

**Sygn. akt: KIO 1028/18**

**POSTANOWIENIE**

**z dnia 5 czerwca 2018 roku**

**Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:**

**Przewodniczący: Justyna Tomkowska**

po rozpoznaniu na posiedzeniu bez udziału stron w dniu 5 czerwca 2018 roku w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 22 maja 2018 roku przez wykonawcę **TMS Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**, w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – **Mazowieckiego Szpitala Specjalistycznego im. dr Józefa Psarskiego w Ostrołęce z siedzibą w Ostrołęce**

przy udziale wykonawcy **Philips polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego:

**postanawia:**

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze;**
- 2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 13 500zł 00 gr (słownie: trzynastu tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% kwoty uiszczanego wpisu na rzecz wykonawcy TMS Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych ( t.j. Dz. U. z 2017, poz. 1579 ze zm.) na niniejszy wyrok - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Ostrołęce**.

**Przewodniczący:**

.....

## UZASADNIENIE

Dnia 22 maja 2018 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie, na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 - dalej jako „ustawa Pzp”), odwołanie złożył Wykonawca **TMS Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** (dalej jako „Odwołujący” lub „Wykonawca”).

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na zakup specjalistycznej aparatury medycznej i wyposażenia na potrzeby nowo tworzonego Ośrodka Rehabilitacji Kardiologicznej a także doposażenia Pracowni Elektrofizjologii funkcjonującej aktualnie w strukturach Oddziału kardiologicznego w ramach projektu pn.: Poprawa jakości życia mieszkańców subregionu ostrołęckiego poprzez poprawę dostępu do usług publicznych w zakresie rehabilitacji kardiologicznej jako uzupełnienie kompleksowej opieki kardiologicznej w Mazowieckim Szpitalu Specjalistycznym im. dr. Józefa Psarskiego w Ostrołęce prowadzi Zamawiający: **Mazowiecki Szpital Specjalistycznego im. Dr Józefa Psarskiego w Ostrołęce z siedzibą w Ostrołęce**. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 12 maja 2018 roku, nr 2018/S 090- 202043.

Zamawiającemu zarzucono naruszenie postanowień art. 7 ust 1 i art. 29 ust.1,2 oraz 3 w zw. z art. 7 ust. 1, art. 29 ust. 1,2, i 3 w zw. art. 36aa ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 poprzez:

- sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: SIWZ) w zakresie opisu przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający i ograniczający uczciwą konkurencję poprzez taki dobór parametrów, który uniemożliwia złożenie Odwołującemu konkurencyjnej oferty, nie podlegającej odrzuceniu;
- naruszeniu zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców poprzez opisanie przedmiotu zamówienia i punktowanie rozwiązań konkretnego producenta a nie funkcjonalne - prowadzące do osiągnięcia tego samego efektu diagnostycznego;
- opis przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający i ograniczający uczciwą konkurencję poprzez wadliwe opisanie przedmiotu zamówienia, polegające na niedopuszczeniu możliwości składania ofert częściowych i tym samym ograniczenie liczby podmiotów uprawnionych do ubiegania się o udzielenie zamówienia

W związku z powyższym Odwołujący wnosił o:

- uwzględnienie odwołania w całości i przywrócenie zasady równego traktowania wykonawców poprzez dokonanie modyfikacji SIWZ oraz dokonanie zmiany treści ogłoszenia w zakresie wszystkich podniesionych w odwołaniu kwestii spornych, w tym podział zamówienia na części i dopuszczenie możliwości składania ofert częściowych
- lub unieważnienie niniejszego postępowania.

Odwołujący wskazał, że posiada interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte poprzez dokonanie czynności żądanych w odwołaniu, tj, jego uwzględnienie, gdyż jest jednym z potencjalnych wykonawców, który jest w stanie uzyskać to zamówienie, o ile usunięte zostaną ograniczenia konkurencyjne oraz przywrócona zostanie zasada równego traktowania wykonawców. Odwołującemu przysługuje prawo do skorzystania ze środków ochrony prawnej, zgodnie z postanowieniami art. 179 ust.1 ustawy, gdyż jest jednym z wykonawców, który został, poprzez zapisy specyfikacji, pozbawiony możliwości uzyskania przedmiotowego zamówienia.

Dokumentacja przetargowa została opublikowana przez Zamawiającego na jego stronie internetowej w dniu 14 maja 2018 r., w związku z czym został zachowany termin do wniesienia odwołania zgodnie z art. 132 ust. 1 pkt 1) Pzp. Kopia odwołania została przekazana Zamawiającemu przed upływem terminu do wniesienia odwołania pocztą elektroniczną zgodnie z treścią art. 180 ust 5 Pzp. Wpis od odwołania w wymaganej wysokości został uiszczony na rachunek UZP.

Do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego przystąpił wykonawca **Philips Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**. Izba uznała zgłoszone przystąpienie za skuteczne.

W dniu 5 czerwca 2018 roku Odwołujący przed otwarciem posiedzenia i rozprawy wyznaczonych na dzień 7 czerwca 2018 roku, złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania. Oświadczenie o cofnięciu odwołania zostało podpisane przez osobę umocowaną do działania w imieniu wykonawcy.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie pierwsze i drugie oraz art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy Pzp postanowił umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie, ponieważ oświadczenie o cofnięciu odwołania uznać należy za oświadczenie najdalej idące złożone przez Stronę, która zainicjowała postępowanie odwoławcze.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż cofnięcie odwołania miało miejsce przed otwarciem posiedzenia i rozprawy, zatem za rzecz Odwołującego należało zwrócić 90% kwoty wpisu uiszczanego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych, to jest kwotę 13 500,00 złotych, stosownie do § 5 ust. 1 pkt 3a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 roku w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238 ze zmianami).

**Przewodniczący:**

.....