

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 18 lutego 2021 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** – w składzie:

**Przewodniczący: Małgorzata Matecka**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 18 lutego 2021 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 25 stycznia 2021 r. przez odwołującego Baxter Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: Uniwersytecki Szpital Kliniczny w Opolu

**postanawia:**

1. umarza postępowanie odwoławcze,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy Baxter Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 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 Uniwersytecki Szpital Kliniczny w Opolu prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia pn. Zakup i dostawę leków i wyrobów medycznych dla potrzeb Uniwersyteckiego Szpitala Klinicznego w Opolu (nr referencyjny: DZP/2-23/233/03/2021). Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 15 stycznia 2021 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr 2021/S 010-016567.

W dniu 25 stycznia 2021 r. wykonawca Baxter Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec czynności zamawiającego polegającej na ukształtowaniu w postępowaniu treści warunków zamówienia określonych w dokumentach zamówienia, w tym Specyfikacji Warunków Zamówienia („SWZ”) wraz z załącznikiem nr 1 stanowiącym szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w sposób sprzeczny z obowiązującymi przepisami prawa poprzez: sformułowanie przez zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia w załączniku 1 do SWZ dla zadania nr 1 - „LEKI PODSTAWOWE” wymogu dotyczącego konieczności zaoferowania w lp. 799, Sevorane płyn wziewny 250ml (w butelce z fabrycznie zamontowanym jednorazowym adapterem, preparat z zawartością wody powyżej 300ppm.) z gwarancją użyczenia 20 parowników, czym naruszył i ograniczył uczciwą konkurencję, bowiem wykluczył w sposób nieuzasadniony produkty innych producentów, faktycznie dopuszczając do realizacji zamówienia jedynie jednego wykonawcę - co w efekcie stanowiło naruszenie przepisu art. 16 pkt 1), 2) i 3) ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019, ze zm.), dalej jako „ustawa Pzp”, art. 99 ust. 4, 5 i 6 ustawy Pzp.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie zamawiającemu:

1) zmiany postanowień SWZ w następujący sposób:

a) zmianę załącznika nr 1 do SWZ, zadanie 1, lp. 799 w ten sposób, że zamawiający usunie wymóg dotyczący zawartości wody w Sevorane powyżej 300ppm.;

albo

b) zmianę treści lp. 799, załącznika nr 1 do SWZ dla zadania nr 1 w następujący sposób:

„Płyn wziewny z substancją czynną sewofluran 250ml (w butelce z fabrycznie zamontowanym jednorazowym adapterem.) z gwarancją użyczenia 20 parowników.”

2) przedłużenie terminu składania ofert o czas niezbędny na sporządzenie oferty.

W dniu 16 lutego 2021 r. do akt sprawy wpłynęło pismo zamawiającego stanowiące odpowiedź na odwołanie. Zamawiający poinformował, że udzielając wyjaśnień w odpowiedzi na pytania wykonawców dokonał modyfikacji treści SWZ, poprzez co zarzuty podniesione w odwołaniu stały się nieaktualne. Zamawiający stwierdził, że odpowiedzi udzielone na zadane pytania, jak również przedłużenie terminu składania ofert o niezbędny czas na sporządzenie oferty, w jego ocenie w pełni wyczerpują żądania odwołującego i zmiany w nich zawarte są możliwe do wprowadzenia bez uszczerbku dla postępowania.

W dniu 17 lutego 2021 r. do Prezesa Izby wpłynęło pismo odwołującego. Odwołujący wskazując na dokonanie przez zamawiającego zmiany postanowień SWZ zgodnie z zarzutami odwołania, złożył oświadczenie o wycofaniu odwołaniu.

Uwzględniając powyższe, tj. w szczególności wycofanie odwołania przez odwołującego, działając na podstawie art. 568 pkt 1) ustawy Pzp, Izba umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 557 ustawy Pzp oraz § 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).

**Przewodniczący:** .....