

Sygn. akt: KIO 2630/18

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 8 stycznia 2019 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

Przewodniczący:       Bartosz Stankiewicz

Protokolant:           Dominik Haczykowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w Warszawie w dniu 8 stycznia 2019 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 21 grudnia 2018 r. przez wykonawcę **Medlab Products Sp. z o.o.** z siedzibą w Raszynie przy ul. Gałczyńskiego 8 (05-090 Raszyn) w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Zespół Opieki Zdrowotnej w Bolesławcu** z siedzibą w Bolesławcu przy ul. Jeleniogórskiej 4 (59-700 Bolesławiec)

**postanawia:**

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 7 500,00 zł (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy) na rzecz wykonawcy **Medlab Products Sp. z o.o.** z siedzibą w Raszynie, stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz.1986 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Jeleniej Górze**.

Przewodniczący: .....

### **Uzasadnienie**

Zespół Opieki Zdrowotnej w Bolesławcu zwany dalej: „zamawiającym”, prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. - Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm.), zwanej dalej: „Pzp” pn.: „Sukcesywne dostawy drobnego sprzętu laboratoryjnego i odczynników laboratoryjnych wg. potrzeb Zamawiającego wraz z dzierżawą analizatorów oraz aparatów do wykonywania badań z zakresu hematologii, immunologii, bakteriologii, serologii i koagulologii” (znak sprawy: 15/Laboratorium/18), które zostało podzielone na 38 zadań.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 27 listopada 2018 r. pod nr 653746-N-2018.

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

W dniu 21 grudnia 2018 r. wykonawca Medlab Products Sp. z o.o. z siedzibą w Raszynie zwany dalej: „odwołującym” wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie w zakresie zadania nr 21 w związku z dokonaną w dniu 18 grudnia 2018 r. przez zamawiającego modyfikacją opisu przedmiotu zamówienia. Odwołujący zarzucił zamawiającemu działanie niezgodne z Pzp poprzez podjęcie następujących czynności:

- opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który prowadzi do uprzywilejowania niektórych wykonawców i do wyeliminowania innych wykonawców i oferowanych przez nich produktów, w tym produktów oferowanych przez odwołującego, co nie jest uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia;
- opisanie przedmiotu zamówienia z naruszeniem art. 30 ust. 1 pkt. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp poprzez jego opisanie z naruszeniem obowiązujących zapisów norm dotyczących sterylizacji wyrobów i wymogów sterylności pojemników jednorazowego użytku do pobierania od ludzi próbek krwi żyłnej PN-EN ISO 6710 i PN-EN 556-1 wraz z normami przez nią powoływanymi i związanymi;
- opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję.

Tym samym odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie:

- art. 29 ust 3 w zw. z art.7 ust. 1 Pzp;
- art. 29 ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp;
- art. 29 ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp;
- art. 30 ust. 1 pkt. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 Pzp.

W związku z postawionymi zarzutami odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i obciążenie zamawiającego kosztami postępowania odwoławczego oraz o:

1. nakazanie zamawiającemu zmianę postanowień SIWZ, poprzez odstąpienie od wymogu, aby wszystkie próbówki systemu zamkniętego były finalnie sterylizowane w ostatecznych opakowaniach z uzyskaną klasą sterylności SAL  $10^{-6}$  i dopuści próbówki sterylne o poziomie SAL $\geq 6$  (tj. stopień sterylności  $10^{-6}$ ), których sterylność uzyskana jest dowolną metodą uzyskania sterylności zdefiniowaną normą PN-EN 556-1 - „Sterylizacja wyrobów medycznych”;

2. nakazanie zamawiającemu unieważnienia postępowania - znak sprawy: 15/Laboratorium/18 w zakresie zadania nr 21 i ponowne jego przeprowadzenie w niezmienionej treści z uwzględnieniem zmiany, o którą wnosi w pkt. 1.

Zamawiający zamieścił informację o wniesieniu odwołania na swojej stronie internetowej w dniu 21 grudnia 2018 r.

Do postępowania odwoławczego w ustawowym terminie nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

W dniu 7 stycznia 2018 r. zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie, w której oświadczył, że uwzględnia w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu i unieważnia ww. postępowanie w zakresie zadania 21 (w zw. z art. 93 ust. 1 pkt, art. 29 ust. 2 i art. 7 ust. 1 Pzp). W związku z tym zamawiający wniósł o umorzenie postępowania odwoławczego na podstawie art. 186 ust. 2 Pzp.

*Zgodnie z art. 186 ust. 2 Pzp - W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.*

Izba ustaliła, że w niniejszej sprawie zaistniał stan faktyczny wskazany w powyższej normie prawnej, tj. zamawiający uwzględnił zarzuty odwołania w całości, a do postępowania po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W związku z tym Izba umorzyła postępowanie odwoławcze. Natomiast dalsze czynności, które zamawiający podjął lub podejmie w celu uczynienia zadość żądaniom odwołania, pozostają poza oceną Izby w związku z ustaleniem zaistnienia przesłanki umorzenia postępowania odwoławczego.

Stosownie do art. 192 ust. 1 Pzp o oddaleniu odwołania lub jego uwzględnieniu Izba orzeka w wyroku. W pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie. Orzeczenie Izby w rozpatrywanej sprawie w żadnym zakresie nie miało charakteru merytorycznego, zatem przybrało postać postanowienia.

W związku z powyższym Izba, działając na podstawie art. 186 ust. 2 zd. 1 i art. 192 ust. 1 zd. 2 Pzp, postanowiła jak w pkt 1 sentencji niniejszego orzeczenia.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 1) Pzp, uznając, że znoszą się one wzajemnie. Jednocześnie, mając na względzie fakt, iż uwzględnienie przez zamawiającego zarzutów przedstawionych w odwołaniu w całości nastąpiło przed otwarciem rozprawy, Izba nakazała dokonanie na rzecz odwołującego zwrotu kwoty uiszczonej tytułem wpisu, zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a) Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 972).

Przewodniczący: .....