

Tuttomed Farmacja Sp. z o.o.
Os. Czecha 130/8
61-292 Poznań
Adres do korespondencji:
Tuttomed Farmacja Sp. z o.o.
ul. Szkolna 1/210
61-835 Poznań
Tel. 725-45-22-45
Faks 61 646 07 18
biuro@tuttomed.pl

Poznań, dnia 09.06.2016 r.

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

ODWOŁANIE

Dotyczy: przetargu na: „przetargu nieograniczonego na dostawę „preparatów do mycia i dezynfekcji”
Nr sprawy 15/ŚDICZ/DCZP/2017/P

Na podstawie art. 179 ust. 1, 180 ust. 2 pkt 4 i art. 182 ust. 1 pkt 2 Ustawy prawo zamówień publicznych (tj. z dnia 26 listopada 2015 r. Dz.U. z 2015 r. poz. 2164), zwanej dalej ustawą, składam odwołanie od poniższych czynności Zamawiającego – Dolnośląskie Centrum Zdrowia Psychicznego Sp. z o.o., Wybrzeże J. Conrada – Korzeniowskiego 18, 50-226 Wrocław, tel. 71 77 66 200, fax 71 75 75 970, e-mail: sekretariat@dczp.wroclaw.pl

Zaskarżonym czynnościom zarzucam:

- 1) naruszenie art. 89 ust. 1 pkt 2 Ustawy poprzez **poprzez wybór oferty najkorzystniejszej nie spełniającej wymogów SIWZ**, gdy jej treść odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia
- 2) naruszenie art. 89 ust. 1 pkt 3 i art. 7 ust. 1 Ustawy poprzez nie zapewnienie zachowania uczciwej konkurencji w postępowaniu.
- 3) Naruszenie art. 16.ust 1, art. 16. Ust 2, art 17.2 ust. 1 pkt 1), 2) i 3) oraz art. 46 ust. 1 pkt 6) Ustawy z dnia 9 października 2015 r. o produktach biobójczych w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę „preparatów do mycia i dezynfekcji” Nr sprawy 15/ŚDICZ/DCZP/2017/P prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego

Wnoszę o:

I. nakazanie Zamawiającemu:

- 1) ponownej oceny ofert;

- 2) ponownego dokonania wyboru oferty najkorzystniejszej
- 3) odrzucenia oferty Bialmed jako niespełniającej wymogów SIWZ

II. na podstawie art. 190 ustawy o zamówieniach publicznych i art. 6 kc o dopuszczenie poniższych dowodów:

- 1) dokumentów zawartych w postępowaniu przetargowym na okoliczność nieprawidłowych czynności Zamawiającego w odrzuceniu oferty Odwołującego się
- 2) opinii Prezesa Urzędu Rejestracji Produktów Leczniczych Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych na temat obowiązku zmiany pozwolenia na obrót produktem biobójczym w przypadku rozszerzenia przeznaczenia, zakresu stosowania lub sposobu aplikacji produktu biobójczego, zgodnie z Ustawą o produktach biobójczych.

III. Odwołujący zastrzega sobie możliwość złożenia dalszych wniosków dowodowych w trakcie postępowania

Uzasadnienie

Wykonawca posiada interes prawny w złożeniu odwołania ponieważ w przypadku uznania, że jego oferta jest zgodna z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia, oferta Odwołującego się zostałaaby uznana za najkorzystniejszą w zadaniu 1 według kryterium najkorzystniejszej ceny oraz terminu realizacji zamówienia na podstawie art. 91 ust. 2 ustawy.

W dniu 05 czerwca 2017 r. wnoszący odwołanie został poinformowany drogą mailową przez Zamawiającego o wyborze oferty najkorzystniejszej i odrzuceniu jego oferty w zadaniu 1. Niniejsze odwołanie składamy w terminie.

Wybór oferty Bialmed Sp. z o.o. w Zadaniu 1.

W postępowaniu „przetargu nieograniczonego na dostawę **„preparatów do mycia i dezynfekcji”** Nr sprawy 15/ŚDICZ/DCZP/2017/P wybrano ofertę Bialmed Sp. z o.o. O czynności wyboru zostaliśmy poinformowani niezwłocznie w dniu 5 Czerwca 2017. Czynność wyboru najkorzystniejszej oferty została wykonana pomimo informacji jaką wysłaliśmy w dniu 30 maja 2017, że oferta Firmy Bialmed nie spełnia wymogu SIWZ w zakresie terminu przydatności od przygotowania roztworu roboczego do użycia.

W ocenie Odwołującego się decyzja Zamawiającego o wyborze oferty Bialmed Sp. z o.o. jest wadliwa z uwagi na następujące okoliczności:

Zamawiający w zadaniu 1 w pozycji 6 wymagał preparatu który cechuje się trwałością roztworu roboczego minimum 24 dni.

W trybie udzielonych odpowiedzi na pytania, zamawiający potwierdził, że wymaga minimalnej trwałości 24 dni. Na nasze pytanie które dotyczyło produktu „Taski Sprint

Degerm" Zamawiający odpowiedział, że nie dopuszcza do zaferowania produktu który wykazuje trwałość gotowego roztworu roboczego tylko 14 dni.

Oferent Bialmed zaferował preparat „Taski Sprint Degerm”, który nie spełnia tego parametru. Co więcej oferent dopuścił się fałszerstwa i poświadczenia nieprawdy, polegającego na zmianie w ulotce oraz karcie charakterystyki terminu przydatności przygotowanego roztworu roboczego z 7 na 28 dni.

Dodatkowo prawo zostało złamane przez przedstawiciela producenta w Polsce produktu „Taski Sprint Degerm” czyli firmę Diversey Polska Sp. z o.o. Al. Jerozolimskie 134, 02-305 Warszawa, która to udostępniła firmie Bialmed ulotkę ze zmienionym parametrem który podlegał ocenie w trybie przeprowadzanego postępowania.

Zgodnie z obowiązującym w Polsce prawem Ustawą z dnia 9 października 2015 r. o produktach biobójczych taka zmiana podlega zmianie pozwolenia na obrót produktem biobójczym w trybie administracyjnym. Zmiany danych w pozwoleniu na obrót mogą być dokonywane z urzędu lub na wniosek podmiotu odpowiedzialnego.

Rozdział 4 **Pozwolenie na obrót i oznakowanie produktu biobójczego na który wydano pozwolenie na obrót**

Art. 16. 1. Prezes Urzędu wydaje pozwolenie na obrót oraz dokonuje zmiany pozwolenia na obrót albo uchyla pozwolenie na obrót, na wniosek podmiotu odpowiedzialnego

Art.16.2. Wydanie pozwolenia na obrót, zmiana pozwolenia na obrót albo uchylenie pozwolenia na obrót następuje w drodze decyzji administracyjnej Prezesa Urzędu.

Art. 17.2. Do wniosku dołącza się:

- 1) treść oznakowania opakowania produktu biobójczego w języku polskim, zgodnie z art. 33
- 2) sporządzone w języku polskim lub języku angielskim sprawozdanie z badań potwierdzających skuteczność produktu biobójczego...;
- 3) kartę charakterystyki produktu biobójczego;

Według naszych informacji zaciągniętych w dniu 5.06.2017 w Urzędzie Rejestracji Wyrobów Medycznych Produktów Lecznicznych i Produktów Biobójczych w Departamencie Informacji o Produktach Biobójczych, przedstawiciel producenta preparatu „Taski Sprint Degerm”, nie złożył stosownego wniosku o zmianę danych zawartych w pozwoleniu i nie uzyskał zmian w pozwoleniu na obrót produktem biobójczym zgodnie z obowiązującą **Ustawą z dnia 9 października 2015 r. o produktach biobójczych.**

Należy zauważyć że zmiana okresu trwałości przydatności do użycia gotowego roztworu roboczego na 28 dni jest **„Rozszerzeniem przeznaczenia, zakresu stosowania lub sposobu aplikacji produktu biobójczego”**, która podlega powyższemu obowiązkowi. Przedstawiciel producenta aby dokonać zmiany jak powyżej, zobligowany jest do złożenia wniosku o zmianę pozwolenia na obrót produktem biobójczym, dokonania opłaty wynikającej z **Ustawy z dnia 9 października 2015 r. o produktach biobójczych** oraz „złożenia wyników badań skuteczności produktu odpowiadające wymaganiom dla wnioskowanego przeznaczenia produktu, sposobu stosowania i deklarowanym organizmom szkodliwym”.

W związku z powyższym należy domniemywać, że produkt „Taski Sprint Degerm” posiada sfałszowaną dokumentację i na dzień dzisiejszy znajduje się nielegalnie w obrocie na terenie Polski.

Zgodnie **Ustawą z dnia 9 października 2015 r. o produktach biobójczych** z:

Rozdziałem 8, art. 45 punkt 1: Kto bez pozwolenia albo zezwolenia na handel równoległy udostępnia na rynku produkt biobójczy, podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności, albo karze pozbawienia wolności do lat 2”.

Rozdziałem 8, art. 46 punkt 1: Kto:

ll

4) reklamuje produkt biobójczy niezgodnie z przepisami art. 72 rozporządzenia 528/2012, lub

6) udostępnia na rynku produkt biobójczy zawierający informacje niezgodne z oznakowaniem wprowadzonego do obrotu produktu biobójczego,

podlega każe grzywny.

Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. z dnia 26 listopada 2015 r. Dz.U. z 2015 r. poz. 2164) jest aktem prawnym określającym zasady, tryby udzielania zamówień publicznych, środki odwoławcze, sposób kontroli udzielania zamówień oraz organy właściwe w sprawach uregulowanych w Ustawie. Na system zamówień publicznych składają się nie tylko regulacje ustawowe, lecz także przepisy kilkunastu rozporządzeń, dla których wydania ustawa przewiduje delegacje, oraz przepisy bezpośrednio obowiązujące w polskim systemie prawa unijnego. Ustawa stanowi część prawa cywilnego, na co wskazuje odesłanie do stosowania przepisów ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (tekst jedn.: Dz. U. z 2014 r. poz. 121) do czynności wykonywanych przez zamawiającego i wykonawców postępowania o udzielenie zamówienia oraz do umów w sprawie zamówienia publicznego, gdy ustawa nie stanowi inaczej. W tym zakresie ustawa stanowi *lex specialis* w stosunku do ogólnych norm kodeksu cywilnego. Zgodnie z art. 14. do czynności podejmowanych przez zamawiającego i wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny. Zgodnie z art. 29. 1. Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zgodnie z art. 91 ust.1 p.z.p. zamawiający zobowiązany jest do wyboru oferty najkorzystniejszej na podstawie kryteriów oceny ofert określonych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Kryteriami oceny ofert są cena albo cena i inne kryteria odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, aspekty środowiskowe, społeczne, innowacyjne, serwis, termin wykonania zamówienia oraz koszty eksploatacji. Zgodnie z art. 92 ust. 1 pkt. 1) i 2) zamawiający jest zobowiązany niezwłocznie powiadomić wszystkich oferentów w postępowaniu o wynikach postępowania, o wyborze oferty najkorzystniejszej i o odrzuceniu ofert wykonawców razem z uzasadnieniem tego odrzucenia.

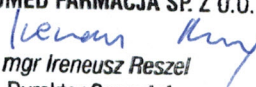
W ocenie Odwołującego się Zamawiający naruszył wszystkie wskazane wyżej przepisy prawa.

Mając na względzie powyższe okoliczności faktyczne oraz wskazane przepisy prawa wnosimy i wywodzimy jak na wstępie.

Załączniki:

- 1 Odpis z właściwego rejestru Odwołującego się.
- 2 Opis przedmiotu zamówienia w zakresie zadania 1
- 3 Informacja Zamawiającego o wyborze najkorzystniejszej oferty
- 4 Zawiadomienie złożone przez Tuttomed Farmacja Sp. z o.o. o niezgodnej z przepisami prawa zamówień publicznych czynności Zamawiającego

TUTTOMED FARMACJA SP. Z O.O.
61-292 Poznań, os. Czecha 130/8
tel.: 61 646 04 65 ; 502380790
NIP 5842730948, REGON 221840619
KRS 0000452492
adres magazynu:
ul. Chodzieska 28, 64-810 Kaczory

TUTTOMED FARMACJA SP. Z O.O.

mgr Ireneusz Reszel
Dyrektor Sprzedaży