że sporne wymaganie może utrudniać uczciwą konkurencję, implikuje po stronie zamawiającego obowiązek udowodnienia, że utrudnienie konkurencji znajduje obiektywne uzasadnienie w jego rzeczywistych potrzebach”³,

- 3) *„Sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia stanowi jedną z najistotniejszych czynności zamawiającego, poprzedzających wszczęcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, która determinuje cały jego przebieg i wywiera wpływ na jego wynik. Dlatego też zamawiający winien dokonać tej czynności z poszanowaniem wyrażonej w art. 16 p.z.p. zasady, nakładającej obowiązek przygotowania i przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców”⁴.*

W zaskarżonych zapisach SWZ nie ma żadnych racjonalnych potrzeb Zamawiającego, które uzasadniałyby ograniczenie minimalnej średnicy wziernika wskaźnika zewnętrznego. Jak już wyżej wskazano, większy wziernik nie podwyższa jakości i bezpieczeństwa użytkowania aparatu, a wręcz wpływa na podwyższenie kosztów eksploatacyjnych.

Opisanie przedmiotu zamówienia w zakresie i w sposób opisany powyżej utrudnia więc uczciwą konkurencję. Aparaty wyposażone w duży wskaźnik stanowią już rozwiązanie przestarzałe, gdyż takie aparaty cechowały się większą awaryjnością. Wprowadzenie wymagania, aby średnica wziernika wskaźnika wynosi co najmniej 10 mm nie ma również żadnego uzasadnienia w rzeczywistych potrzebach Zamawiającego.

Należy więc uznać, że nie jest dopuszczalne wprowadzenie przez Zamawiającego takiego ograniczenia w zakresie możliwego do zaoferowania przedmiotu zamówienia. Jak Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 17 lutego 2025 r.: *„Przejawem naruszenia zasady uczciwej konkurencji jest opisanie przedmiotu zamówienia z użyciem ograniczeń wskazujących na konkretnego producenta lub konkretny produkt albo z użyciem parametrów wskazujących na konkretnego producenta, dostawcę albo konkretny wyrób, ale także określenie na tyle rygorystycznych wymagań co do parametrów technicznych, które nie są uzasadnione obiektywnymi potrzebami zamawiającego i które uniemożliwiają udział niektórym wykonawcom w postępowaniu, ograniczając w ten sposób krąg podmiotów zdolnych do wykonania zamówienia”⁵.*

Wyżej przywołana dokumentacja aparatów oferowanych przez wykonawców na rynku wskazuje na uprzywilejowanie wykonawcy Drager oraz wyeliminowanie innych wykonawców

³ Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 stycznia 2025 r., sygn. KIO 4748/24.

⁴ Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 20.03.2023 r., sygn. KIO 551/23.

⁵ Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lutego 2025 r., sygn. akt: KIO 379/25.

oraz ich produktów, co stanowi w istocie naruszenie zasad uczciwej konkurencji oraz nierówne traktowanie wykonawców. Przy aktualnym brzmieniu SWZ w rzeczywistości szansę na uzyskanie przedmiotowego zamówienia będzie miał jedynie wykonawca Dräger.

Mając na uwadze powyższe na uwadze, odwołanie jest w pełni uzasadnione.

Załączniki:

- 1) wydruk z CIKRS Odwołującego,
- 2) dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wysokości 15.000,00 zł,
- 3) potwierdzenie uiszczenia opłaty skarbowej od prokury,
- 4) pełnomocnictwo udzielone r.pr. Katarzynie Z. Zadykowicz,
- 5) potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa udzielonego r.pr. Katarzynie Z. Zadykowicz,
- 6) pełnomocnictwo udzielone r.pr. Patrycji W. Oleksińskiej-Dąbrowskiej,
- 7) potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa udzielonego .pr. Patrycji W. Oleksińskiej-Dąbrowskiej,
- 8) instrukcja obsługi aparatu oddechowego Dräger Oxy 3000 i Dräger Oxy 6000,
- 9) instrukcja użytkowania aparatu tlenowego ucieczkowego KA-60 wykonawcy Faser,
- 10) instrukcja obsługi aparatu DEZEKA,
- 11) potwierdzenie przekazania odwołania Zamawiającemu.