

POSTANOWIENIE

z dnia 29 października 2013 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący – członek Krajowej Izby Odwoławczej: **Barbara Bettman**

Po rozpoznaniu na posiedzeniu bez udziału stron w dniu **29 października 2013 r.** w Warszawie odwołania wniesionego w dniu **21 października 2013 r.** przez wykonawcę **Alicję K.** prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą **Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej Zespół Medyczno Opiekuńczy Alicja K., ul. Kościuszki 27, 41-300 Dąbrowa Górnicza**, w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez zamawiającego: **Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Sosnowcu ul. 3 Maja 33, 41-200 Sosnowiec**,

- wobec uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu,

orzeka:

- 1. Umarza postępowanie odwoławcze.**
- 2. Znosi wzajemnie koszty postępowania odwoławczego między stronami.**
- 3. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego: Alicji K. prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej Zespół Medyczno Opiekuńczy Alicja K., ul. Kościuszki 27, 41-300 Dąbrowa Górnicza kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.**

Stosownie do art. 198a ust. 1 i 198b ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Katowicach**.

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie:

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonym w trybie w przetargu nieograniczonego na „Wykonywanie usług opiekuńczych dla osób korzystających z pomocy Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Sosnowcu 4 Zadania” (Dz. Urz. WE z dnia 02.08. 2013 r. nr 2013/S 149-259478), w dniu 21 października 2013 r. w zakresie zadania 1 zostało złożone w formie pisemnej odwołanie przez wykonawcę Alicję K. prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej Zespół Medyczno Opiekuńczy Alicja K. z siedzibą w Dąbrowie Górniczej, w kopii przekazane zamawiającemu w dniu 18 października 2013 r.

Wniesienie odwołania nastąpiło skutkiem powiadomienia w dniu 11 października 2013 r. o w wyborze, jako najkorzystniejszej oferty wykonawcy Stowarzyszenie Pomocy Rodzinom Osób Niepełnosprawnych Oraz Im Samym „CONVIVERE” z siedzibą w Katowicach.

Wobec:

1) zaniechania przez zamawiającego odrzucenia oferty wykonawcy Stowarzyszenie Pomocy Rodzinom Osób Niepełnosprawnych Oraz Im Samym „CONVIVERE” - jako niespełniającej wymogów specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) oraz wymogów ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. - Prawo zamówień publicznych.

2) prowadzenia postępowania w sposób naruszający zasady zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców,

- odwołujący zarzucił zamawiającemu: Miejskiemu Ośrodkowi Pomocy Społecznej w Sosnowcu naruszenie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907), dalej ustawa Pzp, tj.:

1) art. 7 ust. 1 i 3 Pzp;

2) art. 82 ust. 3 Pzp;

3) art. 89 ust.1 pkt. 1 i 2 Pzp

4) oraz art. 66 § 1 K.c. (tj. ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny).

Powołując się na naruszenie swego interesu w uzyskaniu zamówienia, odwołujący wnosił o uwzględnienie odwołania i nakazanie zamawiającemu:

1. unieważnienia czynności polegającej na wyborze, jako najkorzystniejszej, oferty wykonawcy Stowarzyszenie Pomocy Rodzinom Osób Niepełnosprawnych Oraz Im Samym „CONVIVERE”,
2. powtórzenia czynności ponownej oceny ofert i wyboru oferty złożonej przez Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej Zespół Medyczo Opiekuńczy Alicja K. z siedzibą w Dąbrowie Górniczej.

Odwołujący przedstawił uzasadnienie dla zgłaszanych zarzutów i żądań.

Izba nie stwierdziła podstaw do odrzucenia odwołania na podstawie art. 189 ust. 2 ustawy Pzp.

Na wezwanie zamawiającego z dnia 21 października 2013 r., wykonawca wybrany Stowarzyszenie Pomocy Rodzinom Osób Niepełnosprawnych Oraz Im Samym „CONVIVERE” ul. Okrzei 6/16, 40-126 Katowice w dniu 24 października 2013 r. za pośrednictwem faksu zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego, powołując się na swój interes utrzymania czynności wyboru jego oferty do realizacji zamówienia na część 1 i wnosił o oddalenie odwołania. Zgłaszający przystąpienie ustosunkowując się do zarzutów odwołującego, podał, że Stowarzyszenie spełnia wymogi określone przez zamawiającego i dysponuje odpowiednim personelem pozwalającym na należyte wykonanie zamówienia publicznego. Wskazane w osoby, co do których odwołujący zgłaszał zastrzeżenia, posiadają kwalifikacje i doświadczenie, przekraczające znacznie wymogi określone przez zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu.

Ponownie to samo przystąpienie zostało złożone w wymaganej formie pisemnej w dniu 25 października 2013 r.

Zgodnie z art. 185 ust. 2 ustawy Pzp, 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 tej strony. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej w formie pisemnej albo elektronicznej opatrzone bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą ważnego kwalifikowanego certyfikatu, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

W piśmie z dnia 23 października 2013 r. zamawiający potwierdził, że w dniu 21 października 2013 r. wezwał wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego oraz przesłał im drogą elektroniczną kopię odwołania.

Izba postanowiła nie dopuścić zgłaszającego przystąpienie wykonawcy Stowarzyszenie Pomocy Rodzinom Osób Niepełnosprawnych i Im Samym „CONVIVERE” do udziału w postępowaniu odwoławczym, gdyż ustawowy termin na zgłoszenie przystąpienia upłynął w dniu 24 października 2013.

Przystąpienie zostało zgłoszone faksem w dniu 24 października 2013 r., natomiast w przepisanej formie pisemnej wpłynęło dnia 25 października 2013 r., a więc z uchybieniem terminu ustanowionego w art. 185 ust. 2 ustawy Pzp.

Niedopuszczenie wykonawcy Stowarzyszenie Pomocy Rodzinom Osób Niepełnosprawnych Oraz Im Samym „CONVIVERE” do udziału w postępowaniu odwoławczym wywołuje taki skutek, jakby zgłoszenie przystąpienia nie zostało złożone.

W dniu 28 października 2013 r. za pośrednictwem faksu, zamawiający złożył oświadczenie Dyrektora Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Sosnowcu mgr Haliny S., że *„ustosunkowując się do treści odwołania złożonego w dniu 18 października 2013 r. przez Niepubliczny Zakład Opieki Zdrowotnej Zespół Medyczno Opiekuńczy Alicja K., ul. Kościuszki 27, 41-300 Dąbrowa Górnicza, w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie w przetargu nieograniczonego (...) na „Wykonywanie usług opiekuńczych dla osób korzystających z pomocy Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Sosnowcu 4 Zadania” – dotyczy zadania 1 postanowił uznać w całości zarzut odwołującego.”*

Przepis art. 186 ust. 2 ustawy Pzp stanowi, że w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili po stronie wykonawcy, pod warunkiem, że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

Wobec stwierdzenia, że zamawiający ze skutkiem prawnym uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu, a po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca, Izba działając na podstawie art. 186 ust. 2 w zw. z art. 192 ust. 1 zdanie 2 ustawy Pzp – umorzyła postępowanie odwoławcze, o czym orzekła postanowieniem.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Izba miała na uwadze okoliczność, że uwzględnienie w całości zarzutów odwołania nastąpiło przed otwarciem wyznaczonego posiedzenia z udziałem stron, zatem z mocy art. 186 ust. 6 pkt 1 ustawy Pzp koszty znosi się wzajemnie między stronami.

Jednocześnie, w związku z umorzeniem postępowania odwoławczego, Izba nakazała dokonanie na rzecz odwołującego zwrotu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczzonego wpisu, zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

Postanowienie wydane na posiedzeniu niejawnym, podlega ogłoszeniu poprzez jego wywieszenie na tablicy ogłoszeń w trybie § 32 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2010 Nr 48, poz. 280 i Dz. U. z 2013 r. poz. 232).

Przewodniczący:

.....