

Kraków, dnia 12 grudnia 2019 r.

Komisja Konkursowa przy
Gminnym Samodzielnym Publicznym Zakładzie
Lecznictwa Otwartego w Ożarowie Mazowieckim
ul. Konopnickiej 8
05-850 Ożarów Mazowiecki

Dotyczy: Konkursu ofert na udzielenie zamówienia na świadczenia zdrowotne w zakresie laboratoryjnych badań diagnostycznych

Wnoszący protest : Diagnostyka Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie, 31-864, Kraków, ul. prof. M. Życzkowskiego 16.

Protest na treść Specyfikację Warunków Konkursu Ofert z dnia 6 grudnia 2019 r.

Niniejszym, działając w imieniu Diagnostyka Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie, na podstawie art. 26 ust. 4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej (zwanej dalej udl) w zw. z art. 153 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach zdrowotnych finansowanych ze środków publicznych (zwanej dalej uośz), wnoszę protest na czynność Zamawiającego z dnia 6 grudnia 2019 r. w postaci sformułowania w sposób nieprawidłowy Specyfikacji Warunków Konkursu Ofert na udzielenie zamówienia na świadczenia zdrowotne w zakresie laboratoryjnych badań diagnostycznych (zwanym dalej SWKO).

- I. Zarzucam Zamawiającemu niezgodne z powszechnie obowiązującymi przepisami sformułowanie Specyfikacji Warunków Konkursu, poprzez wyznaczenie daty i godziny składania ofert przed upływem przewidzianego przepisem art. 153 ust. 1 uośz w zw. z art. 26 ust. 4 udl, terminu do złożenia protestu od czynności w postaci ogłoszenia warunków konkursu ofert zawartych w dokumencie SWOK, skutkującym niemożnością stwierdzenia na chwilę zamknięcia przyjmowania ofert czy określone w Specyfikacji Warunków Konkursu reguły postępowania konkursowego są ostateczne i obowiązujące.



II. W związku ze wskazanymi powyżej zarzutami, wnoszę o zmianę treści ogłoszenia (i stosownie do niej treści SWKO) w zaskarżonym zakresie i ustalenie terminu składania ofert po upływie terminu do złożenia protestu na czynność w postaci ustalenia warunków konkursu, to jest na 18 grudnia 2019 r. lub inny dzień przypadający po tej dacie, względnie o unieważnienie postępowania i ogłoszenie nowego na tych samych warunkach (jednak z odpowiednio odległym terminem składania ofert).

Uzasadnienie

W dniu 6 grudnia 2019 r. (data wskazana w dokumencie „Zarządzenie nr 1/12/2019” zamieszczonym na stronie internetowej Zamawiającego), Zamawiający ustalił warunki konkursu ofert. W treści SWKO, będącej podstawą prowadzenia postępowania konkursowego, wskazał m.in., iż termin składania ofert upływa w dniu 16 grudnia 2019 r. o godzinie 10:30 [Punkt 16.2 SWKO].

Wyznaczona przez Zamawiającego data i godzina składania ofert sugeruje, iż Zamawiający nie miał zamiaru umożliwienia potencjalnym oferentom skorzystania z przyznanych przepisami uśóz środków prawnych w postaci protestów do treści ogłoszenia oraz SWKO. Oczywistym jest bowiem, że przedmiotem takiego protestu jest sformułowanie zasad konkretnego postępowania konkursowego, które zdaniem protestującego jest wadliwe. Uwzględnienie protestu powoduje ich zmianę (względnie unieważnienie konkursu gdy zmiana ta miałaby dotyczyć warunków udziału w postępowaniu oraz kryteriów oceny ofert) a oddalenie powoduje petryfikację reguł postępowania.

W tym stanie rzeczy, dopiero upływ terminu do wniesienia protestów na SWKO oraz oddalenie ostatniego protestu (bowiem uwzględnienie protestu i zmiana SWKO jest również czynnością podlegającą oprostowaniu) powoduje powstanie pewności co do reguł rządzących danym postępowaniem. Dopiero więc z tą chwilą potencjalni oferenci uzyskują możliwość oceny czy wzięcie udziału w konkretnym postępowaniu jest dla nich możliwe i opłacalne. Tym samym **absolutnie niedopuszczalne jest, aby przedmiotowy stan pewności powstał później niż data składania ofert. Taka sytuacja zmuszałaby bowiem do składania ofert w postępowaniu, którego reguły nie są jeszcze ostatecznie znane (mogą ulec dowolnej w zasadzie zmianie).**

Termin do wnoszenia protestu, ustalony normą art. 153 ust. 1 uśoz wynosi 7 dni roboczych, zatem w przedmiotowej sprawie mija dopiero z końcem dnia 17 grudnia 2019 r. (siódmy dzień roboczy liczony od Diagnostyka Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością 31-864 Kraków, ul. Prof. Michała Życzkowskiego 16; KRS: Sąd Rejonowy dla Krakowa-Śródmieścia w Krakowie, XI Wydział Gospodarczy, KRS: 0000381559, REGON: 356366975, NIP: 675-12-65-009 Kapitał zakładowy spółki: 33. 756 500zł



dnia ogłoszenia o konkursie, którego to dnia nie wlicza się do terminu zgodnie z art. 111 § 2 kc). Dniami tymi są: 9, 10, 11, 12, 13, 16 i 17 grudnia 2019 r. (bowiem dniami roboczymi nie są 14 ani 15 grudnia 2019 r.). Pojęcie „dni roboczych” nie może być tożsame z pojęciem „dni” czy „dni kalendarzowych” skoro w sąsiadujących ze sobą przepisach ustawodawca używa obu tych terminów (a zatem przejawia wolę aby rozumieć je odmiennie). W tym kontekście należy za dni robocze uznać dni kalendarzowe z wyłączeniem niedziel, dni ustawowo wolnych od pracy oraz sobót jako „dni równorzędnych z dniem ustawowo wolnym od pracy” (zgodnie z uchwałą 7 sędziów NSA W-wa z dnia 15 czerwca 2011r., sygn. akt I OPS 1/11.

Nawet gdyby uznać, że (ze względów technicznych i z pominięciem wyraźnego brzemienia art. 111 § 1 kc) w ramach postępowania konkursowego dni upływają nie z końcem dnia zegarowego ale dnia pracy, to wszyscy potencjalni oferenci byli uprawnieni do wniesienia protestu do dnia 17 grudnia 2019 r. (siódmy dzień roboczy) do godziny co najmniej 15.00. Tymczasem złożyć oferty musieliby już dzień wcześniej (16 grudnia) do godziny 10.30. Sytuacja ta jest nie tylko sprzeczna z powszechnie obowiązującymi przepisami jako ograniczająca prawo do stosowania środków prawnych przewidzianych w postępowaniu konkursowym ale również całkowicie nieakceptowana z punktu widzenia racjonalności działania Zamawiającego jako podmiotu dysponującego środkami publicznymi.

Uwzględniając upływ terminu do składania protestów na warunki konkursu opisane w SWKO, termin składania ofert nie powinien być wyznaczony na dzień wcześniejszy niż 18 grudnia 2019 r. to jest pierwszy dzień roboczy przypadający po końcu terminu na składanie protestu (pierwszy dzień roboczy po 17 grudnia 2019 r.).

Należy jedynie mieć nadzieję, że ustalenie takich terminów ogłoszenia konkursu i składania ofert jest wynikiem przeoczenia Zamawiającego a nie przyjętej przez niego z góry zasady, iż – bez względu na merytoryczną treść – żadnego z ewentualnych protestów nie będzie uwzględniał, a co za tym idzie, że ostateczne warunki konkursu (które staną się znane dopiero po rozpatrzeniu protestów) nie będą się w niczym różnić od tych, które zostały pierwotnie opublikowane.

W tym stanie rzeczy wnoszę jak na wstępie niniejszego protestu.

Uwzględnienie niniejszego protestu wymaga jedynie przesunięcia terminu składania ofert, co jest dopuszczalne tak w świetle przepisów prawa powszechnie obowiązującego.

Interes prawny protestującej wynika z faktu, iż przesunięcie terminu składania ofert pozwoli jej zarówno należycie zbadać czy nie istnieją podstawy do wniesienia protestu jak również odpowiednio przygotować ofertę, zbierając wszelkie dokumenty niezbędne do jej złożenia oraz ustalenie wszelkich



możliwych oszczędności, pozwalających na zaoferowanie maksymalnie korzystnej ceny a dzięki temu uzyskanie maksymalnej liczby punktów.

Załączniki:

1. Informacja odpowiadająca odpisowi aktualnemu z KRS, uzyskana w trybie art. 4 ust. 4aa ustawy o Krajowym Rejestrze Sądowym,
2. pełnomocnictwo

Otrzymują:

- 1 egz. adresat
- 1 egz. a/a

W imieniu Diagnostyka Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością,

Z poważaniem

REGON 356366975
DIAGNOSTYKA Sp. z o.o.
31-864 Kraków, ul. prof. M. Życzkowskiego 16
Region Centralno - Wschodni
01-242 Warszawa, Al. Prymasa Tysiąclecia 79A
NIP 675-12-65-009


DIAGNOSTYKA
Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
Maria Pawłowska
Dyrektor Regionu Centralno - Wschodniego

Dyrektor Regionu
Maria Pawłowska