

Sygn. akt: KIO 2408/19

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 12 grudnia 2019 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu **12 grudnia 2019 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **28 listopada 2019 r.** przez wykonawcę **Przedsiębiorstwo Handlowo-Uslugowe "Anmar" Sp. z o.o. Sp. K., ul. Strefowa 22, 43-100 Tychy** w postępowaniu prowadzonym przez **Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny Nr 1 PUM w Szczecinie, ul. Unii Lubelskiej 1, 71-252 Szczecin**

przy udziale wykonawcy **SKAMEX Sp. z o.o. Sp.k., ul. Częstochowska 38/52, 93-121 Łódź** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

**postanawia:**

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Przedsiębiorstwo Handlowo-Uslugowe "Anmar" Sp. z o.o. Sp. K., ul. Strefowa 22, 43-100 Tychy** kwoty **15 000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 27 września 2019 r. poz. 1843) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Szczecinie.**

**Przewodniczący:**

.....

## Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone trybie przetargu nieograniczonego z możliwością składania ofert częściowych na: „Dostawę kaniul do SPSK NR 1 PUM” (znak sprawy: ZP- 261-48/2019) zostało wszczęte ogłoszeniem w ogłoszeniu opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 11.07.2019 r. pod nr 2019/S 132 - 323412 przez Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny Nr 1 PUM w Szczecinie, ul. Unii Lubelskiej 1, 71-252 Szczecin zwany dalej: „Zamawiającym”.

W dniu 18.11.2019 r. (za pomocą platformy: <https://portal.smartpzp.pl/spsk1szczecin/>, w zakładce „Korespondencja”) Zamawiający poinformował o odrzuceniu na podstawie art. 89 ust.1 pkt 2 Pzp w pakiecie 1 oferty: Przedsiębiorstwa Handlowo-Uslugowego "Anmar" Sp. z o.o. Sp. K., ul. Strefowa 22, 43-100 Tychy zwanego dalej: „Przedsiębiorstwa Handlowo-Uslugowego "Anmar" Sp. z o.o. Sp. K.” albo „Odwołującym”.

W dniu 28.11.2019 r. (wpływ do Prezesa KIO w wersji elektronicznej podpisane podpisem cyfrowym za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej - ePUAP) Przedsiębiorstwa Handlowo-Uslugowego "Anmar" Sp. z o.o. Sp. K. wniosła odwołanie na w/w czynność dla pakietu 1. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 27.11.2019 r. (za pomocą platformy: <https://portal.smartpzp.pl/spsk1szczecin/>, w zakładce „Korespondencja”) Odwołanie zostało podpisane przez P. Z. spółki będącej komplementariuszem ujawniony w załączonych wydrukach KRS-u obu spółek i umocowany do samodzielnej reprezentacji. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 16 października 2018 r. poz. 1986 ze zm.) zwanej dalej: „Pzp” - poprzez przeprowadzenie postępowania z naruszeniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców,
2. art. 89 ust. 1 pkt 2 Pzp - poprzez bezpodstawne odrzucenie oferty Odwołującego w zakresie pakietu 1. Odwołujący wnosil o:
  1. uwzględnienie odwołania,
  2. nakazanie unieważnienia czynności odrzucenia oferty Odwołującego w zakresie pakietu 1,
  3. dokonanie, w zakresie pakietu 1 powtórzenia czynności badania i oceny ofert oraz wyboru oferty najkorzystniejszej spośród jedynie ważne złożonych ofert (niepodlegających odrzuceniu), zgodnie z warunkami określonymi w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zwanej dalej: „SIWZ” i przepisami Pzp.

Zamawiający w dniu 29.11.2019 r. (za pomocą platformy: <https://portal.smartpzp.pl/spsk1szczecin/>, w zakładce „Korespondencja”) wraz kopią odwołania, w trybie art. 185 ust.1 Pzp, wezwał uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 02.12.2019 r. (wpływ do Prezesa KIO w wersji elektronicznej podpisane podpisem cyfrowym za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej - ePUAP) SKAMEX Sp. z o.o. Sp.k., ul. Częstochowska 38/52, 93-121 Łódź zwany dalej: „SKAMEX Sp. z o.o. Sp.k.” albo „Przystępującym” zgłosiło przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wnosząc o oddalenie odwołania w całości. Zostało podpisane przez P. Z. spółki komplementariusza ujawniony w załączonych wydrukach KRS-u obu spółek i umocowany do samodzielnej reprezentacji.

W dniu 10.12.2019 r. (e-mailem) Zamawiający wobec wniesienia odwołanie do Prezesa KIO wniósł na piśmie, w trybie art. 186 ust. 1 Pzp, odpowieź na odwołanie, w której stwierdził, że uwzględni w całości zarzuty zawarte w odwołaniu. Po przeprowadzeniu analizy odwołania Zamawiający postanowił uznać je za zasadne. Zamawiający doszedł do wniosku, iż bezzasadnie odrzucił w dniu 18.11.2019 r. ofertę Odwołującego się w zakresie Pakietu 1, stwierdzając, że jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. W przedmiotowej informacji o odrzuceniu Zamawiający błędnie przyjął, że oświadczenie producenta z 13.11.2019 r. złożone przez Odwołującego się, nie jest dokumentem na potwierdzenie spełniania przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego, jakiego wymagał zgodnie z treścią SIWZ oraz treścią wezwania do uzupełnienia dokumentów. Powyższe doprowadziło do niewłaściwego wniosku Zamawiającego, zgodnie z którym Odwołujący się nie potwierdził stosownym dokumentem, że oferowane produkty spełniają wymagania określone w opisie przedmiotu zamówienia określonym w SIWZ. Stanowisko Zamawiającego w tym zakresie było błędne albowiem, jak słusznie zauważył Odwołujący się, oświadczenie producenta jest dokumentem spełniającym określone przez zamawiającego warunki dokumentu, który może być złożony na potwierdzenia spełniania przez oferowane produkty wymagań określonych w opisie przedmiotu zamówienia. Zamawiający wymagał bowiem w treści SIWZ: *„Katalog/broszura informacyjna/instrukcja obsługi bądź inny dokument w języku polskim lub przetłumaczony na język polski potwierdzający, że oferowany produkt spełnia wymagania określone w opisie przedmiotu zamówienia określonym w SIWZ”*. Nie ulega wątpliwości, że oświadczenie producenta z 13.11.2019 r. spełnia wymogi do uznania za określony powyżej *„inny dokument”*, który potwierdza, że oferowany produkt spełnia wymagania opisu przedmiotu zamówienia.

Biorąc pod uwagę powyższe Zamawiający uznał, iż zasadne jest uwzględnienie

w całości odwołania z 28.11.2019 r. i na skutek takiej decyzji Zamawiający postanowił, iż dokona następujących czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego nr ZP-261-48/2019:

- unieważni czynność odrzucenia oferty Odwołującego w zakresie pakietu 1
- powtórzy czynność badania i oceny ofert dla pakietu 1 z uwzględnieniem jedynie ważnie złożonych ofert (niepodlegających odrzuceniu), w tym z uwzględnieniem oferty Odwołującego. Odpowiedź na odwołanie została podpisana przez Dyrektora SPSK Nr 1 PUM w Szczecinie.

W dniu 11.12.2019 r. (wpływ do Prezesa KIO w wersji elektronicznej podpisane podpisem cyfrowym za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej - ePUAP) Przystępujący złożył pismo, w ramach którego stwierdził, że nie wnosi sprzeciwu od uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu. Pismo zostało podpisane przez tą sama osobę co zgłoszone przystąpienie.

Izba stwierdziła, iż w związku z faktem, że Przystępujący do postępowania po stronie Zamawiającego nie wniósł sprzeciwu co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, iż postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 2408/19 – stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 3 Pzp oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 Pzp - należało umorzyć, na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba uwzględniła, iż z mocy art. 186 ust. 6 pkt 1 Pzp koszty te znoszą się wzajemnie, jednocześnie nakazując dokonanie zwrotu Odwołującemu kwoty uiszczonej tytułem wpisu, zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 1 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 (t.j.: Dz. U. z 2018 r. poz. 972). Zgodnie z § 13 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań (t.j. Dz. U. z 2018 poz. 1092 i poz. 1992) - postanowienie wydano na posiedzeniu niejawnym. W oparciu o § 32 ww. rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań, ogłoszenie postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wydanego na posiedzeniu niejawnym następuje przez wywieszenie sentencji postanowienia na tablicy ogłoszeń w siedzibie Krajowej Izby Odwoławczej, a informacja o ogłoszeniu podawana jest na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych. Odpis postanowienia przesyła się stronom i uczestnikom postępowania odwoławczego.

**Przewodniczący:**

.....