

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 17 października 2019 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:**

**Przewodniczący: Lubomira Matczuk-Mazuś**

**Protokolant: Aldona Karpińska**

wobec cofnięcia odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 3 października 2019 r. przez wykonawcę: **VARIMED Sp. z o.o., ul. Tadeusza Kościuszki 115/4U, 50-442 Wrocław**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Radzynie Podlaskim, ul. Wisznicka 111, 21-300 Radzyń Podlaski**

**postanawia:**

- 1) umarza postępowanie odwoławcze;**
- 2) nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: VARIMED Sp. z o.o., ul. Tadeusza Kościuszki 115/4U, 50-442 Wrocław kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu,**
- 3) zasądza od wykonawcy: VARIMED Sp. z o.o., ul. Tadeusza Kościuszki 115/4U, 50-442 Wrocław na rzecz zamawiającego: Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Radzynie Podlaskim, ul. Wisznicka 111, 21-300 Radzyń Podlaski kwotę **3 949 zł 53 gr** (słownie: trzy tysiące dziewięćset czterdzieści dziewięć złotych pięćdziesiąt trzy grosze) stanowiącą uzasadnione koszty postępowania odwoławczego.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843) na postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Lublinie.**

**Przewodniczący: .....**

## Uzasadnienie

Zamawiający – Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Radzynie Podlaskim – prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Dostawa sprzętu medycznego na rzecz AOS Samodzielnego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej w Radzynie Podlaskim”, Numer referencyjny: 25/2019/PN, na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „ustawa Pzp”, „ustawa” lub „Pzp”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 27.09.2019 r. nr 2019/S 187-453778.

Wartość zamówienia jest większa niż kwota określona w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

Odwołujący – VARIMED Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu – wniósł odwołanie na czynność Zamawiającego polegającą na sporządzeniu dokumentu SIWZ określającego warunki udziału w postępowaniu w sposób godzący w zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Odwołujący określił żądanie następująco: *żądamy wprowadzenia odpowiednich modyfikacji, które zezwolą na udział firmy Varimed Sp. z o.o. w procedurze. Załącznik do pisma stanowi tabela z parametrami (te wskazane na czerwono), które muszą być wprowadzone bądź zmodyfikowane żeby procedura wyczerpała definicję przetargu nieograniczonego tj. procedury zapewniającej pełną, niczym nieograniczoną konkurencję oraz niedyskryminacyjne traktowanie. Propozycja takiego kształtu tabeli jest adekwatna do warunków, które Zamawiający stawiał wykonawcom w ostatnich odsłonach. Parametry te stanowiły alternatywę co nie zawężało konkurencyjności postępowania.*

Odwołujący załączył do odwołania załącznik nr 1 – określając go: *Żądany kształt tabeli z parametrami (zapisy ujęto w kolorze czerwonym)*, który jest załącznikiem nr 3.3 do SIWZ: *Zestawienie paramerów technicznych wymaganych Pracownia endoskopowa.*

W dniu 4 października 2019 r. wykonawca: Endoelektronik Sp. z o.o. Sp.k. z siedzibą w Brwinowie zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego, doręczając zgłoszenie Prezesowi Izby w postaci elektronicznej.

W dniu 16 października 2019 r. Zamawiający wniósł do Prezesa KIO 4 pisma w postaci elektronicznej, zamieszczając w pismach odpowiednie tabelaryczne zestawienia parametrów, na które powołał się w treści pism, w tym: informacje dotyczące udzielonych wyjaśnień w odpowiedzi na pytania wykonawców w zakresie treści SIWZ, odpowiedź na odwołanie z informacją o uznaniu odwołania w części, tj. w zakresie niżej wymienionych parametrów opisanych w załączniku nr 3.3 do SIWZ (pn. Zestawienie paramerów technicznych – wymaganych [pracownia endoskopowa]), co do których w dniu 9 października 2019 r. udzielił wyjaśnień oraz dokonał stosownej zmiany SIWZ (zgodnie z żądaniem odwołania), w tym załącznika nr 3.3 do SIWZ.

*W pozostałym zakresie, zgodnie z przedstawioną poniżej tabelą, Zamawiający nie uwzględnił wniosku Wykonawcy o dokonanie modyfikacji bądź dokonał modyfikacji treści SIWZ w sposób odmienny, niż wnioskowany przez Odwołującego.*

W zakresie nieuwzględnionych zarzutów [zestawienie tabelaryczne parametrów], Zamawiający wniósł o oddalenie odwołania jako bezzasadnego oraz zasądzenie kosztów postępowania odwoławczego.

W dniu 17 października 2019 r. (przed rozpoczęciem posiedzenia Izby) Odwołujący wniósł do Prezesa Izby pismo pn. „Cofnięcie odwołania”. W treści pisma wskazał: *Działając na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy (...), firma Varimed Sp. z o.o. (...) cofa odwołanie z dnia 03.10.2019 r., na czynność Zamawiającego polegającą na sporządzeniu dokumentu SIWZ określającego warunki udziału w postępowaniu w sposób godzący w zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.*

*Odwołujący w ślad za częściowym uznaniem odwołania przez Zamawiającego w powiązaniu z odpowiedziami udzielonymi w dniu 15.10.2019 r., oświadcza jak na wstępie.*

Odpowiedź na odwołanie w formie pisemnej Zamawiający złożył do akt sprawy na posiedzeniu Izby w dniu 17 października 2019 r.

**Krajowa Izba Odwoławcza** na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i wykonawcy zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego, bez obecności Odwołującego (nie stawiał się na posiedzenie Izby), uznała jak niżej:

1) wykonawca: Endoelektronik Sp. z o.o. Sp.k. z siedzibą w Brwinowie, na skutek zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego w innej postaci niż wymagana w art. 185 ust. 2 ustawy Pzp, nie stał się uczestnikiem postępowania odwoławczego;

- 2) Zamawiający dokonał zmiany SIWZ w wyniku udzielonych wyjaśnień w dniu 9 października 2019 r. w odpowiedzi na pytania wykonawców i dokonał częściowej zmiany zgodnie z żądaniem Odwołującego;
- 3) treść oświadczenia Odwołującego wskazuje, że cofnął odwołanie w całości w rozumieniu art. 187 ust. 8 ustawy Pzp.

W tych okolicznościach Izba uznając, że Odwołujący uprawniony do cofnięcia odwołania na każdym etapie postępowania odwoławczego, cofnął skutecznie odwołanie – umorzyła postępowanie odwoławcze na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp i nakazała dokonanie zwrotu Odwołującemu 90% kwoty uiszczonej tytułem wpisu.

Wobec cofnięcia odwołania na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin posiedzenia z udziałem stron i wykonawcy zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego, Izba zasądziła od Odwołującego na rzecz Zamawiającego koszty związane z dojazdem na wyznaczone posiedzenie Izby w kwocie 349,53 zł oraz wynagrodzeniem pełnomocnika, jednak nie wyższym niż kwota 3 600 zł, na podstawie rachunków przedłożonych do akt sprawy.

Podstawa prawna: art. 192 ust. 9 i 10 oraz art. 187 ust. 8 ustawy Pzp, także § 5 ust. 1 pkt 3 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. z 2018 r. poz. 972).

**Przewodniczący:.....**