

Warszawa, dnia 5 stycznia 2010 r.

**ZAMAWIAJĄCY:**

**Wielkopolskie Centrum Onkologii**

ul. Garbary 15

61-866 Poznań

tel.: 061-8540500

fax.: 061-8521-948

**PROTESTUJĄCY:**

**Hand – Prod Sp. z o. o.**

ul. Leszczyńskiego 40 A

02 – 496 Warszawa

Nr postępowania: 154/2009

**PROTEST**

co do czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania – sporządzenia SIWZ w sposób naruszający przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa oraz w sposób ograniczający uczciwą konkurencję i naruszający równe traktowanie wykonawców, w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na *„zakup i dostawę sprzętu medycznego sterylnego jednorazowego użytku, m.in. półmasek filtrujących, przyrządów do przetoczeń, elektrod wiązkowych do termoablacji, igieł typu Veresa, trokarów, strzykawek typu Luer-Lock, strzykawek do pomp infuzyjnych, białych, zestawów do pomp infuzyjnych Lifecare 5000 i PLUM A+, rękawic chirurgicznych specjalistycznych sterylnych, bezpudrowych” (postępowanie nr 154/2009).*

W imieniu Wykonawcy, spółki Hand – Prod Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie (w dalszej części zwanej „**Hand – Prod**”), na podstawie art. 180 w zw. z art. 179 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2004 r., nr 19, poz. 177 ze zm. - dalej jako „**PZP**”) składam protest wobec czynności podjętych przez Zamawiającego – Wielkopolskie Centrum Onkologii w Poznaniu, w toku postępowania o

udzielenie zamówienia publicznego, w trybie przetargu nieograniczonego na *zakup i dostawę sprzętu medycznego sterylnego jednorazowego użytku, m.in. półmasek filtrujących, przyrządów do przetoczeń, elektrod wiążkowych do termoablacji, igieł typu Veresa, trokarów, strzykawek typu Luer-Lock, strzykawek do pomp infuzyjnych, białych, zestawów do pomp infuzyjnych Lifecare 5000 i PLUM A+, rękawic chirurgicznych specjalistycznych sterylnych, bezpudrowych (nr 154/2009)* :

- **sporządzenia SIWZ - w sposób naruszający przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie pakietu XIII SIWZ w sposób niezgodny z obowiązującymi przepisami, tj. z Rozporządzeniem Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej z dnia 19 czerwca 1999 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy przygotowaniu, podawaniu i przechowywaniu leków cytostatycznych w zakładach opieki zdrowotnej – wobec żądania w opisie pakietu XIII wyrobu medycznego, tj. opisanych tam rękawic chirurgicznych specjalistycznych sterylnych, bezpudrowych, do pracy z cytostatykami,**
- **sporządzenia SIWZ - w sposób naruszający przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie pakietu XIII SIWZ w sposób ograniczający uczciwą konkurencję oraz naruszający równe traktowanie wykonawców – wobec opisanego przedmiotu zamówienia w sposób wskazujący na jednego wykonawcę.**

Zaskarżonym czynnościom Wykonawca zarzuca naruszenie: art. 7 ust. 1 PZP, art. 29 PZP, art. 36 PZP.

W związku z tym, że interes Protestującego doznał uszczerbku w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy, żądam dokonania modyfikacji treści SIWZ w zakresie pakietu XIII poprzez:

- a) określenie przedmiotu zamówienia w pakiecie XIII zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej z dnia 19 czerwca 1999 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy przygotowaniu, podawaniu i przechowywaniu leków cytostatycznych w zakładach opieki zdrowotnej;
- b) dokonania opisu przedmiotu zamówienia w pakiecie XIII w sposób nie ograniczający uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców i bez wskazania na konkretnego wykonawcę, w szczególności przez wykreślenie wymogu zaoferowania w

pakiecie XIII rękawic trójwarstwowych, posiadających na mankiecie podłużne i poprzeczne wzmocnienia,

Protestujący wykazuje, że posiada **interes prawny** w złożeniu protestu, gdyż, w wypadku prawidłowego działania Zamawiającego, Protestujący mógłby ubiegać się o udzielenie niniejszego zamówienia.

Powyższe niezbitnie dowodzi naruszenia interesu prawnego Protestującego w uzyskaniu zamówienia i stanowi wystarczającą przesłankę do skorzystania przez Protestującego ze środków ochrony prawnej przewidzianych w art. 179 PZP.

## UZASADNIENIE

### I.

Zamawiający – Wielkopolskie Centrum Onkologii w Poznaniu prowadzi postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego na „zakup i dostawę sprzętu medycznego sterylnego jednorazowego użytku, m.in. półmasek filtrujących, przyrządów do przetoczeń, elektrod wiązkowych do termoablacji, igieł typu Veresa, trokarów, strzykawek typu Luer-Lock, strzykawek do pomp infuzyjnych, białych, zestawów do pomp infuzyjnych Lifecare 5000 i PLUM A+, rękawic chirurgicznych specjalistycznych sterylnych, bezpudrowych” (nr 154/2009).

Protestujący powziął wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę do wniesienia protestu, tj. sporządzeniu SIWZ w sposób niezgodny z obowiązującymi przepisami, stąd konieczne stało się wniesienie niniejszego protestu.

### II.

Zamawiający, zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia w pakiecie XIII oczekiwał: „Rękawic chirurgicznych (...) **służących do przygotowania cytostatyków**". Rękawice miały spełniać wymagania normy EN -374-3.

Zgodnie z rozporządzeniem Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej z dnia 19 czerwca 1999 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy przygotowaniu, podawaniu i przechowywaniu leków cytostatycznych w zakładach opieki zdrowotnej, przy przygotowywaniu leków cytostatycznych należy stosować Środki Ochrony Indywidualnej.

Wymóg używania rękawic, zarejestrowanych jako ŚOI, do przygotowania roztworów leków cytostatycznych wynika przede wszystkim z § 5 cyt. Rozporządzenia Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej, gdzie mowa jest: – „**Przy wykonywaniu czynności polegających na rozpuszczeniu i podawaniu leków cytostatycznych należy przestrzegać zaleceń producenta leku, w szczególności dotyczących stosowania środków ochrony indywidualnej: rękawiczek, fartuchów, okularów, czepków i masek.**” § 3.1 punkt 2 stanowi, iż: „*W pomieszczeniach w których przygotowuje się leki cytostatyczne, powinno znajdować się wydzielone miejsce na środki ochrony indywidualnej przeznaczone do zniszczenia (rękawiczki, fartuchy, czepki lub maski) i oczyszczenia (okulary)*”. Zgodnie natomiast z § 5.1 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 21 grudnia 2005 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla środków ochrony indywidualnej: „*Środki ochrony indywidualnej mogą być wprowadzone do obrotu i stosowane wyłącznie, gdy chronią zdrowie oraz zapewniają bezpieczeństwo użytkownikom, nie stanowią zagrożenia dla zdrowia i bezpieczeństwa innych osób, zwierząt domowych oraz mienia, przy założeniu prawidłowej obsługi, a także użytkowaniu zgodnie z przeznaczeniem*”.

**Dowód:** Rozporządzenie Ministra Zdrowia i Opieki Społecznej z dnia 19 czerwca 1996 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy przygotowaniu, podawaniu i przechowywaniu leków cytostatycznych w zakładach opieki zdrowotnej (Dz. U. z 1996 r. Nr 80, poz. 376 z późn. zm.), Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 21 grudnia 2005 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla środków ochrony indywidualnej (Dz. U. 2005 r. Nr 259, poz. 2173)

Wielkopolskie Centrum Onkologii w Poznaniu, wymagając rękawic chirurgicznych „do pracy z cytostatykami” wymaga przedmiotu zamówienia niezgodnego z obowiązującymi przepisami. **Rękawice chirurgiczne są wyrobem medycznym o czym mówi dyrektywa 93/42/ECC, a rękawice opisane w przedmiocie zamówienia nie mogą być traktowane jako Środki Ochrony Indywidualnej, czego wymagają wskazane przepisy.**

Tym samym Zamawiający dokonując opisu przedmiotu zamówienia w pakiecie XIII SIWZ, dopuścił się uchybienia w postaci sporządzenia SIWZ - w sposób naruszający przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie pakietu XIII SIWZ w sposób niezgodny z obowiązującymi przepisami.

### III.

Obowiązek przestrzegania zasady uczciwej konkurencji oraz zasady równego traktowania wykonawców spoczywa na Zamawiającym zarówno w fazie przygotowania, jak i w fazie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Rozwinięciem zasady uczciwej konkurencji są przepisy ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. Nr 155, póź. 1503 ze zm.), a także przepisy ustawy z 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2003 r., Nr 170, póź. 1652 ze zm.). Czynem nieuczciwej konkurencji jest działanie sprzeczne z prawem lub dobrymi obyczajami, jeżeli zagraża ono lub narusza interes innego przedsiębiorcy lub klienta (art. 3 ust. 1 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji). Czynem nieuczciwej konkurencji jest m. in. utrudnianie dostępu do rynku. W przedmiotowej sprawie mamy do czynienia z takim właśnie postępowaniem ze strony Zamawiającego, poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób wskazujący na konkretnego wykonawcę.

Opis przedmiotu zamówienia w pakiecie XIII SIWZ w zakresie określenia cech rękawic chirurgicznych, tj., żądania przez Zamawiającego rękawic „(...) *trójwarstwowych, posiadających na mankiecie podłużne i poprzeczne wzmocnienia*”, w sposób rażąco narusza uczciwą konkurencję oraz naruszający równe traktowanie wykonawców. Wymóg ten nie jest uzasadniony żadnymi obiektywnymi okolicznościami.

**Cechy, o których mowa powyżej, posiadają bowiem tylko rękawice firmy Cardinal Healthcare, które są dystrybuowane przez firmę Skamex.**

Reasumując przedstawioną powyżej argumentację, stwierdzić należy, iż postępowanie o udzielenie przedmiotowego zamówienia prowadzone jest przez Zamawiającego z naruszeniem przepisów PZP.

W związku z powyższym, wnoszę jak na wstępie.