

Sygn. akt: KIO 3513/22

POSTANOWIENIE

z dnia 11 stycznia 2023 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca: Danuta Dziubińska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 11 stycznia 2023 roku w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 28 grudnia 2022 r. przez wykonawcę „IZAN+” **Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Krakowie, ul. Żabiniec 46, 31-215 Kraków w postępowaniu prowadzonym przez **Szpital Czerniakowski Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Warszawie, ul. Stępińska 19/25, 00-739 Warszawa

postanawia:

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego kwoty 6 750 zł 00 gr (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 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

Szpital Czerniakowski sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych (dalej: „Pzp”) postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, pn.: "Świadczenie usług polegających na wykonywaniu pracy w charakterze personelu pomocniczego na potrzeby Szpitala Czerniakowskiego sp. z o.o.", numer referencyjny: 70/2022. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone 23 grudnia 2022 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 2022/BZP 00514110. W tym samym dniu Zamawiający zamieścił specyfikację warunków zamówienia (dalej: „SWZ”) na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

28 grudnia 2022 r. wykonawca „IZAN +” sp. z o.o. (dalej: „Odwołujący”) wniósł odwołanie wobec treści SWZ oraz zaniechania unieważnienia postępowania. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie przepisów:

- 1) art. 99 ust. 1 Pzp w zw. z art. 16 pkt 1-3 Pzp w zw. z art. 2 pkt 3 ustawy z dnia 9 lipca 2003 r. o zatrudnianiu pracowników tymczasowych poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób nieprecyzyjny, niejasny oraz niejednoznaczny, z naruszeniem wyrażonej we wskazanym przepisie zasady przeprowadzania postępowań o udzielenie zamówienia publicznego - zachowania przejrzystości, polegający na określeniu przedmiotu zamówienia jako polegającego na świadczeniu usług polegających na wykonaniu pracy w charakterze personelu pomocniczego na potrzeby Zamawiającego w sytuacji, gdy w istocie przedmiot zamówienia polega na zapewnieniu pracowników tymczasowych do wykonania pracy tymczasowej a czynności opisane przez Zamawiającego nie spełniają przesłanek pracy tymczasowej w rozumieniu art. 2 pkt 3 ustawy o zatrudnianiu pracowników tymczasowych;

ewentualnie w przypadku uznania, że Zamawiający należycie zastrzegł świadczenie usług polegających na zapewnieniu pracowników tymczasowych do wykonania pracy tymczasowej:

- 2) art. 99 ust. 1 w zw. z art. 16 pkt 1-3 Pzp oraz w z zw. z art. art. 9 ust. 1 pkt 1 i art. 15 ust. 1 ustawy o zatrudnianiu pracowników tymczasowych poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób nieprecyzyjny, niejasny, niewyczerpujący oraz niejednoznaczny, uniemożliwiający obliczenie ceny ofertowej, polegający na niedochowaniu obowiązku wynikającego z art. 9 ust. 1 pkt. 1 i art. 15 ust. 1 ustawy o zatrudnianiu pracowników tymczasowych dotyczącego określenia wynagrodzenia za

pracę, warunków pracy, której wykonywanie ma być powierzone pracownikowi tymczasowemu oraz nie przedstawieniu wewnętrznych regulacji dotyczących wynagradzania, obowiązujących u danego pracodawcy użytkownika, co uniemożliwia obliczenie ceny ofertowej przez wykonawców oraz złożenie porównywanych ofert;

Wskazując na powyższe zarzuty Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu:

- 1) unieważnienia postępowania jako obarczonego niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy,
ewentualnie
- 2) zmiany opisu przedmiotu zamówienia, wzoru umowy oraz SWZ poprzez wskazanie i szczegółowe opisanie, że przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług specjalistycznego sprzątnia na terenie oddziałów szpitalnych Zamawiającego,
ewentualnie
- 3) przedstawienia przez Zamawiającego Regulaminu Wynagradzania obowiązującego u Zamawiającego oraz podania wysokości wynagrodzeń pracowników zatrudnionych na stanowisku sanitariusza.

Jak wynika z pisma Zamawiającego z 2 stycznia 2023 r. kopia odwołania wraz z wezwaniem do przystąpienia do postępowania odwoławczego została udostępniona na stronie internetowej prowadzonego postępowania oraz przekazana wykonawcom 29 grudnia 2022 r. W terminie ustawowym, określonym w art. 525 ust. 1 Pzp, żaden z wykonawców nie zgłosił przystąpienia do postępowania odwoławczego.

9 stycznia 2023 r. Odwołujący przekazał do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej oświadczenie o wycofaniu odwołania.

Zgodnie z art. 520 Pzp odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy, a cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby.

Stosownie do art. 568 pkt 1 Pzp w przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowanie odwoławcze w formie postanowienia.

Mając powyższe na uwadze Izba postanowiła jak w pkt 1 sentencji.

Działając na podstawie art. 557 Pzp w związku z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz.U. z 2020 r. poz. 2437) Izba nakazała dokonanie zwrotu Odwołującemu 90% kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący: