

Sygn. akt: KIO 2058/19

POSTANOWIENIE
z dnia 25 października 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Agata Mikołajczyk

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 25 października 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego w dniu 14 października 2019 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przez odwołującego: **NEOMED B. S. z siedzibą w Piasecznie** (ul. Kajki 18, 05-501 Piaseczno) w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **22 BAZA LOTNICTWA TAKTYCZNEGO z siedzibą w Malborku** (ul. 17 Marca 20, 82-200 Malbork)

- przystępujący do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego: **BOXMED MEDICAL Sp. z o.o. z siedzibą w Pieszycach** (Piskorzów 51, 58-250 Pieszyce),

postanawia:

1. Umarza postępowanie odwoławcze;
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego: **NEOMED B. S. z siedzibą w Piasecznie** (ul. Kajki 18, 05-501 Piaseczno) kwoty **13.500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90 % kwoty uiszczonej przez odwołującego tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 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 **Warszawie**.

.....

Uzasadnienie

Odwołanie zostało wniesione w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843.), [ustawa Pzp lub Pzp] przez zamawiającego: 22. BAZA LOTNICTWA TAKTYCZNEGO z siedzibą w Malborku, którego przedmiotem jest: Dostawa indywidualnych pakietów Medycznych - IPMed dla 22. Bazy Lotnictwa Taktycznego w Malborku oraz jednostek będących na zaopatrzeniu 22. BLT" - sygnatura sprawy: 22.BLT.SZP.2612.24.2019. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 16 kwietnia 2019 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 2019/S 075-177438. Odwołujący - NEOMED B. S. z Piaseczna wniósł odwołanie od niezgodnych (jego zdaniem) z przepisami ustawy Pzp czynności Zamawiającego podjętych w postępowaniu oraz od zaniechania czynności, do których Zamawiający jest zobowiązany na podstawie ustawy, tj. od: 1) czynności odrzucenia oferty Odwołującego; 2) czynności wyboru oferty Boxmet Medical Sp. z o.o. jako najkorzystniejszej; 3) zaniechania czynności odrzucenia oferty Boxmet Medical Sp. z o.o.; 4) zaniechania odtajnienia (ujawnienia) dokumentów i informacji zastrzeżonych jako tajemnica przedsiębiorstwa przez wykonawcę Boxmet Medical Sp. z o.o., tj. atestów i certyfikatów dotyczących tekstyliów, z których zostało wykonane opakowanie IPMed (torba), stanowiących załącznik do pisma Boxmet Medical Sp. z o.o. z dn. 23.09.2019 r.; 5) zaniechania dokonania wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej oferty, 5) z ostrożności - od zaniechania unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp.

Czynnościom i zaniechaniom Zamawiającego postawiono następujące zarzuty:

a) naruszenia art. 7 ust. 1 i 3 ustawy Pzp w związku z naruszeniem art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, poprzez bezpodstawne odrzucenie oferty Odwołującego, pomimo że treść złożonej przez Odwołującego oferty odpowiada treści SIWZ; b) naruszenia art. 7 ust. 1 i 3 ustawy Pzp w związku z naruszeniem art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, poprzez zaniechanie odrzucenia oferty Boxmet Medical Sp. z o.o. jako nieodpowiadającej treści SIWZ; c) naruszenia art. 8 ust. 1, 2 i 3 ustawy Pzp w związku z art. 11 ust. 2 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, poprzez zaniechanie odtajnienia (ujawnienia) atestów i certyfikatów dotyczących tekstyliów, z których zostało wykonane opakowanie IPMed (torba), stanowiących załącznik do pisma Boxmet Medical Sp. z o.o. z dn. 23.09.2019 r., pomimo, że wykonawca Boxmet Medical Sp. z o.o. nie wykazał, iż informacje te stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa, jak również informacje te nie stanowią tajemnicy przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji; d) naruszenia art. 7 ust. 1 i 3 ustawy Pzp w związku z naruszeniem art. 91 ust. 1 ustawy Pzp poprzez nierówne traktowanie wykonawców przy dokonywaniu badania i oceny złożonych ofert oraz zaniechanie dokonania wyboru oferty Odwołującego jako

najkorzystniejszej oferty; e) z ostrożności - zarzut naruszenia art. 93 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp poprzez zaniechanie unieważnienia postępowania z uwagi na niezłożenie w postępowaniu żadnej oferty niepodlegającej odrzuceniu.

Wskazując na powyższe Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu, aby: a) unieważnił czynność odrzucenia oferty Odwołującego, b) unieważnił czynność wyboru oferty najkorzystniejszej, c) powtórzył czynność badania i oceny ofert, d) odtajnił i niezwłocznie udostępnił Odwołującemu dokumenty i informacje zastrzeżone jako tajemnica przedsiębiorstwa przez wykonawcę Boxmet Medical Sp. z o.o., tj. atesty i certyfikaty dotyczące tekstyliów, z których zostało wykonane opakowanie IPMed (torba), a stanowiące załącznik do pisma Boxmet Medical Sp. z o.o. z dn. 23.09.2019 r.; e) dokonał odrzucenia oferty Boxmet Medical Sp. z o.o.; f) dokonał czynności wyboru najkorzystniejszej oferty lub - w przypadku braku ofert niepodlegających odrzuceniu - unieważnił postępowanie.

Do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego na podstawie art. 185 ust. 2 ustawy Pzp przystąpił wykonawca Boxmet Medical Sp. z o.o. z siedzibą w Pieszcych wnosząc o oddalenie odwołania.

Zamawiający w piśmie z dnia 23 października 2019 r. wskazując na art. 7 ust.1 i art. 181 ust.2 ustawy Pzp zawiadomił Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej o unieważnieniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty oraz odrzucenia oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę indywidualnych pakietów Medycznych IPMed dla 22. Bazy Lotnictwa Taktycznego w Malborku oraz jednostek będących na zaopatrzeniu 22. BLT prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego. Wskazał m.in., że unieważnia czynność wyboru najkorzystniejszej oferty złożonej przez BOXMET MEDICAL sp. z o.o., Piskorzów oraz czynność odrzucenia oferty wykonawcy NEOMED B. S. z Piaseczna i zawiadania o powtórzeniu czynności oceny ofert uznając, że podjęte uprzednio były obarczone wadą.

Odwołujący w piśmie z dnia 24 października 2019 r. [data wpływu: 24/10/2019] wskazując na art. 187 ust.8 ustawy Pzp oświadczył, że cofa wniesione odwołanie oraz wniósł o umorzenie postępowania odwoławczego i zwrot wpisu w wysokości 90 % od odwołania zgodnie z obowiązującymi przepisami.

Izba stwierdza co następuje:

Postępowanie odwoławcze w tej sprawie z uwagi na złożone przez wykonawcę oświadczenie o cofnięciu odwołania podlega umorzeniu na podstawie art. 187 ust.8 zdanie pierwsze ustawy Pzp. Izba ponadto, zgodnie z art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp oraz na podstawie § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. z 2018 r. poz. 972), orzekła również o zwrocie na rzecz Odwołującego 90% kwoty wpisu uiszczanego w wysokości 15.000 zł.

Uwzględniając powyższe postanowiono, jak w sentencji.

.....