

POSTANOWIENIE
z dnia 11 marca 2020 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Emilia Garbala
Danuta Dziubińska
Ewa Sikorska

Protokolant: Klaudia Ceyrowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 11 marca 2020 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 27 lutego 2020 r. przez wykonawcę **EGIS POLSKA DYSTRYBUCJA Sp. z o.o., ul. Komitetu Obrony Robotników 45D, 02-146 Warszawa,**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Uniwersytecki Szpital Kliniczny im. Jana Mikulicza-Radeckiego, ul. Borowska 213, 50-556 Wrocław,**

postanawia:

- 1. umarza postępowanie odwoławcze,**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **EGIS POLSKA DYSTRYBUCJA Sp. z o.o., ul. Komitetu Obrony Robotników 45D, 02-146 Warszawa,** kwoty **13 500,00 zł** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. 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 we Wrocławiu.

Przewodniczący:

.....

.....

Uzasadnienie

Zamawiający – Uniwersytecki Szpital Kliniczny im. Jana Mikulicza-Radeckiego, ul. Borowska 213, 50-556 Wrocław, prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego, postępowanie o udzielenie zamówienia pn. „Dostawa leków hematologicznych i onkologicznych” (nr ref. DZP.242.17.2020). Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 17 lutego 2020 r., nr 033-076953. Specyfikacja istotnych warunków zamówienia (dalej: „siwz”) została opublikowana na stronie internetowej również w dniu 17 lutego 2020 r.

W dniu 27 lutego 2020 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło odwołanie wniesione przez wykonawcę EGIS POLSKA DYSTRYBUCJA Sp. z o.o., ul. Komitetu Obrony Robotników 45D, 02-146 Warszawa (dalej: „odwołujący”), w którym zarzucił on zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 7 ust. 1 w zw. z art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 poz. 1843), zwanej dalej: „ustawą Pzp”, poprzez narzucenie wymogu w postaci zaoferowania przez wykonawców w zakresie pozycji nr 141 w załączniku nr 1 do siwz „Formularz cenowy” leków refundowanych w ramach leczenia chłoniaków oraz jednocześnie Rituximabu możliwego do refundacji w pozaonkologicznych programach lekowych (dotyczących reumatoidalnego zapalenia stawów), co powoduje iż ofertę może złożyć wyłączenie wykonawca Roche, oferujący jedyny refundowany Rituximab w programie lekowym B.33 - co jest bez znaczenia dla leczenia onkologicznego,
- 2) art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez nieuzasadnione faworyzowanie producenta leku o nazwie handlowej MabThera,
- 3) art. 7 ust. 1 w zw. z art. 36 aa) ust. 1 ustawy Pzp poprzez nieuzasadnione zaniechanie wydzielenia z pozycji nr 141 do odrębnej pozycji dostawy leku zawierającego substancję czynną Rituximab przeznaczonego do pozaonkologicznych programów lekowych (wymaganie nr 6 w Załączniku nr 1 do SIWZ)
w sytuacji gdy zamówienie Rituximabu dla leczenia onkologicznego może być przedmiotem konkurencji pomiędzy trzema produktami, podczas gdy wymagane wskazanie terapeutyczne do terapii pozaonkologicznych zostało zarejestrowane wyłącznie dla jednego produktu - MabThera oferowanego przez Roche.

W związku z powyższym odwołujący wniósł o nakazanie zamawiającemu dokonania modyfikacji załącznika nr 1 Formularza cenowego do siwz poprzez:

- 1) usunięcie dla pozycji nr 141 załącznika nr 1 do siwz wymagania nr 6, tj. wymogu refundacji produktu również w ramach pozaonkologicznych programów lekowych, ewentualnie:

- 2) wydzielenie z pozycji 141 załącznika nr 1 do siwz rituximabu przeznaczonego wyłącznie do pozaonkologicznych programów lekowych - do odrębnego, nowego zadania, w ilości zgodnej z rzeczywistym zapotrzebowaniem zamawiającego dla wskazanych jednostek chorobowych spoza zakresu onkologii,
- 3) dokonanie odpowiedniej modyfikacji ogłoszenia o zamówieniu.

Pismem z dnia 10 marca 2020 r. (doręczonym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w tym samym dniu), przed otwarciem wyznaczonego na dzień 11 marca 2020r. posiedzenia, odwołujący oświadczył, że cofa odwołanie.

Biorąc pod uwagę, że odwołanie można cofnąć w każdym czasie do zamknięcia rozprawy, jego cofnięcie, zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Pzp oznacza, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu.

Uwzględniając art. 187 ust. 8 zdanie 2 ustawy Pzp skład orzekający Izby postanowił zwrócić na rzecz odwołującego 90 % kwoty uiszczonego wpisu.

Przewodniczący:

.....

.....