

Sygn. akt: KIO 1134/19

**POSTANOWIENIE
z dnia 2 lipca 2019 r.**

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Paweł Trojan

Protokolant: Norbert Sierakowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem Stron w dniu 2 lipca 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **17.06.2019 r.** w formie pisemnej przez wykonawcę **TMS Spółka z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – **Mazowiecki Szpital Specjalistyczny im. Dr Józefa Psarskiego w Ostrołęce, Al. Jana Pawła II 120A, 07-410 Ostrołęka** w trybie przetargu nieograniczonego pn.: *„Poprawa jakości życia mieszkańców subregionu ostrołęckiego poprzez poprawę dostępu do usług publicznych w zakresie rehabilitacji kardiologicznej jako uzupełnienie kompleksowej opieki kardiologicznej w Mazowieckim Szpitalu Specjalistycznym im. dr. Józefa Psarskiego w Ostrołęce”* (nr postępowania MSS-TZP-ZPP-26-10/19)

przy udziale wykonawcy **Philips Polska Spółka z o.o., Al. Jerozolimskie 195B, 02-222 Warszawa** zgłaszającego przystąpienie do postępowania wszczętego wskutek wniesienia odwołania po stronie Zamawiającego

postanawia:

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **TMS Spółka z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952**

Warszawa kwotę **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych i zero groszy), stanowiącą 90% uiszczzonego przez Odwołującego wpisu.

Stosownie do treści art. 198 a i art. 198 b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 16 października 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Ostrołęce**.

Przewodniczący:

.....

Sygn. akt KIO 1134/19

UZASADNIENIE

postanowienia z dnia 2 lipca 2019 r. w sprawie o sygn. akt KIO 1134/19

Zamawiający – Mazowiecki Szpital Specjalistyczny im. Dr Józefa Psarskiego w Ostrołęce, Al. Jana Pawła II 120A, 07-410 Ostrołęka prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Poprawa jakości życia mieszkańców subregionu ostrołęckiego poprzez poprawę dostępu do usług publicznych w zakresie rehabilitacji kardiologicznej jako uzupełnienie kompleksowej opieki kardiologicznej w Mazowieckim Szpitalu Specjalistycznym im. dr. Józefa Psarskiego w Ostrołęce” (nr postępowania MSS-TZP-ZPP-26-10/19).

Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

W dniu 05.06.2019 r. ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w suplemencie do Dz. U. UE pod numerem 2019/S 107 - 260663.

W dniu 05.06.2019 r. Zamawiający zamieścił na stronie internetowej treść SIWZ.

Odwołanie zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 17.06.2019 r. w formie pisemnej przez wykonawcę TMS Spółka z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa wobec postanowień SIWZ w zakresie opisu przedmiotu zamówienia.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów ustawy Pzp:

- art. 7 ust 1 i art. 29 ust.1,2 oraz 3 w zw. z art. 7 ust. 1, art.. 29 ust. 1, 2 i 3 w zw. art. 36aa ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp przez:

- sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: SIWZ) w zakresie opisu przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający i ograniczający uczciwą konkurencję poprzez taki dobór parametrów, który uniemożliwia złożenie Odwołującemu konkurencyjnej oferty, nie podlegającej odrzuceniu;
- naruszeniu zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców poprzez opisanie przedmiotu zamówienia i punktowanie rozwiązań konkretnego producenta a nie funkcjonalne - prowadzące do osiągnięcia tego samego efektu diagnostycznego;
- opis przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający i ograniczający uczciwą konkurencję poprzez wadliwe opisanie przedmiotu zamówienia, polegające na niedopuszczeniu

możliwości składania ofert częściowych i tym samym ograniczenie liczby podmiotów uprawnionych do ubiegania się o udzielenie zamówienia

Mając powyższe na uwadze Odwołujący wniósł o:

- uwzględnienie niniejszego Odwołania w całości i przywrócenie zasady równego traktowania wykonawców poprzez dokonanie modyfikacji SIWZ oraz dokonanie zmiany treści ogłoszenia w zakresie wszystkich podniesionych w Odwołaniu kwestii spornych, w tym podział zamówienia na części i dopuszczenie możliwości składania ofert częściowych;
- lub unieważnienie niniejszego postępowania.

Zamawiający pismem w niesionym w dniu w dniu 01.07.2019 r. (wpływ mailem DzK-KIO-9856/19 oraz DzK-KIO-9842/19) wniósł odpowiedź na odwołanie wnosząc o jego oddalenie w całości. Jednocześnie Zamawiający w części dokonał modyfikacji treści SIWZ.

Zgodnie z informacją znajdującą się w aktach sprawy Zamawiający poinformował pozostałych wykonawców o wniesieniu odwołania w dniu 18.06.2019 r.

Izba ustaliła ponadto, iż w ustawowym terminie (tj. dnia 19.06.2019 r.) przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zgłosił wykonawca Philips Polska Spółka z o.o., Al. Jerozolimskie 195B, 02-222 Warszawa. Przystąpienie zostało podpisane przez p. A. G. działającą na mocy pełnomocnictwa podpisanego przez p. A. Ch. oraz p. P. Ś. – członków Zarządu uprawnionych do łącznej reprezentacji spółki. Powyższe ustalono na podstawie wydruku KRS z dnia 06.06.2019 r.

Tym samym Izba uznała powyższe przystąpienia za skuteczne wobec czego wykonawca Philips Polska Spółka z o.o. stał się uczestnikiem postępowania odwoławczego.

Krajowa Izba Odwoławcza na posiedzeniu niejawnym z udziałem Stron postępowania odwoławczego stwierdziła, iż postępowanie odwoławcze należało umorzyć na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp.

Powyższe jest wynikiem faktu, iż pismem z dnia 02.07.2019 r. Odwołujący złożył oświadczenie woli (pismo zarejestrowane dnia 02.07.2019 r. DzK-KIO-9876/19), iż cofa wniesione odwołanie. Powyższe oświadczenie zostało podpisane przez p. E. G. pełnomocnika działającego na mocy dołączonego do odwołania pełnomocnictwa z dnia 17.06.2019 r. podpisanego przez p. K. K. – członka Zarządu uprawnionego do samodzielnej

reprezentacji Odwołującego. Powyższe ustalono na podstawie wydruku KRS z dnia 22.05.2019 r.

Izba wskazuje, iż Odwołujący jest gospodarzem postępowania odwoławczego i złożenie przez niego oświadczenia o cofnięciu odwołania odnosi daleko idące skutki w postaci obowiązku zniesienia tegoż postępowania. Zatem Krajowa Izba Odwoławcza zobligowana jest na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp do umorzenia postępowania odwoławczego i wydania w tym przedmiocie postanowienia.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż w przypadku cofnięcia odwołania przez Odwołującego przed otwarciem rozprawy odwołującemu zwraca się 90% wpisu na mocy przepisu art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawa zamówień publicznych, orzekając w tym zakresie o konieczności zwrotu kwoty 13 500,00 zł (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych i zero groszy) z wpisu uiszczanego przez Odwołującego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych.

Przewodniczący

.....