



**Wojewódzki Specjalistyczny Szpital**  
**im. dr Wł. Biegańskiego**  
**91-347 Łódź, ul. Kniaziewiczza 1/5**



Informacja, tel. 42 251-60-11, 251 60-50, FAX. 42 251-60-55, Sekretariat Dyrektora: tel. 42 251-61-55, 42 251-60-59,  
Z-ca Dyrektora ds. Techniczno-Administracyjnych: tel. 42 251-60-60, Z-ca Dyrektora ds. Lecznictwa: tel. 42 251-62-50,  
Główna Księgowa: tel. 42 251-61-45, NIP 726-22-34-808, Regon 471219736.

WSSz – NZP – 229/19

Łódź, dn.11.06.2019r.

**UCZESTNICY POSTĘPOWANIA  
PRZETARGOWEGO**

**dotyczy:** przetargu nieograniczonego na usługę przygotowywania i dostarczania posiłków dla pacjentów Szpitala oraz posiłków regeneracyjnych dla pracowników Szpitala- sprawa ZP 25/19

Zgodnie z art. 185 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dn. z dnia 29 stycznia 2004 r. (t. j. Dz. U. z 2018r. poz. 1986 z późniejszymi zmianami) Wojewódzki Specjalistyczny Szpital im. Dr Wł. Biegańskiego w Łodzi zawiadamia, iż w dniu 10 czerwca 2019r. wykonawca, Catermed S.A. z siedzibą przy ul. Traktorowej 126/201, 91-204 Łódź, wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie, którego treść przesyłamy w załączeniu.

Zamawiający informuje, iż zgodnie z art. 185 ustawy PZP

ust. 2. Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje, i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby w postaci papierowej albo elektronicznej opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

ust. 3. Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.

ust. 4. Zamawiający lub odwołujący może zgłosić opozycję przeciw przystąpieniu innego wykonawcy nie później niż do czasu otwarcia rozprawy. Izba uwzględni opozycję, jeżeli zgłaszający opozycję uprawdopodobni, że wykonawca nie ma interesu w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystąpił; w przeciwnym razie Izba oddala opozycję. Postanowienie o uwzględnieniu albo oddaleniu opozycji Izba może wydać na posiedzeniu niejawnym. Na postanowienie o uwzględnieniu albo oddaleniu opozycji nie przysługuje skarga.

ust. 5. Czynności uczestnika postępowania odwoławczego nie mogą pozostawać w sprzeczności z czynnościami i oświadczeniami strony, do której przystąpił, z zastrzeżeniem zgłoszenia sprzeciwu, o którym mowa w art. 186 ust. 3, przez uczestnika, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego.

ust. 6. Odwołujący oraz wykonawca wezwany zgodnie z ust. 1 nie mogą następnie korzystać ze środków ochrony prawnej wobec czynności zamawiającego wykonanych zgodnie z wyrokiem Izby lub sądu albo na podstawie art. 186 ust. 2 i 3.

ust. 7. Do postępowania odwoławczego stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego o sądzie polubownym (arbitrażowym), jeżeli ustawa nie stanowi inaczej.

Załączniki:

1. kopia odwołania wykonawcy Catermed Spółka Akcyjna

Z poważaniem

**DYREKTOR**  
Wojewódzkiego Specjalistycznego Szpitala  
im. dr Wł. Biegańskiego w Łodzi

*Elżbieta Szklarek*  
**Elżbieta Szklarek**

Łódź, dnia 10 czerwca 2019 roku

**Do:** Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej  
ul. Postępu 17A, 02-676 Warszawa

**Zamawiający:** Wojewódzki Specjalistyczny Szpital  
im. dr W. Biegańskiego w Łodzi  
ul. Kniaziewiczza 1/5, 91-347 Łódź  
Tel./Faks: 42 251 61 66  
e-mail: zampubliczne@bieganski.com.pl  
<https://szpitale.lodzkie.pl/bieganski/bip/pl/c/zamowienia-publiczne.html>

**Odwołujący:** Catermed Spółka Akcyjna  
z siedzibą w Łodzi  
ul. Traktorowa 126/201, 91-204 Łódź  
Tel. +48 426405777,  
Fax: +48 422572816  
e-mail: przetargi@naprzod.pl  
*reprezentowana przez Agnieszkę Zasińską – Pełnomocnika*

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługę przygotowywania i dostarczania posiłków dla pacjentów Szpitala oraz posiłków regeneracyjnych dla pracowników Szpitala, numer zamówienia: ZP 25/19, ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 31 maja 2019 r., nr 252891-2019-PL.

## ODWOŁANIE

Działając w imieniu Catermed Spółka Akcyjna, na podstawie art. 180 ust. 1 w zw. z art. 179 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2018, poz. 1986 j.t.), dalej: Pzp, wnoszę odwołanie wobec czynności zamawiającego, tj. wobec dokonania opisu przedmiotu zamówienia i podania okresu realizacji zamówienia, w ogłoszeniu o udzielenie zamówienia publicznego i Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej jako „SIWZ”) z naruszeniem przepisów Pzp.

### Zarzucam zamawiającemu:

- 1. naruszenie art. 29 ust. 1 w zw. z art. 138m Pzp** poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia bez uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, a to przez wskazanie w SIWZ (rozdział III pkt. 27, 28 i 32), że przedmiotowe zamówienie ma zostać wykonane m.in. poprzez dostarczenie Zamawiającemu posiłków w jednorazowych naczyniach, sztućcach i opakowaniach, podczas gdy przepis art. 4 ust. 1 i art. 5 w zw. z art. 17 ust. 1 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) w sprawie zmniejszenia wpływu niektórych produktów z tworzyw sztucznych na środowisko wprowadza zakaz wprowadzania ich do obrotu od dnia 1 stycznia 2021 r.,
- 2. naruszenie art. 36 ust. 1 pkt. 4 i art. 41 pkt. 6 w zw. z art. 138k Pzp** poprzez wskazanie w ogłoszeniu o zamówieniu (pkt. II.2.7) i w SIWZ (rozdział IV pkt. 52), że termin wykonania zamówienia to 31 sierpnia 2022 r., podczas gdy przepis art. 4 ust. 1 i art. 5 w

zw. z art. 17 ust. 1 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) w sprawie zmniejszenia wpływu niektórych produktów z tworzyw sztucznych na środowisko wprowadza zakaz wprowadzania jednorazowych naczyń, sztuciec i opakowań do obrotu od dnia 1 stycznia 2021 r., co powoduje, że od tego dnia przedmiotowe zamówienie nie będzie mogło być wykonane z ich wykorzystaniem, więc przedmiotowe zamówienie może zostać wykonane jedynie do dnia 1 stycznia 2021 r., a zatem termin wykonania zamówienia przekraczający ten termin spowoduje wykonanie zamówienia po tym dniu w sposób niezgodny z prawem.

**Wobec powyższego żądam nakazania Zamawiającemu:**

1. dokonania zmiany ogłoszenia o zamówieniu poprzez wykreślenie w pkt. II.2.7 po słowie „Koniec:” daty „31/08/2022” i wpisania na jej miejsce daty „31/12/2020”,
2. dokonania zmiany SIWZ poprzez nadanie SIWZ w rozdziale IV, pkt. 52 następującego brzmienia: *Zamówienie będzie realizowane w terminie 16 miesięcy, od 01.09.2019r. do 31.12.2020r.*

Oświadczam, iż Odwołujący ma interes prawny w skorzystaniu ze środków ochrony prawnej, ponieważ ma możliwość uzyskania przedmiotowego zamówienia, a określone przez Zamawiającego wymagania w zakresie opisu przedmiotu zamówienia i terminu jego wykonania ograniczają Odwołującemu możliwość złożenia ważnej i niepodlegającej odrzuceniu oferty, a w konsekwencji ubiegania się o zamówienie.

### UZASADNIENIE

Zgodnie z postanowieniami rozdziału III SIWZ, pkt. 27, 28 i 32, a także z pkt. 4 załącznika nr 1 do SIWZ – formularza ofertowego i § 4 ust. 7 załącznika nr 5 do SIWZ - wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego i ust. 21-22 załączonego do niego dokumentu - „Opis ogólnych warunków realizacji umowy”, przedmiotowe zamówienie powinno zostać wykonane m.in. poprzez dostarczenie Zamawiającemu posiłków w jednorazowych naczyniach, sztuccach i opakowaniach. Z ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ wynika ponadto, że zamówienie ma być wykonywane do dnia 31 sierpnia 2022 r.

Tymczasem, z art. 4 ust. 1 i art. 5 w zw. z art. 17 ust. 1 dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) w sprawie zmniejszenia wpływu niektórych produktów z tworzyw sztucznych na środowisko wynika zakaz wprowadzania do obrotu od dnia 1 stycznia 2021 r. następujących produktów jednorazowego użytku z tworzyw sztucznych: opakowania na żywność, tj. pojemniki takie jak pudełka z pokrywą lub bez używane w celu umieszczania w nich żywności przeznaczonej do spożycia bezpośrednio z pojemnika na miejscu lub na wynos bez żadnej dalszej obróbki, takie jak opakowania na żywność typu fast food, z wyjątkiem opakowań na napoje, talerzy oraz paczek i owijek zawierających żywność, kubki na napoje (część A załącznika do dyrektywy), patyczki higieniczne, z wyjątkiem wymazówek używanych do celów medycznych, sztucce (widelce, noże, łyżki, pałeczki), talerze, słomki, z wyjątkiem słomek używanych do celów medycznych, mieszadełka do napojów, patyczki dołączane do balonów, aby mogły się one na nich opierać, z wyjątkiem balonów do użytku przemysłowego lub innych profesjonalnych zastosowań, które nie są dystrybuowane konsumentom (część B załącznika do dyrektywy). Art. 5 dyrektywy stanowi: *Państwa członkowskie zakazują wprowadzania do obrotu produktów jednorazowego użytku z tworzyw sztucznych wymienionych w części B załącznika.* Dyrektywa została przyjęta przez Parlament Europejski na posiedzeniu w dniu 27 marca 2019 r.

([http://www.europarl.europa.eu/doceo/document/TA-8-2019-0305\\_PL.html?redirect](http://www.europarl.europa.eu/doceo/document/TA-8-2019-0305_PL.html?redirect) ;  
<https://www.prawo.pl/biznes/dyrektywa-plastikowa-wazne-zmiany-dla-branzy-opakowan-i,353080.html>). Należy przy tym zaznaczyć, że Trybunał Sprawiedliwości UE uznał w orzecznictwie, że dyrektywa ma bezpośredni skutek, jeśli jej przepisy są bezwarunkowe oraz wystarczająco jasne i precyzyjne oraz w momencie, gdy kraj UE nie transponował dyrektywy w wyznaczonym terminie (wyrok z 4 grudnia 1974 r., Van Duyn, C-41/74). Przepisy art. 4 ust. 1 i 5 w/w dyrektywy spełniają te kryteria, gdyż zawierają w swej treści kategorię zakaz stosowania jednorazowych produktów z tworzyw sztucznych. Wynika stąd, że od dnia 1 stycznia 2021 r. wykonawca nie będzie miał możliwości wykonania zamówienia w sposób, w jaki wymaga Zamawiający.

Zgodnie z art. 29 ust. 1 Pzp, 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. Na mocy odesłania wynikającego z art. 138m Pzp, przepis ten stosuje się odpowiednio w postępowaniu o udzielenie zamówienia na usługi społeczne. Wskazać należy, że ustanowienie terminu wykonania zamówienia aż do dnia 31 sierpnia 2022 r. przy takim opisie przedmiotu zamówienia uniemożliwia złożenie niepodlegającej odrzuceniu oferty. Zgodnie bowiem z art. 89 ust. 1 pkt. 8 Pzp, zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jest nieważna na podstawie odrębnych przepisów. Skoro zaś od dnia 1 stycznia 2021 r. obowiązywać będzie zakaz wprowadzania do obrotu jednorazowych naczyń, sztućców i opakowań, oferta w zakresie, w jakim przewiduje dostarczanie posiłków z ich wykorzystaniem po dniu 1 stycznia 2021 r., podlegałaby odrzuceniu. Ewentualnie, umowa w sprawie zamówienia publicznego, zawarta na podstawie złożenia takiej oferty, podlegałaby unieważnieniu od dnia 1 stycznia 2021 r. (art. 146 ust. 1 pkt. 6 Pzp). Ewentualna zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego z uwagi na tę okoliczność od dnia 1 stycznia 2021 r. byłaby zaś niedopuszczalna, gdyż mogłoby się okazać, że w razie postawienia zmienionych warunków już na etapie udzielania zamówienia, krąg wykonawców ubiegających się o jego udzielenie mógłby być znacząco inny z uwagi na wykorzystanie innych materiałów (art. 144 ust. 1e pkt. 2 lit. a i ust. 3 Pzp). Okoliczność ta, z naruszeniem przepisu art. 29 ust. 1 Pzp, nie została uwzględniona przy konstruowaniu treści ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ.

W konsekwencji powyższego naruszenia, Zamawiający błędnie wskazał okres realizacji zamówienia do dnia 31 sierpnia 2019 r. Aby przedmiotowe zamówienie mogło zostać zrealizowane zgodnie z prawem, a Zamawiający mógł w konsekwencji zawrzeć niepodlegającą unieważnieniu umowę, Zamawiający powinien skrócić ustanowiony termin realizacji zamówienia do dnia 31 grudnia 2020 r.

Załączniki:

- 1) informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Odwołującego,
- 2) pełnomocnictwo,
- 3) potwierdzenie uiszczenia wpisu od odwołania,
- 4) potwierdzenie wysłania kopii odwołania Zamawiającemu.