

**POSTANOWIENIE**

**z dnia 27 lipca 2021 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie: Przewodniczący: Piotr Kozłowski**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestnika postępowania odwoławczego **27 lipca 2021 r.** w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej **6 lipca 2021 r.**

przez wykonawcę: **Impel Facility Services sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu**

w postępowaniu pn. *Świadczenie usług w zakresie utrzymania czystości w budynku Poradni Specjalistycznych i Dyrekcji Radomskiego Szpitala Specjalistycznego* (nr postępowania ZP/1/PN/2021)

prowadzonym przez zamawiającego: **Specjalistyczny Psychiatryczny Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Suwałkach**

przy udziale wykonawcy: **S4H sp. z o.o. z siedzibą w Olsztynie** – zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego

**postanawia:**

- 1. Umarza postępowanie odwoławcze.**
- 2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 6750 zł 00 gr** (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) na niniejsze postanowienie – w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie.**

## Uzasadnienie

Specjalistyczny Psychiatryczny Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Suwałkach {dalej: „Zamawiający”} prowadzi na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129.) {dalej: „ustawa pzp” lub „pzp”) w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia na usługi pn. *Świadczenie usług sprzątania i utrzymania czystości wraz ze stałą dostawą materiałów eksploatacyjnych oraz inne usług* (nr postępowania ZP/1/PN/2021). Ogłoszenie o tym zamówieniu 22 czerwca 2021 r. zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 2021/BZP 00089839/01. Wartość tego zamówienia jest poniżej progów unijnych.

6 lipca 2021 r. Impel Facility Services sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu {dalej: „Odwołujący”} wniósł odwołanie od wyjaśnień i zmian treści specyfikacji warunków zamówienia {dalej: „SWZ” lub „specyfikacja”} z 1 lipca 2021 r.

Odwołujący zarzucili Zamawiającemu następujące naruszenia przepisów ustawy pzp {jeżeli poniżej nie wskazano innych aktów prawnych}:

1. Art. 16 – przez naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców przy formułowaniu postanowień ogłoszenia o zamówieniu oraz SWZ.
2. Art. 17 ust. 1 pkt 1 – przez naruszenie zasady zapewnienia najlepszej jakości usług uzasadnionych charakterem zamówienia w ramach środków, które zamawiający może przeznaczyć na realizację zamówienia.
3. Art. 41 w zw. z art. 106b i 106e ustawy z 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług w zw. z art. 62 ustawy z dnia 10 września 1999 r. Kodeks karno-skarbowy – przez nieprawidłowe określenie stawek podatkowych, zgodnie z którymi wykonawcy winni wystawiać faktury za wykonanie przedmiotu zamówienia.
4. Art. 99 ust. 1 i 2 – przez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niedokładny, niewyczerpujący, wieloznaczny, wewnętrznie sprzeczny, bez użycia dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń i bez uwzględnienia wszystkich okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty.
5. Art. 99 ust. 4 – przez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję.
6. Art. 226 ust. 1 pkt 10 i 5 w zw. z art. 99 i w zw. z art. 255 pkt 6 w zw. z art. 58 § 1 i 2 ustawy Kodeks cywilny – przez: a) opisanie przedmiotu zamówienia w sposób wewnętrznie sprzeczny i narzucenie wykonawcom zastosowania do obliczenia ceny

wyłącznie stawki 23% lub 8%, podczas gdy z opisu przedmiotu zamówienia wynika, że do obliczenia ceny ofertowej może być zastosowana stawka podatku „zw”;

b) nieuzasadnione i bezpodstawne ograniczenie dostępu do postępowania dla wykonawców świadczących usługi pomocnicze przy pacjencie i stosujących na podstawie prawa podatkowego inne niż wskazane przez Zamawiającego stawki podatkowe, a w konsekwencji wymuszenie zaoferowania zamówienia wg sztucznych i niezgodnych z rzeczywistymi potrzebami Zamawiającego oraz nieznajdujących zastosowania do przedmiotu zamówienia stawek podatkowych.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonania zmian specyfikacji:

1. Usunięcia wszystkich postanowień obligujących wykonawcę do wyceny usługi z zachowaniem proporcji stawek VAT 23% i 8%, o której mowa w Załączniku nr 1 SWZ – Formularzu ofertowym.
2. Usunięcia odpowiedzi na pytanie nr 41 z 1 lipca 2021 r w brzmieniu: *Zamawiający nie wymienia w treści SWZ prac pomocniczych przy pacjencie. i nakazanie Zamawiającemu podania informacji o procentowej wartości czynności usług pomocniczych przy pacjencie, do których znajduje zastosowanie stawka podatku „zw” w całości zamówienia.*
3. Ustalenia postanowień SWZ nakazujących wykonawcom samodzielny podziału zadań (czynności) i kwalifikację tychże zadań, w tym kwalifikację ze względu na podatek VAT.

20 lipca 2021 r. wpłynęło do Izby pismo Odwołującego, w którym oświadczył, że wycofuje powyższe odwołanie.

#### **W tych okolicznościach Izba zważyła, co następuje:**

Zgodnie z art. 520 pzp odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy (ust. 1). Cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby (ust. 2).

Odwołujący skorzystał z przysługującego mu uprawnienia i skutecznie wycofał uprzednio wniesione odwołanie, co nastąpiło przed otwarciem posiedzenia w tej sprawie odwoławczej.

Z tych względów – działając na podstawie art. 568 pkt 1 npzp – Izba umorzyła postępowanie odwoławcze w tej sprawie.

O kosztach tego postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do treści art. 575 npzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia

## **Sygn. akt KIO 2037/21**

30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. poz. 2437) – nakazując zwrot Odwołującemu 90% procent uiszczzonego wpisu