



**KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG**

1126 Budapest, Riadó u. 5.

1525 Postafiók 166.

Tel: 882-8594, Fax: 882-8593

Elektronikus kapcsolattartás:kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.16/11/2018.

A tanács tagjai: Dr. Szathmári Réka közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Molnár Andrea közbeszerzési biztos, Dr. Csanádi Péter közbeszerzési biztos

A kérelmező: HENDER-MEDICAL Kft.

(Budapest, Donáti u. 38. A. lház fszt.)

A kérelmező képviselője:

Dr. Víg Levente felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

(Budapest, Józsefhegyi u. 28-30. G. ép. I/1.)

Az ajánlatkérő:

Zala Megyei Szent Rafael Kórház

(Zalaegerszeg, Zrínyi Miklós u. 1.)

A közbeszerzés tárgya: „Határidős adásvételi szerződés sebészeti varrógépek és táruk beszerzésére a Zala Megyei Szent Rafael Kórház részére konszignációs raktár biztosításával” 2. rész

A Közbeszerzési Döntőbizottság (a továbbiakban: Döntőbizottság) meghozta az alábbi

V É G Z É S - t.

A Döntőbizottság a jogorvoslati eljárást megszünteti.

A Döntőbizottság felhívja a Közbeszerzési Hatóság Titkárságát, hogy 250.000.-Ft, azaz kétszázötvenezer forint igazgatási szolgáltatási díjat térítsen vissza a kérelmezők részére a végzés kézbesítését követő 8 napon belül.

A jogorvoslati eljárás során felmerült, ezt meghaladó költségeiket a felek maguk viselik.

A végzés ellen fellebbezésnek nincs helye. A végzés elleni közigazgatási perben kereseti kérelem terjeszthető elő, a végzés kézbesítésétől számított nyolc napon belül. A kereseti kérelmet a Fővárosi Törvényszékhez kell címezni, de a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani.

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az ajánlatkérő a rendelkező részben rögzítettek szerint a Közbeszerzési Hatóság Közbeszerzési Adatbázisban 2017. december 20-án tette közzé az Összefoglaló tájékoztatást.

2. A II.1.3) pontban meghatározott közbeszerzési mennyiség:

„Határidős adásvételi szerződés alapján sebészeti varrógépek és táruk beszerzésére a Zala Megyei Szent Rafael Kórház részére konszignációs raktár biztosításával 4 részben.

3. Az ajánlatkérő lehetővé teszi a részekre történő ajánlattételt az alábbiak szerint:

2. közbeszerzési rész: „Rectum csoport”

Mennyiség:

1. 28-29 mm-es hajlított körvarrógép darabszám 77 darab konszignációs mennyiség: 10 db

2. 32-33 mm-es hajlított körvarrógép darabszám 3 darab konszignációs mennyiség: 1 db

3. 33-34 mm-es Nodus varrógép darabszám 26 darab konszignációs mennyiség: 5 db

4. 40 mm-es haránt vágó-varrógép vastag szövetre darabszám 60 darab konszignációs mennyiség: 8 db

5. 45 mm-es egyenes varrógép, vastag szövetre darabszám 52 darab konszignációs mennyiség: 7 db

6. 45 mm-es egyenes varrógép tár, vastag szövetre darabszám 76 darab konszignációs mennyiség: 15 db

7. 30 mm-es egyenes varrógép vastag szövetre darabszám 3 darab konszignációs mennyiség: 1 db

8. 30 mm-es egyenes varrógép tár, vastag szövetre darabszám 3 darab konszignációs mennyiség: 1 db

+30 %-os opció lehetséges, mely a Ptk. 6: 225. § (1) bekezdésében foglaltak alapján hívható le.

4. A II.1.4) pont szerint a szerződés időtartama 12 hónap.

Az eljárás iránti érdeklődés jelzésének határideje az összefoglaló tájékoztatás V.1.1) pontja értelmében 2017. december 29., 11:00 óra volt.

5. Az ajánlatkérő 2018. január 17-én módosította az ajánlattételi felhívást, illetve az azt kiegészítő közbeszerzési dokumentumot.

6. Az ajánlatkérő közbeszerzési dokumentumot is készített, amely egyebek mellett tartalmazta a műszaki leírást a termékek részletes leírásával és minimumkövetelményeivel.

A felhívást kiegészítő közbeszerzési dokumentumban megadott műszaki leírásban az ajánlatkérő a 2. számú részben a 40 mm-es haránt vágó-varrógép esetében, a 45mm-es egyenes varrógép esetében, valamint a 30 mm-es egyenes varrógép esetében előírta az egykezes, külön külső záró és elsütő-kar meglétét; ezzel egyezően a 3. részben a hajlított fejű, 40 mm-es, egyenes vágó-varrógép esetében szintén követelményként került meghatározásra a külön elsütő- és zárókar megléte.

7. Az ajánlatkérő a műszaki leírásban a 2. rész tekintetében rögzítette a következőket:

II. közbeszerzési rész: Rectum csoport

28-29 mm-es hajlított körvarrógép

Hajlított szárú körvarrógép

Lapos, vagy lapított levehető fej

Állítható szövetvastagság

5-5,5 mm nyitott kapcsoláb változó vastagságú szövetek miatt

28-29 mm fejtátmérő

20-20,4 mm késátmérő

Kör keresztmetszetű titánium, vagy titánium ötvözet kapocs

Mennyiség: 77 db

32-33 mm-es hajlított körvarrógép
 Hajlított szárú körvarrógép
 Lapos, vagy lapított levehető fej
 Állítható szövetvastagság
 5-5,5 mm nyitott kapcsoláb
 32-33 mm fejtátmérő
 24-24,4 mm késátmérő
 Kör keresztmetszetű titánium, vagy titánium ötvözet kapocs
 Mennyiség: 3 db

33-34 mm-es Nodus varrógép
 34 mm-es egyenes szárú körvarrógép
 Minimum 21,5 cm³-es növelt szövet befogadó képességű fej
 24,4-26mm-es belső lumennel
 28-32 db titánium kapocs
 4 fonalkihúzó nyílás
 1 db fonalkihúzó eszköz
 1 db anális dilatátor
 2 db különböző anális feltáró
 1 db varrat behelyező szárnyas dilatátor
 Mennyiség: 26 db

40 mm-es haránt vágó-varrógép vastag szövetre
 40 mm-es nyitott, egyenes haránt vágó-varrógép, tárral
 4 kapocssor, vágás a 2. és 3. sor között
 Egykezes, külön külső záró és elsütő-kar
 Fix 2 mm zárt kapocsmagasság
 Kör keresztmetszetű titánium kapcsok
 Automata / manuális szövet eltartó túske
 Köztes zárási pozícióval
 Elhasznált tárral újra nem elsüthető
 Mennyiség: 60 db

45mm-es egyenes varrógép, vastag szövetre
 45 mm-es egyenes, egykezes varrógép vastag szövetre, tárral
 46 mm-es varrathossz
 2 kapocssor
 Egykezes, külön külső záró és elsütő-kar
 Fix 2 mm-es zárt kapocsmagasság
 4,5 mm nyitott kapcsoláb
 Kör keresztmetszetű titánium kapocs
 Automata / manuális szövet eltartó túske
 Köztes zárási pozíció
 Újratölthető megfelelő tárral, elhasznált tárral újra nem elsüthető
 Mennyiség: 52 db

45mm-es egyenes varrógép tár, vastag szövetre
 Tár a fenti géphez
 Mennyiség: 76 db

30 mm-es egyenes varrógép, vastag szövetre
 30 mm-es egyenes, egykezes varrógép vastag szövetre, tárral
 30-32 mm-es varrathossz
 2 kapocssor
 Külön záró és elsütő-kar
 Fix 2 mm-es zárt kapocsmagasság
 4,5-4,8 mm nyitott kapocsláb
 Kör keresztmetszetű titánium, vagy titánium ötvözet kapocs
 Automata / manuális szövet eltartó tüske
 Köztes zárási pozíció
 Újratölthető megfelelő tárral, elhasznált tárral újra nem elsüthető
 Mennyiség: 3 db

30mm-es egyenes varrógép tár, vastag szövetre
 Tár a fenti géphez
 Mennyiség: 3 db

8. A kérelmező 2018. január 10-én a jogorvoslati kérelem tartalmának megfelelő előzetes vitarendezési kérelmet nyújtott be, amelyet az ajánlatkérő 2018. január 15-én elutasított.

A jogorvoslati kérelem

9. A kérelmező 2018. január 18-án terjesztette elő a jogorvoslati kérelmét, melyet a kérelmező a 2018. január 31-i hiánypótlásában módosított, az eljárás 3. részére vonatkozó kérelmi elemet nem tartotta fent.

10. A kérelmező kérte a Döntőbizottságot, hogy a Kbt. 165. § (3) bekezdés b) pontja alapján a jogszabálysértés megállapítása mellett semmisítse meg az ajánlatkérő közbeszerzési eljárást megindító ajánlattételi felhívását és az azt kiegészítő közbeszerzési dokumentumokat az alábbiakra tekintettel:

11. A II/4. sorban az ajánlatérő 40 mm-es egyenes haránt vágó-varrógépet határozott meg tárral. A kérelmező piaci ismeretei szerint ilyen követelményeknek megfelelő terméke kizárólag egyetlen hazai forgalmazó cégnek, a Staplecare Kft.-nek van, a termék kódja: TCLS40. Kérelmező szerint a vitatott előírás indokolatlanul versenykorlátozó hatású. A hosszabb 43 mm-es megoldás a felhasználás során kedvezőbbnek minősül, a kérelmező által forgalmazott Touchstone gyártmányú termék 43 mm – optimális vágás-hosszra lett fejlesztve, kifejezetten a rectum – csonk zárásához indikált a vágó-varrógép. A fentiek alapján az ajánlatkérő kifogásolt műszaki előírásai orvosszakmai indokokkal alá nem támasztott, termékspecifikus kikötésnek minősülnek, amivel megsértette a Kbt. 50. § (4) bekezdését, illetve az 58. § (2)-(3) bekezdését.

12. A 2. számú rész esetében Rectum-csoport elnevezéssel olyan különféle termékeket fogott össze egy részben, amelyekre soronként nem lehetett ajánlatot tenni. Az ajánlatkérő ezáltal olyan termékek együttes megajánlását kérte a 2. részajánlati körben, amelyek eltérő célra kerülnek majd felhasználásra, és egyébként külön-külön is beszerezhetők. Az ajánlatkérő olyan termékek együttes megajánlását írta elő, amelyek nem képeznek műszaki-funkcionális egységet, nem minősülnek egy leszállítandó rendszer részelemeinek, amelynél kritikus lenne, hogy az egyes részelemek műszaki vagy egyéb szempontból illeszkedjenek egymáshoz.

Ajánlatkérő továbbá azzal is versenykorlátozó hatást eredményezett, hogy a 2. rész II/4. sorában egyetlen gyártó (és egyetlen magyarországi forgalmazó által megajánlható) termékének paramétereire igaz műszaki követelményeket határozott meg, így szükségszerűen egyetlen ajánlattevő számára biztosítja a teljes rész elnyerésének lehetőségét valós versenyhelyzet biztosítása nélkül. A fentiek alapján az ajánlatkérő a részajánlattétel feltételeinek meghatározásával megsértette a Kbt. 50. § (4) bekezdését, a Kbt. 61. § (4) bekezdését.

13. A II/4., II/5. II/7. termékcsoportokban az ajánlatkérő külön külső záró és elsütő kar meglétét írta elő, jóllehet az szakmailag indokolatlan követelmény, hiszen, ha úgy értelmezi, hogy vizuálisan látható a külön záró és elsütő fogantyúval kell a terméknek rendelkeznie, az nemhogy előny, hanem kifejezetten hátrányt jelent: a felhasználónak ugyanis át kell fognia egy másik fogantyúra, ezáltal elmozdulhat használat során a gép. A biztonságos működés érdekében szükséges a gépben egy külön záró és külön elsütő mozdulatot biztosítani, azonban nem indokolt ennek külön fogantyúban megjelennie. A továbbfejlesztett technológiájú gépek esetén a két funkció (záró és elsütő) egy látható fogantyúval valósul meg, a két kar pedig a gép belsejébe van építve, amely használhatósági előnyt, és nagyobb biztonságot jelent. A fizikailag látható két fogantyúnak nincs használhatósági előnye, az inkább hátrány. Az egy fizikai fogantyúnak pedig egyrészt használhatósági előnye van, biztonságosabbá teszi, másrészt egykezes használatot biztosít. A kérelmező piaci ismeretei szerint kizárólag a Staplecare Kft. által forgalmazott varrógépek rendelkeznek fizikailag látható két karral, ami hátrány, azonban a műtét kimenetele szempontjából egyenértékű termékek a fizikailag egy fogantyúval ellátott a gép belsejébe épített két karos gépekkel. A jelen specifikációnak így kizárólag a Staplecare Kft. felel meg a 2. rész-ben.

A fentiek alapján a kifogásolt műszaki előírásai orvosszakmai indokokkal alá nem támasztott, termékspecifikus kikötésnek minősülnek, ezzel az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 50. § (4) bekezdését, illetve az 58. § (2)-(3) bekezdését.

Az ajánlatkérő észrevétele

14. Az ajánlatkérő 2018. február 13. napján tájékoztatta a Döntőbizottságot arról, hogy az összefoglaló tájékoztatást 2018. február 1. napján visszavonta. Az összefoglaló tájékoztatás visszavonásával összefüggésben az ajánlatkérő csatolta a Közbeszerzési Adatbázisban közzétett dokumentumot, valamint az érintett gazdálkodó szervezetek részére a Kbt. 113. § (1) bekezdés értelmében küldött tájékoztatót a hirdetmény visszavonásáról.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

15. A Döntőbizottság megállapította, hogy az ajánlatkérő 2017. december 20-án tette közzé a Közbeszerzési Adatbázisban a tárgyi közbeszerzési eljárás összefoglaló tájékoztatóját, ezért a Döntőbizottság a Kbt. 2017. december 20-án hatályos jogszabályi rendelkezései alapján járt el a jogorvoslati eljárás során.

16. A Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerint az ajánlatkérő az e rész hatálya alá tartozó közbeszerzés megvalósításakor választása szerint e törvény Második Részében meghatározott szabályok szerint jár el a 113-116. §-ban foglalt eltérésekkel.

17. A Kbt. 113. § (1) bekezdés szerint az ajánlatkérő a nyílt, a meghívásos és a tárgyalásos eljárást megindító felhívást nem hirdetmény útján teszi közzé. Az ajánlatkérő az eljárás megindításának napját legalább öt munkanappal megelőzően, de legfeljebb tizenkét hónapon belül köteles a Közbeszerzési Hatóság által elérhetővé tett elektronikus úton és módon a megindítandó eljárásról szóló összefoglaló tájékoztatást küldeni a Közbeszerzési Hatóságnak, amelyet a Közbeszerzési Hatóság a megküldést követően egy munkanapon belül a honlapján közzétesz. Az ajánlatkérő az összefoglaló tájékoztatással egyidejűleg köteles megküldeni a Közbeszerzési Hatóság részére azon, legalább három gazdasági szereplő nevét és címét, amelyeknek az eljárást megindító felhívást saját kezdeményezésére meg fogja küldeni. Az összefoglaló tájékoztatásban konkrétan meg kell jelölni az ajánlatkérő nevét és címét, az érdeklődés jelzésére szolgáló elérhetőséget, a szerződés tárgyát, a beszerzés mennyiségét vagy a teljesítés nagyságrendjét meghatározó más adatot, a szerződés időtartamát vagy a teljesítés határidejét, a teljesítés helyét, a 114. § (11) bekezdése szerinti fenntartást, valamint a gazdasági szereplőknek szóló arra vonatkozó felhívást, hogy érdeklődésüket az eljárás iránt az ajánlatkérőnél jelezzék az ajánlatkérő által az összefoglaló tájékoztatásban meghatározott időpontig, amely nem lehet az összefoglaló tájékoztatás megküldését követő ötödik munkanapnál korábbi. A 75. § (6) bekezdését úgy kell alkalmazni, hogy az eljárást megindító felhívás helyett az összefoglaló tájékoztatásban kell a 75. § (2) bekezdés e) pontjának alkalmazására vonatkozó információt megadni. Az összefoglaló tájékoztatás további adataira és részletes adattartalmára vonatkozó rendelkezéseket külön jogszabály tartalmazza.

(4) Az (1)-(2) bekezdés alkalmazása esetén az ajánlattételi vagy részvételi határidő, az eljárást megindító felhívás vagy a közbeszerzési dokumentumok módosításáról, valamint az eljárást megindító felhívás visszavonásáról nem kell hirdetményt közzétenni, hanem az eredeti ajánlattételi vagy részvételi határidő lejárta előtt közvetlenül, egyidejűleg írásban kell tájékoztatni azokat a gazdasági szereplőket, akiknek az ajánlatkérő az eljárást megindító felhívást megküldte. A közbeszerzési dokumentumok módosításait az ajánlatkérő az eredeti dokumentumokkal megegyező helyen köteles közvetlenül elektronikusan elérhetővé tenni. Nem módosítható az eljárást megindító felhívás vagy a közbeszerzési dokumentumok olyan eleme, amely az (1) bekezdés szerinti összefoglaló tájékoztatásban is szerepelt.

18. A Döntőbizottság a rendelkezésére álló okirati bizonyítékok alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő az összefoglaló tájékoztatót és az eljárást megindító felhívást visszavonta, arról az érintett gazdálkodó szervezeteket értesítette. A Döntőbizottság megállapította, hogy az összefoglaló tájékoztató jogszerű visszavonására tekintettel a rendelkező részben meghatározott tárgyban az ajánlatkérő részéről nincs folyamatban közbeszerzési eljárás.

19. A Kbt. 151. § (5) bekezdése szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság az eljárást öt napon belül megszünteti, ha megállapítja, hogy az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárást megindító hirdetményét, felhívását, a 113. § (1) bekezdése szerinti tájékoztatást jogszerűen visszavonta.

20. Mindezek alapján a Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2) bekezdésében biztosított hatáskörében eljárva a Kbt. 151. § (5) bekezdés alapján a jogorvoslati eljárást megszüntette.

21. A Döntőbizottság hatásköre és illetékessége a Kbt. 145. § (2) bekezdésén alapul.

22. A végzés elleni önálló jogorvoslat lehetőségét az Ákr. 114. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 169. § (1) bekezdése biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen végzés közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (2) bekezdés a) pontja és a 13. § (11) bekezdése szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes. A jogi képviselőt a Kp. 27. § (1) bekezdése alapján kötelező.

A kereseti kérelem elektronikus úton történő benyújtása az elektronikus ügyintézés és a bizalmi szolgáltatások általános szabályairól szóló 2015. évi CCXXII. törvény 9. § (1) bekezdése és a polgári perrendtartásról szóló 2016. évi CXXX. törvény 608. § (1) bekezdése alapján kötelező.

Budapest, 2018. február 19.

Dr. Szathmári Réka sk
a tanács elnöke

Molnár Andrea sk
közbeszerzési biztos

Dr. Csanádi Péter sk
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Liszi Barbara
közzszolgálati ügykezelő

Kapják:

1. Dr. Víg Levente (627a87ae8e48cbc9be396a5d59c409a4)
2. Zala Megyei Szent Rafael Kórház (15432742)
3. Közbeszerzési Hatóság Titkársága
4. Irattár