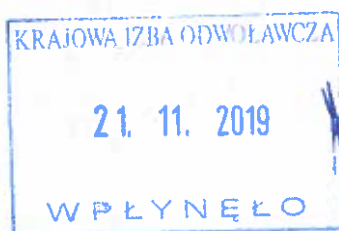




Krajowe Centrum
Monitorowania
Ratownictwa Medycznego

LPR.ZZP.26.79-25.2019



Warszawa, dnia ²¹... listopada 2019 roku

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Odwołujący:

Gabos Software Sp. z o. o.

Ul. Berbeckiego 6, 44-100 Gliwice

Telefon: (32) 289 89 00, fax (32) 661 00 73

Adres e-mail: biuro@gabos.pl

**Przystępujący do postępowania odwoławczego po
stronie Odwołującego:**

S&T Services Polska Sp. z o.o.

ul. Postępu 21D, 02-676 Warszawa

e-mail: przetargi@snt.pl

tel. (22) 22 99 931, fax (22) 22 99 933

Zamawiający:

Lotnicze Pogotowie Ratunkowe

Ul. Księżycowa 5, 01-934 Warszawa

Telefon: (22) 22-99-931/932

Fax: (22) 22-99-933

Dotyczy: KIO: 2293/19

UZP/BO/MP/17397/23703/19/2346349

ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJACEGO NA ODWOŁANIE

Działając w imieniu Lotniczego Pogotowia Ratunkowego, na podstawie art. 186 ust. 1 ustawy Pzp wnoszę odpowiedź na odwołanie wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przez Gabos Software Sp. z o. o. od czynności/zaniechania czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „*Rozbudowa, świadczenie usług rekonfiguracyjnych i zapewnienie działania Aplikacji Systemu Wspomagania Dowodzenia Państwowego Ratownictwa Medycznego (SWD PRM)*”.

Wnoszę o oddalenie odwołania w całości.

Lotnicze Pogotowie Ratunkowe

ul. Księżycowa 5
01-934 Warszawa
tel. (22) 22-99-931/932
fax. (22) 22-99-933

NIP: 522-25-48-391
KRS: 0000144355
www.kcmrm.pl
e-mail: centrala@lpr.com.pl

[Handwritten signatures]



Uzasadnienie:

I. Odwołujący Gabos Software Sp. z o. o. z siedzibą w Gliwicach odwołaniem z dnia 12 listopada 2019 r. postawił zarzuty naruszenia przez Zamawiającego:

1. Opisanie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, poprzez wprowadzenie wymogów, które uniemożliwiają złożenie oferty innemu podmiotowi niż podmiot, który wdrożył i obecnie serwisuje system informatyczny SWD PRM Zamawiającego (dalej jako System, System SWD PRM lub SWD PRM), co stanowi naruszenie art. 29 ust. 2 ustawy Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp, a przejawia się w:

a) połączeniu w jednym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego: usług utrzymania, gwarancji, rekonfiguracji funkcjonującego obecnie systemu informatycznego SWD PRM oraz dostawy polegającej na rozbudowie systemu informatycznego SWD PRM o całkowicie nowe moduły i rozszerzenia funkcjonalności już istniejących modułów, podczas gdy usługę utrzymania, gwarancji i rekonfiguracji w terminie od 01.01.2020 r. może podjąć wyłącznie Wykonawca, który zna system SWD PRM (stworzył Oprogramowanie Aplikacyjne Systemu, wdrożył System i serwisuje go obecnie), co skutkuje faktycznym brakiem możliwości złożenia oferty przez inne podmioty;

b) ustanowieniu wymagań:
rozpoczęcia świadczenia usług utrzymania, gwarancji, rekonfiguracji funkcjonującego obecnie systemu informatycznego SWD PRM od 01.01.2020r. podczas gdy proces wdrażania się nowego wykonawcy do świadczenia tych usług trwać powinien minimum trzy miesiące od zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego oraz zapewnienia przez nowego wykonawcę czasu dostępności Systemu SWD PRM na poziomie 99,99% dla Funkcjonalności Krytycznych Systemu tj. dopuszczalna niedostępność miesięczna 4,38 min nie gwarantując nowemu wykonawcy od dnia 01.01.2020r. dostępu zdalnego do oprogramowania SWD PRM, bez którego to dostępu niemożliwe jest zapewnienie działania SWD PRM na w/w poziomie dostępności, co skutkuje praktycznym wyeliminowaniem możliwości wzięcia udziału w Postępowaniu innych podmiotów niż podmiot, który wdrożył System i obecnie go serwisuje;

c) niedopuszczeniu wymiany oprogramowania SWD PRM na nowe, podczas gdy taka możliwość z uwagi na zakres rozbudowy i brak możliwości oceny czy rozbudowa istniejącego Systemu będzie wykonalna jest w przedmiotowej sprawie uzasadniona i konieczna;

2. Opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący z pominięciem istotnych informacji i dokumentów, które są potrzebne do przygotowania i złożenia oferty oraz do wykonania zamówienia, co stanowi naruszenie art. 29 ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp;

3. Wyznaczenie zbyt krótkiego terminu na składanie ofert, który to termin nie uwzględnia czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty, co stanowi naruszenie przepisu art. 43 ust. 1 i ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp.

II. Odnosząc się do poszczególnych zarzutów Odwołującego należy podnieść, co następuje

Ad. 1a

Zamawiający nie widzi możliwości rozdzielenia postępowań na usługę utrzymania Systemu SWD PRM oraz usługę rekonfiguracji i rozbudowy Systemu SWD PRM z uwagi na fakt, że żadna firma nie jest w stanie podjąć się usługi utrzymania i gwarancji Systemu SWD PRM, podczas gdy inna, niezależna od niej firma, będzie świadczyła usługę rekonfiguracji i rozbudowy Systemu SWD PRM. Rozdzielenie utrzymania Systemu i jego rozbudowy na dwa różne podmioty powodowałoby liczne spory kompetencyjne dotyczące powstałych błędów i awarii w całym Systemie. Wiele modułów współpracuje



ze sobą i poszczególne funkcje są w różnym stopniu ze sobą powiązane i skorelowane. Prawie niemożliwym organizacyjnie byłoby uzgadnianie pomiędzy dwoma podmiotami po czyjej stronie leży konieczność naprawy awarii. Takie rozwiązanie byłoby niekorzystne dla Zamawiającego i zwiększyłoby czas usuwania awarii a w przypadku Systemu SWD PRM o bardzo wysokiej dostępności jest to niedopuszczalne. Mając powyższe na uwadze, Zamawiający podtrzymuje zapisy OPZ w tym zakresie.

Dodatkowo informujemy, że wszystkie wady systemu jak również powstałe w wyniku modyfikacji Systemu uprzednio zgłoszone do poprzedniego wykonawcy, które nie zostały przez niego skutecznie naprawione będą kierowane do poprzedniego wykonawcy zaś w razie skierowania ich do nowego wykonawcy - kary umowne w zakresie usuwania tychże wad będą zawieszone (nie będą naliczane).

Zamawiający równocześnie podkreśla, że w niniejszym postępowaniu nie jest i nie było jego zamiarem ograniczenie konkurencji, czy nierówne traktowanie wykonawców. W ocenie Zamawiającego nie jest również zapisem ograniczającym konkurencję wymaganie Zamawiającego, które może być spełnione przez większość Wykonawców zajmujących się wytwarzaniem oprogramowania.

Zamawiający od dnia przejęcia zadania utrzymania i rozwoju SWD PRM od MSWiA, podejmuje działania aby zachęcić potencjalnych Wykonawców do realizacji umowy poprzez realizację Dialogu Technicznego w 2018 i 2019. Celem obu Dialogów Technicznych było wyrównanie wiedzy w zakresie funkcjonowania systemu, ale przede wszystkim zapoznanie potencjalnych Wykonawców z Architekturą i przyjętymi rozwiązaniami w SWD PRM.

Na uwagę zasługuje również fakt, że w okresie od dnia 1 lipca 2019 r. do dnia 26 lipca 2019 r. odbył się Dialog Techniczny, którego celem było dopracowanie założeń dot. realizacji planowanego projektu oraz pozyskania informacji w zakresie:

- 1) oszacowania wartości zamówienia;
- 2) pozyskania informacji, które mogą posłużyć zamawiającemu do przygotowania opisu przedmiotu zamówienia oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia;
- 3) doprecyzowania warunków umowy,
- 4) zagadnień technicznych i technologicznych określających w szczególności język oprogramowania, sposób utrzymania dostępności, rodzaje i sposoby wymiany danych;
- 5) określenia możliwego SLA;
- 6) czasu potrzebnego na realizację przedmiotów zamówienia;
- 7) zebrania informacji służących do opracowania dokumentacji zamówienia.

Zamawiający podczas spotkań grupowych, które odbyły się w dniach 9 i 10 lipca 2019 r. przedstawił zarys projektu oraz główne cele i funkcjonalności, jakie chce osiągnąć w wyniku postępowania przetargowego, przekazując następujące informacje:

- 1) architekturę systemu SWD PRM 1.0;
- 2) obecnie działającą aplikację SWDPRM;
- 3) „SWD PRM w liczbach” gdzie zaprezentowano obciążenie Systemu pod względem liczby obsługiwanych połączeń oraz zdarzeń, wyjazdów zespołów ratownictwa medycznego a także zaprezentowano ogólny wykaz urzędzeń, na których funkcjonuje obecny SWD PRM;



- 4) z czym się integruje obecna aplikacja SWD PRM;
- 5) zakres modyfikacji istniejących modułów;
- 6) zakres funkcjonalności nowych modułów.

W dniu 10 lipca 2019 Zamawiający przesłał uczestnikom dialogu Prezentację pod nazwą „DT SWD PRM 2.0”. Jednocześnie Zamawiający zaprosił Uczestników do udziału w spotkaniach indywidualnych po zapoznaniu się z przekazanym materiałem oraz wyznaczył termin do 12 lipca 2019 r. na zadawanie pytań, na które odpowiedzi Zamawiający udzielił wszystkim uczestnikom dialogu. Czas każdego ze spotkań został ustalony na maksymalnie 2 godziny.

Zgodnie z treścią wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 10 kwietnia 2013 r. sygn. akt: KIO 694/13, definiowanie przedmiotu zamówienia należy do wyłącznych uprawnień oraz obowiązków Zamawiającego i jest jedną z najważniejszych czynności związanych z przygotowaniem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, ponieważ wskazuje na rzeczywiste potrzeby Zamawiającego. Zamawiający jest gospodarzem postępowania i ma prawo, wyznaczając cel, jaki zamierza zrealizować, tak określić przedmiot zamówienia, aby móc go opisać adekwatnie do wyznaczonego celu, zachowując jednocześnie obiektywizm w formułowaniu opisu swoich potrzeb.

Mając na względzie powyższe należy wskazać, że Zamawiający ma prawo określać przedmiot zamówienia w sposób optymalny dla przyjętych przez niego rozwiązań z uwzględnieniem prawa zamówień publicznych, co też uczynił w niniejszym postępowaniu.

W rozumieniu Zamawiającego uczciwa konkurencja powinna być definiowana jako dążenie do uzyskania jak najlepszych ofert, a nie dostosowywanie (minimalizowanie) wymagań do odpowiadających danemu Wykonawcy czego oczekuje Odwołujący. Wysokie wymagania, uzasadnione potrzebami Zamawiającego same w sobie nie stanowią naruszenia uczciwej konkurencji, lecz są nakierowane na wysoką jakość usług i dochowanie należytej staranności przy realizacji projektu finansowanego z środków publicznych, gdzie gospodarzem jest ustawa o finansach publicznych zgodnie z którą wydatkowanie środków publicznych powinno być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, jak również w sposób umożliwiający terminową realizację zadań oraz dokonywane w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań.

Dodatkowo w celu zachowania należytej konkurencyjności Zamawiający przeprowadził Dialog Techniczny w okresie od 1 lipca 2019 do dnia 26 lipca 2019 r. Podczas Dialogu, w którym uczestniczyło wiele podmiotów Zamawiający przedstawił ogólny zarys projektu, główne cele i funkcjonalności i pozyskał informację o możliwościach realizacyjnych które zostały uwzględnione w SIWZ mając na uwadze okoliczności w których się znajduje. Łączenie elementu utrzymania systemu i jego rozbudowy zwiększa konkurencyjność, gdyż wykonanie nowych modułów Systemu oraz długi okres utrzymania a także okres zmniejszonych kar powinny zachęcić inne podmioty niż podmiot obecnie utrzymujący System SWD PRM do przystąpienia do postępowania konkursowego.

Ad. 1b

Zamawiający wskazuję, że w toku prowadzonego postępowania opis przedmiotu zamówienia jest zmieniany, między innymi z uwagi na uwzględnienie zadawanych pytań. Ponadto, również sam



Zamawiający wprowadza zmiany, które będą miały wpływ na powiększenie grona potencjalnych Wykonawców.

Mając na względzie powyższe, Zamawiający dokonuje zmiany IPU poprzez dodanie w § 20 ust. 19 o następującej treści: „Zamawiający zastrzega, że w trakcie trzech pierwszych miesięcy obowiązywania Umowy, kara umowna określona w ust. 2 wynosić będzie 0,005% wynagrodzenia brutto określonego w § 11 ust.1 pkt 1) Umowy, kara określona w ust. 7 wynosić będzie 0,001% wynagrodzenia brutto określonego w § 11 ust.1 pkt 1) Umowy za każdą minutę niedostępności, kara określona w ust. 8 wynosić będzie 200 zł za każdy dzień zwłoki, kara określona w ust.9 wynosić będzie 50 złotych za każdy dzień zwłoki. Po upływie 3 miesięcznego okresu od dnia zawarcia Umowy, kary umowne określone odpowiednio w ust. 2, ust. 7, ust.8, ust.9 obowiązują w brzmieniu pierwotnie im nadanym.”.

Zamawiający zapewni dostęp do oprogramowania SWD PRM na środowisku szkoleniowym, niezwłocznie po podpisaniu umowy z Wykonawcą a jeszcze przed rozpoczęciem świadczenia usługi, co pozwoli na szybsze wdrożenie i zapewnienie umownych zobowiązań. Po rozpoczęciu realizacji umowy, Wykonawca otrzyma dostęp do wszystkich środowisk SWD PRM.

Powyższe zmiany dokonane zostały w celu wyrównania szans Wykonawców, którzy dotychczas nie wykonywali usługi zapewnienia działania Aplikacji SWD PRM, poprzez zminimalizowanie kar umownych w okresie adaptacyjnym świadczenia usługi.

Ad.1c

Zamawiający, mając na uwadze sugestie i pytania potencjalnych Wykonawców na Dialogu Technicznym pn. "Dopracowanie założeń do Systemu Wspomagania Dowodzenia Państwowego Ratownictwa Medycznego 2.0" w okresie od 1 lipca 2019 do dnia 26 lipca 2019 r. wyeliminował możliwość całkowitego zastąpienia obecnie funkcjonującego SWD PRM na inne oprogramowanie z uwagi na wdrożone dotychczas, bardzo zaawansowane, rozwiązania w zakresie obecnego SWD PRM, które funkcjonuje w sposób prawidłowy i nie powodujący utrudnień w realizacji ustawowych zadań przez dyspozytorów medycznych, wojewódzkich koordynatorów medycznych, zespołów ratownictwa medycznego. Podczas realizacji zadania administratora centralnego SWD PRM przez KCMRM od 1 stycznia 2019 r. do dnia podpisania niniejszego pisma ani razu nie wystąpił błąd krytyczny.

Wyrażenie zgody na wdrożenie nowego SWD PRM byłoby bardzo ryzykowne w zakresie zapewnienia ciągłości realizacji zadań przez dyspozytorów medycznych, członków zespołów ratownictwa medycznego oraz wojewódzkich koordynatorów ratownictwa medycznego w szczególności w związku z koniecznością wymiany oprogramowania na nowe w kilku tysiącach urządzeń oraz obowiązkiem ponownego przeszkolenia wszystkich użytkowników. Zamawiający biorąc hipotetycznie pod uwagę taką możliwość przyjął, iż w jego ocenie rozwiązanie takie byłoby niewykonalne czasowo oraz rodziłoby zbyt duże ryzyko związane z niepowodzeniem, co mogłoby mieć wpływ na brak możliwości utrzymania tej usługi a co za tym idzie ogromne koszty, na co Zamawiający w świetle obowiązujących przepisów prawa w zakresie finansów publicznych nie może sobie pozwolić. Stanowiłoby to naruszenie ustawy o finansach publicznych, zgodnie z którą wydatkowanie środków publicznych powinno być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, jak również w sposób umożliwiający terminową realizację zadań oraz dokonywane w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań. Ramy realizacji terminów projektu określa m. in. art. 23 ust. 1 ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o zmianie ustawy o Państwowym Ratownictwie Medycznym oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2018 poz. 1115)



zwanej dalej ustawą o PRM, w którym to został zawarty limit środków finansowych na dany rok, który nie może być przekroczony. Tym samym ustawodawca przygotowując projekt ustawy określił jaki budżet w danym roku będzie przeznaczony na realizację zadań związanych z utrzymaniem i rozwojem SWD PRM.

Zamawiający ma świadomość, że Odwołujący dysponuje własnym oprogramowaniem typu SWD, które dostarczył i utrzymywał w przeszłości w kilku podmiotach zanim wdrożony został jednolity, ogólnopolski obecnie działający SWD PRM i będzie należał na wdrożenie nowego własnego oprogramowania jednakże, co zostało również wspomniane podczas Dialogu Technicznego, Zamawiający nie przewidywał wdrożenia zupełnie nowego oprogramowania.

Wyżej wymienione procesy, wymuszone wymianą oprogramowania na nowe, o co wnioskuje Odwołujący, stanowiąby realne zagrożenie w zakresie niedostępności SWD PRM co stanowiłoby zagrożenie dla zdrowia i życia osób znajdujących się w stanie nagłego zagrożenia zdrowotnego.

Wg. Zamawiającego nie ma żadnych argumentów przemawiających za faktem zasadności wymiany oprogramowania na nowe.

Ad. 2

Zamawiający kierując się poszanowaniem zasady równego traktowania potencjalnych Wykonawców udostępnił wszystkim wystarczającą dokumentację na tym etapie do przygotowania ofert. W ramach postępowania numer: ZP/9/X/2019 Zamawiający udostępnił kody źródłowe wraz z dokumentacją eksploatacyjną. Zamawiający podjął działania mające na celu zapoznanie z rozwiązaniem jakim jest SWD PRM poprzez przeprowadzenie dwóch Dialogów Technicznych pn. „Świadczenie usług utrzymaniowych oraz rekonfiguracyjnych dla aplikacji Systemu Wspomagania Dowodzenia Państwowego Ratownictwa Medycznego (SWD PRM)” w 2018 roku i "Dopracowanie założeń do Systemu Wspomagania Dowodzenia Państwowego Ratownictwa Medycznego 2.0" w 2019 roku w celu przedstawienia architektury, funkcjonalności obecnego systemu i głównych celów. Nadmieniam również, że Odwołujący dopiero w dniu 20 listopada wystąpił o dodatkową dokumentację.

Ad.3

Termin składania ofert jest zgodny z art. 43 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. u. z 2019 r., poz. 1843 z późn.zm.). Znaczna część informacji o systemie SWD PRM została przekazana w trakcie Dialogu Technicznego, który odbył się w okresie od 1 lipca 2019 do dnia 26 lipca 2019 r. Zamawiający uważa, że termin składania ofert przez wykonawców jest wystarczający.

Ramy realizacji terminów projektu określa art. 23 ust. 1 ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o zmianie ustawy o Państwowym Ratownictwie Medycznym oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2018 poz. 1115) zwanej dalej ustawą o PRM, w którym to został zawarty limit środków finansowych na dany rok, który nie może być przekroczony. Tym samym ustawodawca przygotowując projekt ustawy określił jaki budżet w danym roku będzie przeznaczony na realizację zadań związanych z utrzymaniem i rozwojem SWD PRM. Krajowe Centrum Monitorowania Ratownictwa Medycznego funkcjonujące w strukturze Lotniczego Pogotowia Ratunkowego, któremu na podstawie art. 27a ust. 2 pkt. 2 ustawy o PRM minister właściwy do spraw zdrowia powierzył wykonywanie zadania utrzymania i rozwoju SWD PRM pełni tylko funkcje realizatora zadania i nie posiada pełnej swobody w kształtowaniu ram czasowych realizacji projektu.



W związku z powyższym Zamawiający nie może całkowicie dowolnie kształtować ram postępowania i przewlekać zadań w czasie.

W ramach postępowania potencjalnym Wykonawcą zostały udostępnione kody źródłowe. W ramach przygotowania ofert, potencjalni Wykonawcy nie muszą analizować pełnego zapisu kodów pod kątem funkcjonalnym i rozpisywać każdej funkcji Systemu. Analiza kodu na tym etapie powinna się ograniczyć do zgrubnej oceny jakości i oszacowania możliwości firmy do dokonania ewentualnych zmian kodu. W ocenie zamawiającego czas przeznaczony na przygotowanie ofert jest wystarczający.

III . W zakresie żądań Odwołującego Zamawiający informuje co następuje:

Ad 1. Zamawiający nie uwzględnia żądania;

Ad. 2 Zamawiający nie uwzględnia żądania;

Ad. 3 Zamawiający uwzględnia żądanie w zakresie raportu zgłoszeń serwisowych w pozostałym zakresie nie uwzględnia żądania;

Ad. 5 Zamawiający nie uwzględnia żądania.

Niezależnie od powyższego Zamawiający odnosząc się do treści uzasadnienia odwołania w zakresie dostępu do sieci OST 112 informuje, że do momentu realizacji łącza stałego do sieci OST112 zgodnie z zapisami Umowy Zamawiający udostępni połączenie typu VPN poprzez sieć internet do środowiska SWD PRM w zakresie umożliwiającym jego administrację i świadczenie usług utrzymaniowych.

Zamawiający na wniosek Wykonawcy przekaze mu niezbędne certyfikaty i poświadczenia dla klienta VPN.

DYREKTOR
Lotniczego Pogotowia Ratunkowego

dr hab. n. o zdr. Robert Gałązkowski, prof. nadzw.

Radca Prawny
Marian Trzopek
WKA-1783

Lotnicze Pogotowie Ratunkowe

ul. Książkowa 5
01-934 Warszawa
tel. (22) 22-99-931/932
fax. (22) 22-99-933

Zastępca Dyrektora
Lotniczego Pogotowia Ratunkowego
ds. Krajowego Centrum Monitorowania
Ratownictwa Medycznego

