

Sygn. akt: KIO 876/21

POSTANOWIENIE
z dnia 22 kwietnia 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Bartosz Stankiewicz

Protokolant: Konrad Wyrzykowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 22 kwietnia 2021 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 18 marca 2021 r. przez wykonawcę B. S. prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą B. S. NEOMED z siedzibą w Piasecznie przy ul. Michała Kajki 18 (05-501 Piaseczno) w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny im. prof. Witolda Orłowskiego Centrum Medycznego Kształcenia Podyplomowego z siedzibą w Warszawie przy ul. Czerniakowskiej 231 (00-416 Warszawa)

postanawia:

1. Umorzyć postępowanie odwoławcze.
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy B. S. prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą B. S. NEOMED z siedzibą w Piasecznie kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych, zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

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

Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny im. prof. Witolda Orłowskiego Centrum Medycznego Kształcenia Podyplomowego z siedzibą w Warszawie zwany dalej: „zamawiającym”, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.), zwanej dalej: „Pzp”, w trybie przetargu nieograniczonego na *dostawę do Apteki Szpitalnej produktów leczniczych i sprzętu do żywienia pozajelitowego i dojelitowego w okresie 12 miesięcy – Pakiety 1-16 oraz usługę transportową produktów leczniczych i sprzętu do żywienia z siedziby Zamawiającego do domu chorego – Pakiety 17-18*, o numerze referencyjnym: 25/8/2020, zwane dalej postępowaniem.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 16 grudnia 2020 r., pod numerem 2020/S 245-606757.

Szacunkowa wartość zamówienia, którego przedmiotem są dostawy, jest wyższa od kwot wskazanych w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp.

W dniu 18 marca 2021 r. wykonawca B. S. prowadząca działalność gospodarczą pod nazwą B. S. NEOMED z siedzibą w Piasecznie (zwana dalej: „odwołującym”) wniosła odwołanie wobec czynności zamawiającego polegających na wyborze jako najkorzystniejszej w zakresie Pakietu Nr 1 oferty złożonej przez firmę Depol Sp. z o.o. oraz zaniechania czynności odrzucenia przedmiotowej oferty pomimo, że jej treść nie odpowiada treści SIWZ.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie:

1. art. 7 ust. 1 Pzp w związku z naruszeniem art. 89 ust. 1 pkt 2 Pzp, przez zaniechanie odrzucenia oferty, której treść nie odpowiada treści SIWZ;
2. art. 7 ust. 1 Pzp w związku z naruszeniem art. 91 ust. 1 Pzp, przez dokonanie wyboru jako najkorzystniejszej oferty, która winna zostać odrzucona.

Podnosząc ww. zarzuty odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie zamawiającemu, aby:

- unieważnił czynność wyboru oferty najkorzystniejszej w zakresie Pakietu Nr 1;
- dokonał ponownego badania i oceny złożonych ofert;
- dokonał odrzucenia oferty firmy Depol Sp. z o.o. w zakresie Pakietu Nr 1;
- dokonał ponownego wyboru ofert najkorzystniejszych w zakresie Pakietu Nr 1.

W ramach postępowania odwoławczego przystąpienie po stronie zamawiającego zgłosił wykonawca Depol Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie. Następnie ww. wykonawca

pismem z dnia 31 marca 2021 r. złożył oświadczenie o wycofaniu przystąpienia. W związku z powyższym Izba uznała powyższe przystąpienie za niezgłoszone.

W dniu 21 kwietnia 2021 r. do akt sprawy wpłynęło pismo odwołującego, zawierające oświadczenie o cofnięciu w całości odwołania wniesionego w dniu 18 marca 2021 r. Ponadto odwołujący wniósł o umorzenie postępowania odwoławczego oraz o zwrot wniesionego wpisu.

Stosownie do art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2020), *Do postępowań odwoławczych oraz postępowań toczących się wskutek wniesienia skargi do sądu, o których mowa w ustawie uchylanej w art. 89, wszczętych po dniu 31 grudnia 2020 r., dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021 r., stosuje się przepisy ustawy, o której mowa w art. 1.* Zgodnie z ww. przepisem, do niniejszego postępowania odwoławczego zastosowanie miały przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.), zwanej dalej: „nPzp”. Postępowanie odwoławcze zostało bowiem wszczęte przez wniesienie odwołania w dniu 18 marca 2021 r., a więc po dniu 31 grudnia 2020 r.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 520, art. 568 pkt 1 oraz art. 553 ust. 1 zdanie drugie nPzp postanowił umorzyć postępowanie odwoławcze w przedmiotowej sprawie, ponieważ oświadczenie o cofnięciu odwołania uznać należy za oświadczenie najdalej idące złożone przez Stronę, która zainicjowała postępowanie odwoławcze. Złożenie takiego oświadczenia warunkuje zakończenie postępowania odwoławczego bez konieczności rozpoznawania zarzutów i merytorycznego stanowiska Izby.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Izba uwzględniła okoliczność, iż cofnięcie odwołania miało miejsce przed otwarciem rozprawy, zatem na rzecz odwołującego należało zwrócić 90% kwoty wpisu uiszczanego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych, czyli kwotę 13 500,00 zł, stosownie do art. 557 i art. 575 nPzp oraz § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 roku w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437 ze zm.).

Przewodniczący: