

Sygn. akt: KIO 345/23

POSTANOWIENIE

z dnia 21 lutego 2023 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania odwoławczego w dniu 21 lutego 2023 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 6 lutego 2023 r. przez wykonawcę **G. Ł.** prowadzącego działalność gospodarczą w Katowicach pod firmą **Higiena – Katowice G. Ł.**, ul. Szarych Szeregów 30a, 40-750 Katowice w postępowaniu prowadzonym przez **Wojewódzkie Pogotowie Ratunkowe w Katowicach**, ul. Powstańców 52, 40-024 Katowice

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. znosi wzajemnie koszty postępowania odwoławczego i nakazuje Urzędowi Zamówień Publicznych dokonanie zwrotu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 7 500 zł 00 gr (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy) na rzecz odwołującego tytułem zwrotu kwoty uiszczanego wpisu.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 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:

Uzasadnienie

Wojewódzkie Pogotowie Ratunkowe w Katowicach (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych (dalej: „Pzp”) postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest zakup wraz z dostawą testów antygenowych w kierunku SARS CoV-2 dla Wojewódzkiego Pogotowia Ratunkowego w Katowicach, numer referencyjny: WPR/TZ/252/ZP/43/2022. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone 28 listopada 2022 roku w Biuletynie Zamówień Publicznych, nr ogłoszenia: 2022/BZP 00462737.

W dniu 1 lutego 2023 r., Zamawiający przekazał wykonawcom informację o wyborze najkorzystniejszej oferty, złożonej przez K. S. prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą: Enterp K. S. . Wykonawca G. Ł. prowadzący działalność gospodarczą w Katowicach pod firmą Higiena – Katowice G. Ł. (dalej: „Odwołujący”) wniósł odwołanie na powyższą czynność, zarzucając Zamawiającemu naruszenie przepisów Pzp:

- 1) art. 16 pkt 1 poprzez brak traktowania przez Zamawiającego wszystkich oferentów na równych prawach i brak rzetelnego prowadzenia postępowania z dochowaniem należytej staranności w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji w trakcie badania i oceny ofert,
- 2) art. 226 ust.1 pkt 5 poprzez zaniechanie odrzucenia oferty wykonawcy Enterp K. S. mimo niezgodności treści oferty z warunkami zamówienia,
- 3) art. 107 ust. 2 poprzez wezwanie do uzupełnienia przedmiotowych środków dowodowych, mimo że Zamawiający nie przewidział takiej możliwości w dokumentach zamówienia,
- 4) art. 226 ust.1 pkt 5 poprzez jego niewłaściwe zastosowanie, polegające na uznaniu, że oferta Odwołującego nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia,
- 5) art. 223 z uwagi na brak wezwania do wyjaśnień Odwołującego,
- 6) art. 253 poprzez błędne przyjęcie, że Zamawiający nie jest zobowiązany do wyboru oferty Odwołującego, pomimo że zgodnie z kryteriami oceny ofert oraz wymaganymi dokumentami jest ona ofertą najkorzystniejszą spośród ofert prawidłowo złożonych i niepodlegających odrzuceniu,

oraz z ostrożności procesowej:

- 7) art. 137 ust 1 poprzez zmianę, po terminie składania ofert, wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia.

Odwołujący wniósł o unieważnienie wyboru najkorzystniejszej oferty, ponowne zbadanie ofert, odrzucenie oferty wykonawcy Enterp K. S., przywrócenie do oceny oferty Odwołującego, wezwanie do wyjaśnień oferty Odwołującego.

Żaden z wykonawców nie zgłosił przystąpienia do postępowania odwoławczego.

20 lutego 2023 r. Zamawiający przekazał do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej oświadczenie o uwzględnieniu w całości odwołania.

W związku z powyższym Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp, zgodnie z którym: *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. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.*

Stosownie do art. 568 pkt 3 ustawy Pzp, *Izba umarza postępowania odwoławcze, w formie postanowienia, w przypadku, o którym mowa w art. 522.*

Z tych względów Izba postanowiła jak w pkt 1 sentencji.

Izba orzekła o wzajemnym zniesieniu kosztów postępowania odwoławczego oraz nakazała zwrot Odwołującemu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania, stosownie do przepisu § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r. poz. 2437).

Przewodniczący: