

Sygn. akt: KIO 2462/18

POSTANOWIENIE

z dnia 12 grudnia 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska

Protokolant: Marcin Jakóbczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 12 grudnia 2018 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 29 listopada 2018 r. przez wykonawcę **GE Medical Systems Polska Sp. z o.o., ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez **Zakład Zamówień Publicznych przy Ministrze Zdrowia, Al. Jerozolimskie 155/115, 02-326 Warszawa**

przy udziale wykonawcy **Medtronic Poland sp. z o.o., ul. Polna 11, 00-633 Warszawa** zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

postanawia:

1. **umarza postępowanie;**
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego: **GE Medical Systems Polska Sp. z o.o.** kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Warszawie**.

Przewodniczący:

U z a s a d n i e n i e

Zakład Zamówień Publicznych przy Ministrze Zdrowia (dalej: „Zamawiający”) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986), zwanej dalej „ustawą Pzp” na dostawę, instalację i uruchomienie fabrycznie nowej aparatury medycznej: respiratory, nr sprawy ZZP-191/18 (dalej „postępowanie”). Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art 11 ust. 8 ustawy Pzp. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 18 października 2018 r. pod nr 2018/S 201-456667.

Pismem z dnia 26 listopada 2018 r. Zamawiający poinformował o unieważnieniu postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp w związku z art. 387 § 1 Kodeksu cywilnego oraz na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp.

W dniu 29 listopada 2018 r. wykonawca GE Medical Systems Polska Sp. z o.o. (dalej: „Odwołujący”) wniósł odwołanie wobec unieważnienia postępowania oraz zaniechania przez Zamawiającego dokonania czynności wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu, że powyższe czynności zostały dokonane (względnie zaniechano ich podjęcia) z naruszeniem:

- 1) art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy Pzp w zw. z art. 387 § 1 k.c. poprzez jego niewłaściwe zastosowanie i w konsekwencji, unieważnienie postępowania pomimo, iż postępowanie nie jest obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego;
- 2) art. 93 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp poprzez jego niewłaściwe zastosowanie i w konsekwencji unieważnienie postępowania, pomimo, że nie ziszcila się przesłanka do unieważnienia postępowania zawarta w tym przepisie;
- 3) art. 7 ust. 1 i 3 ustawy Pzp w zw. z art. 91 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zaniechanie czynności wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej pomimo, iż brak jest podstawy do unieważnienia postępowania, oferta Odwołującego nie podlega odrzuceniu, Odwołujący nie podlega zaś wykluczeniu z postępowania, a jego oferta została uznana za najkorzystniejszą zanim postępowanie unieważniono.

Wskazując na powyższe Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu:

- 1) unieważnienia czynności unieważnienia postępowania,
- 2) wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej.

Pismem z dnia 3 grudnia 2018 r., złożonym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej z zachowaniem wymogów określonych w art. 185 ust. 2 i 3 ustawy Pzp, swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego, zgłosił wykonawca Medtronic Poland sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, wnosząc o oddalenie odwołania w całości.

W dniu 6 grudnia 2018 r. Zamawiający złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odpowiedź na odwołanie, w której oświadczył, że uznaje zarzuty odwołania w całości.

Na podstawie § 13 ust. 2 pkt 3 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1092 ze zm.), w dniu 7 grudnia 2018 r., zgłaszający przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wykonawca Medtronic Poland sp. z o.o., został wezwany do złożenia oświadczenia w przedmiocie wniesienia sprzeciwu co do uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu w terminie 3 dni od dnia doręczenia wezwania pod rygorem umorzenia postępowania. W określonym terminie nie został wniesiony sprzeciw.

Mając powyższe na uwadze, stosownie do przepisu art. 186 ust. 3 ustawy Pzp, należało umorzyć postępowanie. Przepis ten stanowi, iż jeżeli uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, nie wniesie sprzeciwu co do uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba umarza postępowanie, a zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

O kosztach postępowania Izba orzekła na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 2 lit. b) ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 972).

Przewodniczący: