

Sygn. akt: KIO/W 10/23

POSTANOWIENIE z dnia 13 czerwca 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Magdalena Rams

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 13 czerwca 2023 r. w Warszawie wniosku z dnia 12 czerwca 2023 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez zamawiającego: Dom Pomocy Społecznej „Zielony Taras” w Koszalinie,

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: Świadczenie usług

gastronomicznych dla mieszkańców Domu Pomocy Społecznej „Zielony Taras” w Koszalinie,

postanawia:

umorzyć postępowanie w sprawie wniosku o uchylenie zakazu zawraca umowy

Przewodniczący:

Sygn. akt: KIO/W 10/23

Uzasadnienie

Zamawiający – Dom Pomocy Społecznej „Zielony Taras” w Koszalinie - (dalej „Zamawiający”) w dniu 12 czerwca 2023 r. złożył wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: Świadczenie usług gastronomicznych dla mieszkańców Domu Pomocy Społecznej „Zielony Taras” w Koszalinie (dalej „Postępowanie”).

W uzasadnieniu Zamawiający wskazał, że wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. Świadczenie usług gastronomicznych dla mieszkańców Domu Pomocy Społecznej „Zielony Taras” w Koszalinie nr referencyjny DAG.261.9.2023, w celu zabezpieczenia świadczenia usługi żywienia mieszkańców od dnia 1 lipca 2023 r. Termin wykonania obowiązującej umowy upływa w dniu 30 czerwca 2023 r. Zamawiający prowadzi procedurę w trybie podstawowym z możliwością negocjacji (art. 275 pkt 2 PZP). Dla zapewnienia sobie odpowiedniego terminu do przeprowadzenia całej procedury Zamawiający rozpoczął postępowanie już w dniu 24 kwietnia 2023 r. Miało to zagwarantować czas niezbędny do zebrania ofert, prowadzenia negocjacji, wyłonienia wykonawcy oraz zabezpieczenia niezbędnych środków finansowych. Zamawiający spodziewał się, po przeprowadzeniu poprzedniej procedury, że ceny ofert przewyższą kwotę, jaką zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. W takiej sytuacji konieczne jest złożenie wniosku o zwiększenie planu do organu nadrzędnego Prezydenta Miasta Koszalina. W postępowaniu wpłynęły trzy oferty, w tym oferta Odwołującego Catermed Sp. z o.o. (dalej „Odwołujący” lub „Catermed”).

Zamawiający wskazał, że procedura postępowania wydłużyła się w czasie z powodu konieczności wyjaśnienia skuteczności zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa w ofercie Odwołującego, obejmującej obszerny materiał (288 stron), a także oceny prawidłowości przeprowadzenia przez niego procedury samooczyszczenia oraz innych czynności w postępowaniu, wymuszonych przez Odwołującego poprzez postawienie przez niego zarzutów do pozostałych uczestników postępowania lub ich ofert, oraz ujawnieniem w dniu 1 czerwca 2023 r. okoliczności wyłudzenia przez Catermed zamówienia publicznego u Zamawiającego złożenie nieprawdziwego oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia z postępowania w poprzednio prowadzonej procedurze nr referencyjny DAG.261.4.2023 (zgłoszenie przestępstwa znajduje się w aktach postępowania odwoławczego KIO 1518/23). Zamawiający wskazał, że w przedmiotowym postępowaniu Catermed złożył odwołanie na czynność

Zamawiającego polegającą na odtajnieniu zastrzeżonej części oferty. Do czasu rozstrzygnięcia odwołania przez Izbę Zamawiający nie może zawrzeć umowy.

W ocenie Zamawiającego, jeżeli postępowanie odwoławcze nie będzie mogło zostać rozstrzygnięte do dnia 30 czerwca 2023 r., zapewnienie ciągłości świadczenia usługi

gastronomicznej dla mieszkańców będzie zagrożone. Nie jest możliwe późniejsze zawarcie umowy. Przedmiotowe odwołanie Catermed zostało złożone w celu wydłużenia procedury i uniemożliwienia zawarcia umowy. Oferta Odwołującego nie jest ofertą najkorzystniejszą, która została złożona w postępowaniu. Ponadto Zamawiający bada przesłanki wykluczenia z postępowania, które zaszły w stosunku do Odwołującego. Zamawiający ma zatem świadomość, że Wykonawca Catermed wniesie odwołanie także od czynności wyboru oferty najkorzystniejszej. Będzie dążył do uniemożliwienia zawarcia umowy.

Zamawiający wskazał, że Odwołujący składa oferty w każdym postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego i obecnie świadczy usługę żywienia mieszkańców na rzecz Zamawiającego. Z doświadczenia Zamawiającego wynika, że celowo manipuluje on terminami w postępowaniu i stosuje praktyki nieuczciwej konkurencji, o czym świadczy popełnione przez niego przestępstwo z art. 297 kk.

Krajowa Izba Odwoławcza zważyła, co następuje:

Zgodnie z art. 577 ustawy Pzp, w przypadku wniesienia odwołania, zamawiający nie może zawrzeć umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze.

Zgodnie z art. 578 ust. 5 ustawy Pzp, Izba umarza, w formie postanowienia, postępowanie wszczęte na skutek złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 1, w przypadku:

- 1) ogłoszenia przez Izbę orzeczenia przed rozpoznaniem wniosku;
- 2) cofnięcia wniosku;
- 3) stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub

niedopuszczalne.

W dniu 13 czerwca 2013 r. Izba wydała postanowienie w sprawie odwołanie wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 29 maja 2023 r. (sygn. akt: KIO 1518/23) przez wykonawcę Catermed wobec czynności Zamawiającego podjętych w Postępowaniu tj. naruszenia art. 18 ust. 3 ustawy Pzp w zw. z art. 11 ust. 1 i 2 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz. U. z 2022 r. poz. 1233 ze zm.) . Izba umorzyła postępowanie odwoławcze na podstawie art. 568 pkt 1 ustawy Pzp na skutek cofnięcia odwołania przez Odwołującego.

Z uwagi na powyższe, Izba, na podstawie art. 578 ust. 5 pkt 1 ustawy Pzp, postanowiła jak w sentencji.

Przewodniczący: