

Sygn. akt: KIO 633/21

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 1 kwietnia 2021 roku**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Małgorzata Matecka**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w Warszawie w dniu 1 kwietnia 2021 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 27 lutego 2021 r. przez wykonawcę G. Ł. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Higiena – Katowice G. Ł.

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej w Cieszynie

**postanawia:**

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy G. Ł. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Higiena – Katowice G. Ł. kwoty 7 500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy) uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019, ze zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 14 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**

Zamawiający – Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej w Cieszynie prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na dostawy środków antyseptycznych i dezynfekcyjnych (ZP 1600/20). Wartość ww. zamówienia nie przekracza kwoty, od której uzależniony jest obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, ze zm.), dalej jako „ustawa Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 11 grudnia 2020 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 762064-N-2020.

I. W dniu 27 lutego 2021 r. wykonawca G. Ł. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Higiena – Katowice G. Ł. wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie na czynność wyboru oferty najkorzystniejszej w postępowaniu w zakresie zadania nr 28.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

- art. 26 ust. 3 i 4 ustawy Pzp poprzez zaniechanie wezwania do uzupełnienia dokumentów lub ich wyjaśnienia, potwierdzających spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez zamawiającego;
- art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez brak traktowania przez zamawiającego wszystkich oferentów na równych prawach i brak prowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji;
- art. 7 ust. 1 i 3 ustawy Pzp poprzez dopuszczenie się w postępowaniu zaniechań i czynności podważających zaufanie co do prawidłowości i rzetelności prowadzonego postępowania;
- (z ostrożności procesowej) art. 29 ust. 1 i 2, art. 38 ust. 4 i 4a ustawy Pzp poprzez zmianę, po terminie składania ofert, wymagań odnośnie przedmiotu zamówienia.

Odwołujący wniósł o:

- uwzględnienie odwołania,
- unieważnienie czynności wyboru oferty w zakresie części nr 28,
- powtórzenie czynności badania i oceny ofert w zakresie części nr 28,
- dokonanie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej w zakresie części nr 28,
- odrzucenie oferty Foxmedical sp. z o.o. w części nr 28.

Mając na uwadze, iż odwołanie zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 27 lutego 2021 r., do przedmiotowego postępowania odwoławczego, zgodnie z art. 92 ust. 2 ustawy dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo zamówień

publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2020 ze zm.), znajdują zastosowanie przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), dalej jako „ustawa Pzp z 2019 r.”.

W terminie wynikającym z art. 525 ust. 1 ustawy Pzp z 2019 r. do postępowania odwoławczego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

Pismem z dnia 8 marca 2021 r. odwołujący poinformował o uznaniu w całości zarzutów odwołania przez zamawiającego i w związku z tym wniósł o zaniechanie dalszego procedowania sprawy. Zamawiający nie doręczył do Prezesa Izby odpowiedzi na odwołanie zawierającej oświadczenie o uwzględnieniu w całości zarzutów odwołania. Jak natomiast wynika z informacji udzielonej przez zamawiającego zaskarżona czynność wyboru oferty najkorzystniejszej w zakresie zadania nr 28 została unieważniona, a zamawiający przystąpił do ponownego badania i oceny ofert. Pomimo braku formalnego oświadczenia o uwzględnieniu zarzutów odwołania zamawiający w przeważającym zakresie wykonał w postępowaniu czynności zgodnie z żądaniami odwołującego. Nie została jedynie wykonana czynność odrzucenia oferty wykonawcy Foxmedical sp. z o.o., należy jednak zauważyć, że w odwołaniu nie został podniesiony żaden zarzut dotyczący bezpośrednio zaniechania odrzucenia oferty ww. wykonawcy. Z kolei jak wynika z dokumentacji postępowania zamawiający, po unieważnieniu czynności wyboru oferty najkorzystniejszej, wezwał wykonawcę Foxmedical sp. z o.o. do złożenia wyjaśnień (wezwanie z dnia 3 marca 2021 r.), co koresponduje z podniesionym przez odwołującego zarzutem naruszenia art. 26 ust. 3 i 4 ustawy Pzp.

Biorąc pod uwagę powyższe, Izba uznała, że zachodzą podstawy do umorzenia postępowania odwoławczego na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp z 2019 r. Zgodnie z treścią tego przepisu w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. Powyższe powoduje zakończenie postępowania odwoławczego bez merytorycznego rozpoznania zarzutów odwołania.

W tym stanie rzeczy Izba na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp z 2019 r. umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia zgodnie z art. 568 pkt 3 tejże ustawy.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 557 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych w zw. z § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a)

rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r. poz. 2437), nakazując dokonanie na rzecz odwołującego zwrotu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu.

**Przewodniczący:** .....