

Sygn. akt: KIO 1409/18

POSTANOWIENIE
z dnia 31 lipca 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu **31 lipca 2018 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 16 lipca 2018 r. przez wykonawcę: **SKAMEX Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. k. 93-121 Łódź, ul. Częstochowska 38/52**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej Nr 1 w Rzeszowie 35-051 Rzeszów, ul. Czackiego 2**

przy udziale wykonawcy: **Medicavera Sp. z o.o. Dahlhausen Group 71-374 Szczecin, ul. Majowa 2**, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **SKAMEX Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. k. 93-121 Łódź, ul. Częstochowska 38/52** kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% kwoty uiszczanego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 24 sierpnia 2017 r. poz. 1579 ze zm) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Rzeszowie**.

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawa sprzętu medycznego jednorazowego użytku – znak sprawy AD.ZP-3810/8/2018/KZ (dalej „Postępowanie” lub „Zamówienie”), o wartości przekraczającej kwoty wskazane w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 ze zm.) - dalej „ustawa Pzp” zostało wszczęte ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Wspólnot Europejskich pod nr 2018/S 072-158790 w dniu 11 kwietnia 2018 r. przez **Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej Nr 1 w Rzeszowie 35-051 Rzeszów, ul. Czackiego 2** (dalej „zamawiający”). W dniu 5 lipca 2018 r. zamawiający poinformował o wyborze oferty najkorzystniejszej w postępowaniu dla pakietu nr 5 – Układy oddechowe, dokonując wyboru oferty wykonawcy Medicavera Sp. z o.o. Dahlhausen Group 71-374 Szczecin, ul. Majowa 2 (dalej Medicavera Sp. z o.o.).

W dniu 16 lipca 2018 r. wykonawca: **SKAMEX Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. k. 93-121 Łódź, ul. Częstochowska 38/52** (zwany dalej „odwołującym”) wniósł odwołanie wobec niezgodnej z przepisami ustawy Pzp czynności zamawiającego, polegającej na zaniechaniu odrzucenia oferty złożonej przez Medicavera Sp. z o.o. w zakresie pakietu nr 5 i jednocześnie uznanie jej za ofertę najkorzystniejszą.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu obrazę następujących przepisów:

- 1) art. 82 ust. 3 w zw. z art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, poprzez zaniechanie odrzucenia oferty Medicavera Sp. z o.o., której treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej „SIWZ”);
- 2) art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez prowadzenie postępowania z naruszeniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców;
- 3) art. 91 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez wybór w zakresie pakietu nr 5 oferty Medicavera Sp. z o.o., która nie jest ofertą najkorzystniejszą w rozumieniu przepisów ustawy Pzp.

Wskazując powyższe odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości poprzez nakazanie zamawiającemu, w trybie art. 192 ust. 3 pkt 1 ustawy Pzp:

- 1) unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej w zakresie pakietu nr 5;
- 2) powtórzenia czynności badania i oceny ofert w zakresie pakietu nr 5;
- 3) odrzucenia oferty złożonej przez Medicavera Sp. z o.o.;
- 4) wyboru oferty odwołującego, jako najkorzystniejszej w zakresie pakietu nr 5.

Zamawiający w dniu 17 lipca 2018 r., zgodnie z dyspozycją art. 185 ust. 1 ustawy Pzp, poinformował o wniesieniu odwołania, przesyłając kopię odwołania drogą elektroniczną wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu oraz wezwał uczestników postępowania do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym. Termin na zgłoszenie przystąpienia, zgodnie z art. 185 ust. 2 ustawy Pzp, upłynął w dniu 20 lipca 2018 r. Do postępowania odwoławczego przystąpił w dniu 20 lipca 2018 r. wykonawca **Medicavera Sp. z o.o. Dahlhausen Group 71-374 Szczecin, ul. Majowa 2**, zgłaszając swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

W dniu 30 lipca 2018 r., przed otwarciem rozprawy wyznaczonej na dzień 1 sierpnia 2018 r., odwołujący złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Pzp, odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze. W myśl zaś art. 192 ust. 1 ustawy Pzp, o oddaleniu odwołania lub jego uwzględnieniu Izba orzeka w wyroku. W pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie. Odwołujący złożył skuteczne oświadczenie o cofnięciu wniesionego przez siebie odwołania, co nastąpiło przed otwarciem rozprawy. Uwzględniając powyższe, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 187 ust. 8, art. 192 ust. 1 zd. 2 ustawy Pzp, postanowiła, w drodze postanowienia, umorzyć postępowanie odwoławcze w tej sprawie.

Jednocześnie, stosownie do art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy Pzp, jeżeli cofnięcie odwołania nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90 % wpisu. Analogiczne brzmienie posiada przepis § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 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 2010 r. nr 41 poz. 238 oraz Dz. U. z 2017 r., poz. 47). Ponieważ odwołujący cofnął odwołanie przed otwarciem rozprawy, Izba na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a powołanego rozporządzenia, postanowiła o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 13.500,00 zł, stanowiącej 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Postanowienie zostało ogłoszone poprzez jego wywieszenie na tablicy ogłoszeń w trybie § 32 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2014 r., poz. 964 oraz Dz. U. z 2017 r., poz.14).

Przewodniczący:

.....