

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 10 grudnia 2020 r.**

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

**Przewodniczący: Agnieszka Trojanowska**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w Warszawie w dniu 10 grudnia 2020 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 20 listopada 2020r. przez **wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum firm: Derśław spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Połańcu, ul. Zawada 26, 7MG spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Legnicy, ul. Najświętszej Marii Panny 14 i Partner Medica spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Legnicy, ul. Najświętszej Marii Panny 5a**

w postępowaniu prowadzonym przez **zamawiającego Skarb Państwa – 43 Wojskowy Oddział Gospodarczy z siedzibą w Świętoszowie, ul. Saperska 2**

przy udziale wykonawcy **Contact spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wędrzynie 12/4a** zgłaszającego swoje przystąpienie w sprawie sygn. akt KIO 3042/20 po stronie zamawiającego

**postanawia :**

**1. umorzyć postępowanie,**

**2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 13 500zł. 00**

2.1.gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) na rzecz **wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum firm: Derśław spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Połańcu, ul. Zawada 26, 7MG spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Legnicy, ul. Najświętszej Marii Panny 14 i Partner Medica spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Legnicy, ul. Najświętszej Marii Panny 5a** tytułem zwrotu 90% wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 27 września 2019 r. poz. 1843) 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: .....**

**Sygn. akt KIO 3042/20**

**Uzasadnienie**

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na usługę utrzymania porządku powierzchni wewnętrznych i zewnętrznych na terenie obiektów administrowanych przez 43 Wojskowy Oddział Gospodarczy zostało wszczęte ogłoszeniem opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 2 września 2020r. za numerem 2020/S 170-411732.

W dniu 10 listopada 2020r. zamawiający poinformował o wyborze oferty najkorzystniejszej.

W dniu 20 listopada 2020r. odwołanie wnieśli wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia Konsorcjum firm: Derśław spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Połańcu, ul. Zawada 26, 7MG spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Legnicy, ul. Najświętszej Marii Panny 14 i Partner Medica spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Legnicy, ul. Najświętszej Marii Panny 5a. Odwołanie zostało wniesione przez pełnomocnika działającego na podstawie pełnomocnictwa z dnia 19 listopada 2020r. udzielonego przez reprezentantów każdego z członków konsorcjum, zgodnie z zasadami reprezentacji każdego z członków, ujawnionymi w załączonych odpisach z KRS. Kopia odwołania została przekazana zamawiającemu w dniu 20 listopada 2020r.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu w zakresie zadania (części 1) naruszenie:

1) art. 89 ust. 1 pkt 4 ustawy w zw. z art.90 ust.1 ustawy w zw. z art. 90 ust. 1a ustawy w zw. z art. 90 ust. 2 ustawy w zw. z art. 91 ust. 1 ustawy w zw. z art. 7 ust.1 i ust. 3 ustawy przez:

a) błędną ocenę treści oferty złożonej przez wykonawcę i uznanie, iż spełnia ona wymagania określone w ustawie ustawy oraz SIWZ, podczas gdy cena zaoferowana w treści oferty jest rażąco niska, rażąco niska jest również cena jednostkowa zaoferowana za usługi ujęte w pozycji:

- 1,2,3 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3b do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świętoszowie SOI Świętoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Sprzątanie bieżące (tabela I1),

- 1, 2,3,4,5,7 i 8 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3d do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świętoszowie SOI Świętoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Dodatkowe usługi sprzątania wykonywane na polecenie koordynatora zamawiającego (tabela III),

b) zaniechanie odrzucenia oferty złożonej przez wykonawcę w sytuacji, gdy: oferta ta zawiera rażąco niską cenę w tym cenę za ww. pozycję formularza cenowego w stosunku do przedmiotu zamówienia, wykonawca nie skalkulował pełnego zakresu przedmiotu zamówienia i możliwość wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego, m.in. z powodu konieczności zapewnienia pracownikom praw pracowniczych, uwzględnienia wynikających z SIWZ kosztów pracowniczych, budzi uzasadnione wątpliwości,

c) wybór oferty wykonawcy mimo, że zawierała cenę rażąco niską, ewentualnie

2) art.90 ust. 1 ustawy w zw. z art.90 ust. 1a ustawy w zw. art. 90 ust. 2 ustawy w zw. z art. 7 ust. 1 i ust. 3 ustawy przez:

a) błędną ocenę treści oferty złożonej przez wykonawcę i uznanie, iż spełnia ona wymagania określone w ustawie ustawy oraz SIWZ, podczas gdy cena zaoferowana w treści oferty jest rażąco niska w związku z faktem, iż rażąco niska jest cena jednostkowa zaoferowana za usługi ujęte w pozycji 1 i 2 Kalkulacji ceny,

- 1,2,3 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3b do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świętoszowie SOI Świętoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Sprzątanie bieżące (tabela IV)

- 1, 2,3,4,5,7 i 8 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3d do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świętoszowie SOI Świętoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Dodatkowe usługi sprzątania wykonywane na polecenie koordynatora zamawiającego (tabela III),

b) zaniechanie wezwania wykonawcy do wyjaśniania ceny całkowitej usługi w tym ceny jednostkowej zawartej www.

pozycjach formularza cenowego w celu wykluczenia podstaw do odrzucenia oferty zawierającej rażąco niską cenę całkowitą w związku z rażąco niską ceną jednostkową ww. usług w stosunku do przedmiotu zamówienia, które budzą wątpliwości, co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego oraz wynikającymi z odrębnych przepisów,

3) art. 89 ust. 3 ustawy w zw. z art. 3 ust. 1 znk w zw. z art. 15 ust. 1 znak przez zaniechanie odrzucenia oferty wykonawcy, której złożenie stanowiło czyn nieuczciwej konkurencji w rozumieniu ustawy znk, polegający na zaniżeniu cen jednostkowych za niektóre z usług składających się na przedmiot zamówienia tj. za pozycję - 1,2,3 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3b do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świątoszowie SOI Świątoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Sprzątanie bieżące (tabela I).  
- 1, 2,3,4,5,7 i 8 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3d do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świątoszowie SOI Świątoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Dodatkowe usługi sprzątania wykonywane na polecenie koordynatora zamawiającego (tabela III),  
oraz zaofiarowanie cen za usługi, które są niższe od kosztów świadczenia tych usług,

W zakresie zadania (części 1) wniósł o:

1) uwzględnienie odwołania w całości,

2) nakazanie zamawiającemu unieważnienia czynności polegającej na ocenie ofert i wyborze jako najkorzystniejszej oferty złożonej przez wykonawcę,

3) nakazanie zamawiającemu dokonania ponownej oceny ofert, a w tym:

- odrzucenie oferty wykonawcy,

- wybór jako najkorzystniejszej oferty odwołującego,

ewentualnie

4) uwzględnienie odwołania w całości,

5) nakazanie zamawiającemu unieważnienia czynności polegającej na ocenie ofert i wyborze jako najkorzystniejszej oferty złożonej przez wykonawcę,

6) nakazanie zamawiającemu dokonania ponownej oceny ofert, a w tym:

a) wezwanie wykonawcy do wyjaśnienia rażąco niskiej ceny w tym cen jednostkowych zawartych w pozycji:

- 1,2,3 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3b do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świątoszowie SOI Świątoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Sprzątanie bieżące (tabela I).

- 1, 2,3,4,5,7 i 8 Formularza cenowego stanowiącego załącznik 3d do umowy pn. Formularz cenowy- Grupa Zabezpieczenia nr 1 w Świątoszowie SOI Świątoszów Sprzątanie powierzchni wewnętrznych Dodatkowe usługi sprzątania wykonywane na polecenie koordynatora zamawiającego (tabela III), w celu wykluczenia podstaw do odrzucenia oferty zawierającej rażąco niskie ceny ww. usług w tym cen jednostkowych za ww. pozycję formularza cenowego w stosunku do przedmiotu zamówienia, które budzą wątpliwości, co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego oraz wynikającymi z odrębnych przepisów,

b) odrzucenie oferty wykonawcy,

c) wybór jako najkorzystniejszej oferty odwołującego,

W dniu 24 listopada 2020r. zamawiający poinformował o wniesieniu odwołania.

W dniu 26 listopada 2020r. do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego zgłosił swój udział wykonawca Contact spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wędrzynie wnosząc o odrzucenie/oddalenie odwołania. Zgłoszenie zostało wniesione przez prezesa zarządu ujawnionego w KRS i upoważnionego do samodzielnej reprezentacji, zgodnie z odpisem z KRS. Kopia przystąpienia została przekazana zamawiającemu i odwołującemu w dniu 25 listopada 2020r. Przystępujący wskazał, że jako wykonawca wybrany ma interes w rozstrzygnięciu korzystnym dla zamawiającego, gdyż w taki sposób może uzyskać zamówienie. Merytorycznie odnosząc się do odwołania wniósł o jego odrzucenie.

W dniu 9 grudnia 2020r. odwołujący złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania.

Posiedzenie z udziałem stron zostało wyznaczone na dzień 10 grudnia 2020r.

#### **Izba zważyła, co następuje:**

Izba stwierdziła, że zgłoszone przystąpienie spełnia wymogi formalne określone w art. 185 ust. 2 ustawy.

Izba nie dopatrzyła się zaistnienia podstaw, które mogłyby skutkować odrzuceniem odwołania na podstawie art. 189 ust. 2 ustawy.

Przepis art. 187 ust. 8 ustawy stanowi, iż odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze, przy czym, jeżeli cofnięcie nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90 % wpisu.

Uwzględniając powyższe, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie pierwsze ustawy, na posiedzeniu umorzyła postępowanie odwoławcze.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy, orzeczono o zwrocie odwołującemu 90% kwoty uiszczonego wpisu.

Izba postanowiła nie zasądzić na rzecz zamawiającego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego z tego względu, że brak jest w tym zakresie udowodnionego rachunkiem wniosku zamawiającego, a nadto wycofanie odwołania nastąpiło na więcej niż jeden dzień niż wyznaczony termin posiedzenia.

**Przewodniczący:** .....