

Milicz, 12.11.2019 r.

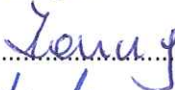
Nr postępowania: MCM/WSM/K09/2019

Dotyczy: konkursu ofert na wybrane badania laboratoryjne dla Milickiego Centrum Medycznego sp. z o.o., w Miliczu.

OGŁOSZENIE

Na podstawie art. 153 ust. 5 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanej ze środków publicznych (Dz. U. z 2019, poz. 1373) Udzielający zamówienia informuje o wniesieniu protestu przez firmę **ALAB Laboratoria Sp. z o.o., z siedzibą w Warszawie (00-739), przy ul. Stępińskiej 22/30.** Protest w załączeniu. Ponadto Udzielający Zamówienia informuje, że do czasu rozpatrzenia protestu zawiesza niniejsze postępowanie konkursowe i poinformuje o jego rozpatrzeniu i nowym terminie składania ofert.

Komisja w składzie:

1. Ewelina Maczuba- 
2. Zdzisław Konieczny - 
3. Marta Cichocka- 
4. Dorota Rajkiewicz - 

WICEPREZES
Milickiego Centrum Medycznego
Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością


Prezes Zarządu MCM sp. z o.o.

Warszawa, 08.11.2019 roku

ALAB laboratoria Sp. z o.o.
00-739 Warszawa, ul. Stępińska 22/30
tel. 022 349 60 60, fax 022 349 60 23
NIP: 522-000-02-17, REGON 008105218
(56)

Zarząd
Mileckiego Centrum Medycznego sp. z o.o.
ul. Grzybowa 1
Milicz

PROTEST

dotyczy: konkursu ofert na badania laboratoryjne dla Mileckiego Centrum Medycznego sp. z o.o. w Miliczu (dalej Konkurs).

Działając w imieniu ALAB laboratoria Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie (dalej Spółka), niniejszym, na podstawie art. 153 ust. 1 Ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, w zw. z art. 26 ust. 4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej, wnoszę protest na czynność Zamawiającego dokonaną dnia 29.10.2019 r. tj. ogłoszenia konkursu którego warunki naruszają obecnie obowiązujące przepisy prawa .

Protestujący zarzuca Udzielającemu Zamówienie – naruszenie:

- 1) art. 140 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych w zw. z art. 26 ust. 4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej, poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję ,
- 2) art. 3 oraz art. 15 ust. 1 pkt 3 Ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji – w zakresie nierównego traktowania i dyskryminacji oraz utrudniania dostępu do rynku podmiotom ubiegającym się o udzielenie przedmiotowego zamówienia, co wskazywać może na:
- 3) naruszenie art. 6 ust. 1 pkt 6 i 7 Ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. (Dz. U. Nr 50, poz. 331) o ochronie konkurencji i konsumentów, z uwagi na możliwość zawarcia zakazanego porozumienia.

W związku z powyższym, wnoszę o unieważnienie postępowania konkursowego oraz przygotowanie nowego postępowania konkursowego, wolnego od wskazanych wyżej uchybień.

Protestujący posiada interes prawny we wniesieniu niniejszego protestu, ponieważ uwzględnienie protestu może umożliwić mu złożenie oferty w niniejszym postępowaniu, a niniejszy protest został wniesiony w terminie.

UZASADNIENIE

W dniu 29.10.2019 r. Udzielający Zamówienie ogłosił Konkurs. W punkcie 4 załącznika nr 1 do warunków Konkursu wskazane została wymóg aby pracownia gruźlicy była dostępna całodobowo (24h) przez siedem dni w tygodniu. Zaznaczenia wymaga fakt, iż powyższy wymóg spełnia tylko jeden potencjalny podmiot na rynku.

Pragniemy zauważyć, że tego rodzaju zastrzeżenia powoduje rażące ograniczenie konkurencji. Skutkuje bowiem naruszeniem art. 140 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych w zw. z art. 26 ust. 4 Ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej, gdyż opisuje przedmiot zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję.

Należy wyraźnie podkreślić, że zasada neutralności opisu przedmiotu zamówienia, zgodnie z którą przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję oznacza konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać konkretnego oferenta bądź też które eliminowałyby konkretnych oferentów, uniemożliwiając im złożenie oferty lub powodowałyby sytuację, w której jeden z oferentów jest bardziej uprzywilejowany od pozostałych.

Co więcej, działania podjęte przez Udzielającego Zamówieni a wskazane powyżej sugerują o możliwości zaistnienia sytuacji zawarcia zakazanego porozumienia ograniczającego konkurencję na rynku świadczeń zdrowotnych diagnostyki laboratoryjnej pomiędzy jednym z oferentów a Udzielającym Zamówienie. Porozumienie takie ma charakter ograniczający konkurencję, w szczególności poprzez uzgadnianie przez przedsiębiorców przystępujących do przetargu lub przez

tych przedsiębiorców i przedsiębiorcę będącego organizatorem przetargu warunków składanych ofert (art. 6 ust. 1 pkt 7 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów). Co istotne, bez znaczenia pozostaje fakt, czy bezpośrednim celem zawarcia takiego porozumienia jest naruszenie zasad konkurencji czy też nie. Wystarczającym pozostaje, że Udziałający zamówienie, działając z należytą starannością podwyższoną z uwagi na profesjonalny charakter prowadzonej przez niego działalności, powinien był i może przewidzieć, że porozumienie może taki skutek wywołać. Podkreślenia wymaga także fakt, że w zakresie porozumień wskazanych w art. 6 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów nie jest też istotne czy porozumienie wywołało skutek o którym mowa w art. 6 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, tj. doprowadziło do wyeliminowania, ograniczenia lub naruszenia w inny sposób konkurencji na rynku właściwym. Jak stwierdził Sąd Apelacyjny **zakaz sformułowany w powyższym przepisie dotyczy również samego uczestnictwa w porozumieniu wymierzonym w objęte ochroną dobro, jakim jest swobodna konkurencja**. Dla kwalifikacji porozumienia jako niedozwolonego, wystąpienie skutków o charakterze antykonkurencyjnym jest już obojętne po ustaleniu antykonkurencyjnego celu porozumienia. Wystarczającym jest wykazanie, że celem działań przedsiębiorców było naruszenie reguł konkurencji na rynku, a nie budzi żadnych wątpliwości, że zastrzeżenia w/w, a zawarte w SWKO, pozostają w sprzeczności z zasadami konkurencji.

Powyższe potwierdza także pogląd wyrażony w wyroku Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 19 grudnia 2012 r. (VI ACA 752/12) zgodnie, z którym **zakaz sformułowany w art. 6 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów obejmuje nie tylko te przypadki, w których osiągnięty został zamierzony skutek. Zakaz dotyczy również samego uczestnictwa w porozumieniu wymierzonym w objęte ochroną dobro, jakim jest swobodna konkurencja**. Do zastosowania powołanego przepisu nie jest przy tym konieczne wykazywanie czy do realizacji porozumienia doszło w znaczeniu osiągnięcia zamierzonego skutku antykonkurencyjnego na danym rynku. Dla kwalifikacji porozumienia jako niedozwolonego, wystąpienie skutków o charakterze antykonkurencyjnym jest już obojętne po ustaleniu antykonkurencyjnego celu porozumienia.

Taki opis warunków Konkursu może sugerować, że doszło do rażącego ograniczenia konkurencji przy jednoczesnym, pozornym dopuszczeniu do udziału kilku podmiotów funkcjonujących na rynku. Działania takie są sprzeczne z art. 3 oraz art. 15 ust. 1 pkt 3 Ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, z wszelkimi tego skutkami zarówno w sferze odpowiedzialności cywilnej, jak i karnej.

W świetle istotnych wątpliwości co do słuszności w/w zapisów, działalnie Udzielającego zamówienie stanowi bez wątpienia naruszenie art. 140 ust. 2 pkt 1) Ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, w zakresie opisywania przez Udzielającego zamówienie przedmiotu zamówienia w sposób, który może utrudniać uczciwą konkurencję oraz naruszenie art. 3 oraz art. 15 ust. 1 pkt 3 Ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji – w zakresie nierównego traktowania i dyskryminacji oraz utrudniania dostępu do rynku podmiotom ubiegającym się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę jak na wstępie.

CZŁONEK ZARZĄDU
ALAB laboratoria Sp. z o.o.

Maciej Władysław Hipsz

ALAB laboratoria Sp. z o.o.
00-739 Warszawa, ul. Stępińska 22/30
tel. 022 349 60 60, fax 022 349 60 23
NIP: 522-000-02-17, REGON 008105218
(56)