

Sygn. akt: KIO 1601/21

POSTANOWIENIE
z dnia 21 czerwca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Poprawa

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 21 czerwca 2021 r. w Warszawie, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 27 maja 2021 r. przez wykonawcę **Naprzód Hospital Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Szpital Pomorski Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni**

postanawia:

- 1. umarza postępowanie odwoławcze,**
- 2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy kwoty Naprzód Hospital Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90 % kwoty uiszczanego 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

Zamawiający – Szpitale Pomorskie Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Usługa kompleksowego sprzątnia i dezynfekcji powierzchni poziomych i pionowych w lokalizacji Szpital św. Wincentego a Paulo w Gdyni (nowy obiekt), Numer referencyjny: D25M/251/N/14-21rj/21 (dalej zwanym „Postępowaniem”),

Postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019 z późn. zm.) dalej jako „Pzp” lub „ustawa”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 17 maja 2021 r. pod nr 2021S/094247537.

W dniu 27 maja 2021 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej zostało wniesione odwołanie przez wykonawcę Naprzód Hospital Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi (zwanym dalej Odwołującym) na projektowane postanowienia umowy.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 436 pkt 3 w zw. z art. 16 pkt 1 Pzp, art. 3 ust. 1 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji i art. 483 § 1 w zw. z art. 484 § 2 i art. 3531 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp przez zastrzeżenie w projektowanych postanowieniach umownych maksymalnej wysokości kar umownych możliwych do nałożenia na wykonawcę przez Zamawiającego w wysokości 100 % łącznej wartości przedmiotu umowy, co jest wartością rażąco wygórowaną, prowadzącą do ograniczenia kręgu wykonawców mogących się ubiegać o zamówienie, co w efekcie świadczy o nadużyciu przez Zamawiającego dominującej pozycji organizatora przetargu przez narzucenie wykonawcom skrajnie niekorzystnych warunków umowy,
2. art. 106 ust. 1 Pzp w związku z art. 16 pkt 1 poprzez zaniechanie określenia wymagań jakie ma spełniać żądany przez Zamawiającego przedmiotowy środek dowodowy składany wraz z ofertą, tj. koncepcja wykonania usługi, co powoduje, że wymagany przedmiotowy środek dowodowy nie posiada waloru weryfikacji, czy przedmiot oferty danego wykonawcy spełnia postawione przez Zamawiającego wymogi.

W związku z powyższym Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany:

1. § 12 ust. 5 zdanie drugie projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 8 do SWZ poprzez nadanie mu następującego brzmienia: „Maksymalna wysokość kar nie może przekroczyć 5 % łącznej wartości przedmiotu umowy;
2. Rozdziału VIII pkt. 1.7. SWZ poprzez nadanie mu następującej treści:
„Sporządzona przez Wykonawcę koncepcja wykonania usługi w oparciu o plan higieny szpitalnej zawarty w Opisie Przedmiotu Zamówienia powinna zawierać:
 - plan higieny szpitalnej zapewniający wykonanie wszystkich wymaganych w SWZ czynności, we wszystkich oddziałach i wszystkich komórkach organizacyjnych szpitala, z podaniem częstotliwości wykonywania czynności oraz z przypisaniem do każdej czynności odpowiedniego środka, którymi będą wykonywane poszczególne ww. czynności wraz z ich stężeniem i spektrum działania środków dezynfekujących oraz stosowany przy poszczególnych czynnościach sprzęt,
 - organizację pracy, która uwzględnia system i specyfikę pracy Szpitala, ze wskazaniem liczby osób (liczba osób w przeliczeniu na równoważniki etatów), zapewniająca optymalną obsadę personelu i odpowiednie godziny pracy personelu,
 - wykaz sprzętu i narzędzi niezbędnych do realizacji przedmiotu zamówienia, w tym ilość i rodzaj wyposażenia i narzędzi, o których mowa w zał. nr 2 o OPZ”.

W dniu 18 czerwca 2021 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło oświadczenie Odwołującego o cofnięciu odwołania.

Izba stwierdziła, że oświadczenie o wycofaniu odwołania zostało złożone przez osobę uprawnioną do reprezentowania Odwołującego, zatem odwołanie zostało skutecznie wycofane przed otwarciem rozprawy i w oparciu o art. 520 ust. 1 i art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Izba postanowiła o umorzeniu postępowania odwoławczego. Zgodnie z art. 520 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy. Art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych stanowi, że w przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowania odwoławcze w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 557 i art. 575 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych oraz § 2 ust. 1 pkt 2, § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz.U. z 2020 r. poz. 2437). Zgodnie z dyspozycją art. 557 ustawy Prawo zamówień publicznych w wyroku oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze Izba rozstrzyga o kosztach

postępowania odwoławczego. Zgodnie z art. 575 ustawy Prawo zamówień publicznych strony oraz uczestnik postępowania odwoławczego wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego stosownie do jego wyniku.

Zgodnie z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a ww. rozporządzenia, w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę w całości na skutek cofnięcia odwołania najpóźniej w dniu poprzedzającym dzień, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego – odwołującemu zwraca się 90% wpisu; w takim przypadku Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości. Tym samym Izba postanowiła o zwróceniu 90% wpisu w wysokości 13 500 złotych.

Przewodniczący: