

Sygn. akt: KIO 3119/22

POSTANOWIENIE
z dnia 9 grudnia 2022 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Marzena Teresa Ordysińska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 9 grudnia 2022 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 24 listopada 2022 r. przez wykonawcę **Catermed spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Łodzi** w postępowaniu prowadzonym przez **Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Marii Skłodowskiej – Curie w Zgierzu**

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. **znieść wzajemnie koszty postępowania odwoławczego i nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 15 000,00 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) na rzecz wykonawcy Catermed spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Łodzi, stanowiącej wpis od odwołania.**

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (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

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Marii Skłodowskiej – Curie w Zgierzu (dalej: Zamawiający) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.; dalej: Prawo zamówień publicznych albo Pzp), którego przedmiotem jest świadczenie usług całodziennego żywienia pacjentów Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Marii Skłodowskiej-Curie w Zgierzu, nr referencyjny: PN/XLV/2022.

W dniu 24 listopada 2022 r. przez wykonawcę Catermed spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Łodzi (dalej: Odwołujący) zostało wniesione odwołanie.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 240 ust. 1 i 2 Pzp w zw. z art. 242 ust. 1 Pzp. w zw. art. 16 pkt 1-3 Pzp poprzez określenie w rozdziale XXVII „Opis kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert” Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej jako: SWZ) kryterium - czas usunięcia stwierdzonych wad związanych z wykonaniem usługi na podstawie deklaracji Wykonawcy w Formularzu oferty podczas, gdy Zamawiający określił wspomniane kryterium, jako stanowiące obietnicę, co prowadzi do tego, że nie jest możliwe właściwe porównanie ofert, a kryteria te są całkowicie nieweryfikowalne.
2. art. 246 ust. 1 i 2 Pzp poprzez określenie kryterium ceny o wadze przekraczającej 60 %.

W konsekwencji tak postawionych zarzutów odwołania Odwołujący wnosil o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu:

„1) w zakresie zarzutu nr 1 - uzupełnienie ww. kryterium o obiektywny sposób jego weryfikacji, proponujemy:

a) zmianę w rozdziale XXVII „Opis kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów o sposobu ich oceny ofert” poprzez dodanie kolejnego ust., tj. ust. 2.4 o następującym brzmieniu:

b) „Na potwierdzenie powyższego kryterium należy dołączyć do oferty potwierdzenie, z co najmniej 1 placówki służby zdrowia, w której dany wykonawca świadczy usługę żywienia zbiorowego, w jakim czasie wykonawca usuwa wady związanego z wykonaniem usługi.”

c) wykreślenie z załącznika nr 1 do SWZ pn. Formularz ofertowy punktu 4.1;

2) w zakresie zarzutu nr 2 – proponujemy:

a) zmianę ogłoszenia o zamówieniu w Sekcji II Przedmiot pkt II. 2.5) Kryterium Udzielenia zamówienia poprzez nadanie mu następującego brzmienia: "Kryteria udzielenia zamówienia:

a. Cena - 60 %

b. Czas usunięcia stwierdzonych wad związanych z wykonaniem usługi- 40%

b) zmianę w rozdziale XXVII „Opis kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów o sposobu ich oceny ofert” poprzez:

a. zmianę ust. 1 ww. rozdziału poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

„1. Przy wyborze oferty najkorzystniejszej, Zamawiający będzie się kierował następującymi kryteriami:

A. cena ofertowa – 60,00 pkt (waga kryterium wyrażona w punktach)

B. czas usunięcia stwierdzonych wad związanych z wykonaniem usługi – 40,00 pkt (waga kryterium wyrażona w punktach”

b. zmianę ust. 2.3 ww. rozdziału poprzez nadanie mu brzmienia:

„2.3. Składnik B - dotyczy kryterium „czas usunięcia stwierdzonych wad związanych z wykonaniem usługi”

(maksymalna liczba punktów jaką można uzyskać w kryterium wynosi 20 punktów), gdzie:

20 minut – 40 pkt

30 minut – 20 pkt

60 minut – 0 pkt

Uwaga: Wykonawca może zaoferować wyłącznie czas usunięcia wad nie dłuższy niż 60 min. Czas ten

Wykonawca zobowiązany jest wskazać w pkt 4.1. formularza oferty (załącznik nr 1 do SWZ). Wskazanie czasu dłuższego od podanego powyżej (punktowanego) przez Zamawiającego skutkować będzie odrzuceniem oferty na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy.”

Izba ustaliła, że do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej nie wpłynęło żadne zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego.

W dniu 6 grudnia 2022 r., przed otwarciem rozprawy, Zamawiający uwzględnił zarzuty przedstawione w odwołaniu w całości.

Krajowa Izba Odwoławcza zważyła, co następuje.

Zamawiający uwzględnił zarzuty przedstawione w odwołaniu w całości. Do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

W konsekwencji Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zgodnie z przywoływanym przepisem, 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 pod warunkiem, że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca.

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

W związku z powyższym Izba, działając na podstawie art. 522 ust. 1 i art. 568 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, postanowiła jak w sentencji.

Izba orzekła o wzajemnym zniesieniu kosztów postępowania odwoławczego i 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: