

**POSTANOWIENIE
z dnia 5 lutego 2019 r.**

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziałem stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu **5 lutego 2019 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **25 stycznia 2019 r.** przez wykonawcę **Eclipse Sp. z o. o. Sp. K., ul. Prof. Michała Życzkowskiego 16, 31-864 Kraków** postępowaniu prowadzonym przez **Centralny Szpital Kliniczny Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Warszawie, ul. Wołoska 137, 02-507 Warszawa**

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Eclipse Sp. z o. o. Sp. K., ul. Prof. Michała Życzkowskiego 16, 31-864 Kraków kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), 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 16 października 2018 r. poz. 1986) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Warszawie.**

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „*Zakup i sukcesywna dostawa asortymentu do systemu próżniowego oraz elektrod EKG*”, Numer referencyjny: CSKDZP/2375/28/12/05/2018, zostało wszczęte ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Oficjalnych Publikacji Wspólno Europejskich za numerem 2019/S 012-023449 z 17.01.2019 r., przez Centralny Szpital Kliniczny Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Warszawie, ul. Wołoska 137, 02-507 Warszawa zwany dalej: „*Zamawiającym*”. W tym dniu Zamawiający opublikował postanowienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zwanej dalej: „*SIWZ*” na swojej stronie internetowej oraz na platformie .

W dniu 25.01.2019 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Eclipse Sp. z o. o. Sp. K., ul. Prof. Michała Życzkowskiego 16, 31-864 Kraków zwana dalej: „*Eclipse Sp. z o. o. Sp. K.*” albo „*Odwołującym*” wniosła odwołanie na w/w postanowienia SIWZ Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 25.01.2019 r. (e-mailem). Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 29 ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 1 z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 16 października 2018 r. poz. 1986) zwanej dalej: „*Pzp*” - poprzez opis przedmiotu zamówienia w sposób, który nie tylko utrudnia uczciwą konkurencję ale wręcz wyłącza jakąkolwiek możliwość konkurencji (między producentami systemów do pobierania krwi a wobec modelu dystrybucji, polegającemu na wyłącznym przedstawicielstwie jednego dystrybutora dla jednego producenta również między dystrybutorami). Wobec powyższego, wnosił o uchylenie powyższych czynności i nakazanie zamawiającemu dokonania ponownego - niepowodującego naruszenia konkurencji - opisu przedmiotu zamówienia (w ramach zadania nr 1), w szczególności poprzez

A. Zmianę polegającą na:

- 1) dla wiersza nr 8 z tabeli z załącznika - wzoru oferty („szczegółowy podział zadania”) - odstąpieniu od wymogu zaofiarowania próbówki o pojemności 2,7ml i dopuszczenia w tym punkcie próbek o pojemności od 2,7 do 3 ml,
- 2) dla wiersza nr 11 z tabeli z załącznika - wzoru oferty („szczegółowy podział zadania”) - odstąpieniu od wymogu zaofiarowania próbówki o pojemności 1,6 ml i dopuszczenia w tym punkcie próbek o pojemności od 1,6 do 2 ml,
- 3) dla pozycji nr 3 w załączniku nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) - odstąpieniu od wymogu zaofiarowania produktu zapewniającego „czas wykrzepiania poniżej 30 min potwierdzony oświadczeniem producenta” i zastąpienia go wymogiem produktu zapewniającego „czas wykrzepiania 30 min „ potwierdzony oświadczeniem producenta”,
- 4) dla pozycji nr 5 w załączniku nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) - odstąpieniu od wymogu zaofiarowania produktu posiadającego znak CE na każdym asortymencie i dopuszczenie w przypadku uchwytów jednorazowych znaku CE na najmniejszym opakowaniu handlowym
- 5) dla pozycji nr 6 w załączniku nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) - odstąpieniu od wymogu okresu trwałości asortymentu - minimum 6 miesięcy od dnia dostarczenia do Zamawiającego w przypadku produktu z wiersza 18 - z tabeli z załącznika - wzoru ofert („szczegółowy podział zadania”) - próbówki do oznaczania labilnych hormonów polipeptydowych (ACTH i IGF1) i dopuszczenia próbek z wiersza 18 z tabeli z załącznika - wzoru ofert („szczegółowy podział zadań”) z terminem ważności 4 miesięcy od daty dostarczenia.
- 6) dla pozycji nr 7 w załączniku nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) - odstąpieniu od wymogu zaofiarowania próbek do OB. z materiału innego niż tworzywo sztuczne (to jest ze szkła) poprzez zmianę sformułowania „*Próbówki nietłukące, wykonane z tworzywa sztucznego o dużej odporności mechanicznej z wyjątkiem próbek do OB.*” (uniemożliwiającego zaofiarowanie próbek do OB. z tworzywa sztucznego) na sformułowanie „*Próbówki nietłukące, wykonane z tworzywa sztucznego o dużej odporności mechanicznej, w przypadku próbek do OB. - dopuszczamy szkło,*” (umożliwiającego zaofiarowanie do OB. zarówno próbek szklanych jak i z tworzywa

sztucznego),

7) dla załącznika nr 7 do SIWZ („Zestawienie parametrów podlegających ocenie punktowej”) - odstąpieniu od punktowania wielkości „martwej przestrzeni” w przypadku próbek z pozycji nr 8 załącznika do SIWZ („szczegółowy podział zadania”) lub przyznanie 10 punktów każdemu rodzajowi próbki do badań koagulologicznych o pojemności między 2,7 a 3,0 ml niezależnie od wielkości „martwej przestrzeni”:

B. Jeżeli odstąpienie od którejkolwiek z wymogów wskazanych powyżej w lit A. pkt. 1)-7) byłoby niemożliwe, wydzielenie tej części przedmiotu zamówienia do odrębnego pakietu i zapewnienie w ten sposób warunków uczciwej konkurencji w pozostałym zakresie zadania nr 1 (z uwagi na istotną wartość punktową zaoferowania wszystkich produktów pochodzących od jednego producenta).

Zamawiający w dniu 25.01.2019 r. (na swojej stronie internetowej oraz na platformie:) wraz kopią odwołania, w trybie art. 185 ust.1 Pzp, wezwał uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym. Żadne zgłoszenie przystąpienia do 28.01.2019 r. (włącznie) nie miało miejsca.

W dniu 05.02.2019 r. (e-mailem) Zamawiający wobec wniesienia odwołania do Prezesa KIO wniósł na piśmie, w trybie art. 186 ust. 1 Pzp, odpowiedź na odwołanie, w której stwierdził, że uwzględni w całości zarzuty zawarte w odwołaniu. Niniejsza odpowiedź została podpisana przez Dyrektora. Poinformował, że w związku z powyższym, Zamawiający dokonał następujących czynności:

1. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym w wierszu nr 8 z tabeli z załącznika - wzoru oferty („szczegółowy podział zadań”) dopuścił próbki o pojemności od 2,7 ml do 3ml.
2. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym dla wiersza nr 11 z tabeli z załącznika - wzoru oferty („szczegółowy podział zadań”) dopuścił o próbki o pojemności 1,6 ml do 2 ml
3. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym dla pozycji nr 3 w załączniku nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) i dopuścił również rozwiązanie: oznaczenie „czas wykrzepiania 30 min”
4. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym dla pozycji nr 5 w załączeniu nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) dopuścił w przypadku uchwytów jednorazowych znaku CE na najmniejszym opakowaniu handlowym oraz odstępuje od wymogu zaoferowania produktu posiadającego znak CE na każdym asortymencie. Każdy produkt musi posiadać niezbędne dokumenty potwierdzające CE.
5. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym dla pozycji nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) dopuścił również próbki z wiersza 18 z tabeli z załącznika - wzoru ofert („szczegółowy podział zadań”) z terminem ważności 4 miesiące od daty dostarczenia.
6. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym dla pozycji nr 7 w załączniku nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”) dopuścił próbki do OB. szklane lub nietłukące, z tworzywa sztucznego o dużej odporności mechanicznej.
7. Zamawiający uznał zarzuty Odwołującego za zasadne i w związku z tym dla załącznika nr 7 do SI WZ („Zestawienie parametrów podlegających ocenie punktowej”) Zamawiający zmodyfikował załącznik nr 7 do SIWZ („Zestawienie parametrów podlegających ocenie punktowej”) poprzez usunięcie pozycji ocenianej:

Pozycja 8 próbki do badań koagulologicznych, o poj. 2,7 ml	Próbki do badań koagulologicznych z ograniczoną przestrzenią martwą < 1 cm	10 Pkt	
	Próbki do badań koagulologicznych z przestrzenią martwą > 1 cm	0 pkt.	

Zamawiający wniósł o umorzeniu postępowania w zakresie zarzutów z pkt: 1,2,3,4,5,6,7 dotyczących SIWZ: wobec uznania ich za zasadne przez Zamawiającego i dokonania przez niego wymaganych zmian w dniu 01.02.2019 r.

Izba, biorąc pod uwagę dokonane uwzględnienie, uznała, że mamy do czynienia z uwzględnieniem w całości odwołania, oraz brak zgłoszonych przystąpień po stronie Zamawiającego, uznała, że istniała podstawa do przyjęcia, iż postępowanie odwoławcze – stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 2 Pzp - należało umorzyć.

Wobec ustalenia, że Zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu, a po stronie Zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca, Izba – działając na podstawie art. 186 ust. 2 oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 Pzp – umorzyła postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 124/19 na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba uwzględniła, iż z mocy art. 186 ust. 6 pkt 1 Pzp koszty te znoszą się wzajemnie, jednocześnie nakazując dokonanie zwrotu Odwołującemu kwoty uiszczonej tytułem wpisu, zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 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). Zgodnie z § 13 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań (t.j. Dz. U. z 2018 poz. 1092) - postanowienie wydano na posiedzeniu niejawnym. W oparciu o § 32 ww. rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań, ogłoszenie postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wydanego na posiedzeniu niejawnym następuje przez wywieszenie sentencji postanowienia na tablicy ogłoszeń w siedzibie Krajowej Izby Odwoławczej, a informacja o ogłoszeniu podawana jest na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych. Odpis postanowienia przesyła się stronom i uczestnikom postępowania odwoławczego.

Przewodniczący:

.....