

Sygn. akt: KIO 2317/18

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 26 listopada 2018 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Ewa Kisiel**

**Protokolant: Rafał Komoń**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 26 listopada 2018 r. w Warszawie odwołania z dnia 9 listopada 2018 r., wniesionego przez wykonawcę **Aesculap Chifa sp. z o. o. z siedzibą w Nowym Tomysłu przy ul. Tysiąclecia 14** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Szpital Uniwersytecki w Krakowie z siedzibą w Krakowie przy ul. Kopernika 19;**

przy udziale wykonawcy **Color Trading sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Żoły 40**, zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

**postanawia:**

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Aesculap Chifa sp. z o. o. z siedzibą w Nowym Tomysłu przy ul. Tysiąclecia 14** kwoty **15 000,00 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych)**, stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (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 Krakowie.

**Przewodniczący: .....**

## Uzasadnienie

Szpital Uniwersytecki w Krakowie z siedzibą w Krakowie przy ul. Kopernika 19 (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie przepisów ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986), zwanej dalej „ustawą” lub „Pzp” pn. „Podstawowe materiały medyczne”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 24 sierpnia 2018 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr 2018/S 162-369902.

W dniu 31 października 2018 r. w zakresie części 1 Zamawiający zawiadomił wykonawcę Aesculap Chifa sp. z o. o. z siedzibą w Nowym Tomysłu przy ul. Tysiąclecia 14 (dalej: „Odwołujący”) o wyborze najkorzystniejszej oferty, za którą została uznana oferta wykonawcy Color Trading sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Żołny 40 (dalej: „Przystępujący” lub „Color Trading”). Oferta Odwołującego uplasowała się na drugiej pozycji.

W dniu 9 listopada 2018 r. Odwołujący wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec następujących czynności i zaniechań Zamawiającego, polegających na:

- zaniechaniu odrzucenia oferty złożonej przez Przystępującego, mimo iż nie spełniała ona wymogów określonych w SIWZ, a w konsekwencji:
- dokonanie wyboru najkorzystniejszej oferty z naruszeniem przepisów Pzp, tj. przez wybór oferty podlegającej odrzuceniu oraz
- zaniechanie, niezgodnie z przepisami Pzp, wyboru jako najkorzystniejszej oferty Aesculap.

co zdaniem Odwołującego stanowiło naruszenie art. 89 ust. 1 pkt 2 Pzp. w zw. z art. 82 ust. 3 Pzp oraz art. 7 ust. 1 Pzp.

W związku z powyższym Odwołujący wnosil o nakazanie Zamawiającemu:

1. unieważnienia czynności wyboru najkorzystniejszej oferty,
2. ponownej oceny oferty i odrzucenie oferty Przystępującego jako sprzecznej z SIWZ, a także o zasądzenie przez Izbę zwrotu kosztów na rzecz Odwołującego.

W dniu 22 listopada 2018 r. do Izby, ze strony Zamawiającego, wpłynęło pismo „Odpowiedź na odwołanie”, w którym Zamawiający oświadczył, że uwzględni w całości zarzuty zawarte w odwołaniu i zobowiązuje się do unieważnienia następujących czynności w postępowaniu, tj.:

1. przekazania zawiadomienia o wyborze najkorzystniejszej oferty w części 1,
2. wyboru oferty najkorzystniejszej w części 1,
3. oraz do powtórzenia czynności oceny ofert w części 1.

W dniu 16 listopada 2018 r., w ustawowym terminie, zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego złożył wykonawca Color Trading. W dniu 23 listopada 2018 r. wykonawca Color Trading zgłosił sprzeciw wobec uwzględnienia przez Zamawiającego zarzutów odwołania w całości, jednocześnie wnosząc o oddalenie odwołania w całości. W tej samej dacie w formie Przystępujący przesłał do Izby w formie elektronicznej (e-mail) pismo „Cofnięcie sprzeciwu”, w którym oświadczył, że „cofa sprzeciw złożony w dniu dzisiejszym w Krajowej Izbie Odwoławczej” oraz wnosil o umorzenie postępowania. W toku posiedzenia Izby w dniu 26 listopada 2018 r. Przystępujący złożył pismo o wycofaniu sprzeciwu w formie pisemnej.

Wobec powyższego – stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 3 Pzp – należało postępowanie umorzyć.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba wzięła pod uwagę fakt, że uwzględnienie odwołania miało miejsce przed otwarciem rozprawy. W tych okolicznościach – w świetle przepisu art. 186 ust. 6 pkt 2 lit. b) Pzp w zw. z § 5 ust. 1 pkt 2 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 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.2010.41.238) – Izba postanowiła znieść wzajemnie koszty postępowania odwoławczego i orzec o dokonaniu zwrotu Odwołującemu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

**Przewodniczący: .....**