Sygn. akt: KIO 1511/23

POSTANOWIENIE
z dnia 12 czerwca 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący:Ryszard Tetzlaff
Protokolant:Mikołaj Kraska

po rozpoznaniu na posiedzeniu z udziałem stron oraz uczestników postępowania w dniu **12 czerwca 2023 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej **29 maja 2022 r.** przez wykonawców: **Konsorcjum Firm: 1) Agencja Opiekuńczo Medyczna i Handlowa Sp. z o.o. (Lider), 2) STOWARZYSZENI POMOCY RODZINOM OSÓB NIEPEŁNOSPRAWNYCH ORAZ IM SAMYM "CONVIVERE", z adresem dla siedziby lidera: ul. Okrzei 6/16, 40-126 Katowice** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Mikołowie, ul. Kolejowa 2, 43-190 Mikołów**
wykonawcy **VITAL-MED Sp. z o.o. z siedzibą w Przeworsku, ul. Niepodległości 59, 37-200 Przeworsk** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1.**umorzyć postępowanie odwoławcze;**

2.nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **6 750 zł 00 gr** (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych zero groszy) stanowiącej 90% kwoty uiszczonego wpisu na rzecz **Konsorcjum Firm: 1) Agencja Opiekuńczo Medycznai Handlowa Sp. z o.o. (Lider), 2) STOWARZYSZENIE POMOCY RODZINC OSÓB NIEPEŁNOSPRAWNYCH ORAZ IM SAMYM "CONVIVERE", z adresem dla siedziby lidera: ul. Okrzei 40-126 Katowice**

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

……

Sygn. akt KIO 1511/23

UZASADNIENIE

Dnia 29 maja 2023 r. (wpływ do Prezesa KIO w wersji elektronicznej podpisane podpisem cyfrowym za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej - ePUAP) do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie, na podstawie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, odwołanie złożył wykonawca Konsorcjum Firm: 1) Agencja Opiekuńczo Medyczna i Handlowa Sp. z o.o. (Lider), 2) STOWARZYSZENIE POMOCY RODZINOM OS NIEPEŁNOSPRAWNYCH ORAZ IM SAMYM "CONVIVERE", z adresem dla siedziby lidera: ul. Okrzei 6/16, 40 Katowice zwane dalej: *„Konsorcjum Agencja Opiekuńczo Medyczna i Handlowa”* albo *„Odwołującym”* wniósł odwołanie na czynność z 23 i 24 maja 2023 r. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w tym samym dniu (przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, za pośrednictwem platformy zakupowej). Odwołanie zostało podpisane przez osobę ujawnioną i umocowaną do samodzielnej reprezentacji ze strony lidera konsorcjum umocowaną na podstawie pełnomocnictwa konsorcjalnego z 13 kwietnia 2023 r. udzielonego przez osoby ujawnione i umocowane do samodzielnej reprezentacji zgodnie z dokumentami rejestrowymi obu konsorcjantów.

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. *„Wykonywanie usług opiekuńczych, w tym specjalistycznych usług opiekuńczych*” (Numer referencyjny: DPS.26.70.2023), zostało wszczęte ogłoszeniem w ogłoszeniem opublikowanym w Biuletynie Zamówień Publicznychw dniu 03.04.2023 r. pod nr 2023/BZP 00162554/01 przez: Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Mikołowie, ul. Kolejowa 2, 43-190 Mikołów dalej: *„Zamawiającym”*. Do ww. postępowania o udzielenie zamówienia zastosowanie znajdują przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), zwana dalej: *„NPzp”* albo *„PZP”* albo *„ustawy Pzp”*.

Odwołujący wniósł odwołanie zarzucając:
a) wybór jako najkorzystniejszej oferty VITAL-MED Sp. z o.o. z siedzibą w Przeworsku,ul. Niepodległości 59, 37-200 Przeworsk zwana dalej: *„VITAL-MED Sp. z o.o.”*albo *„Przystępującym”* pomimo tego, że Wykonawca ten nie spełnia warunku udziału w postępowaniu w postaci wymaganego przez Zamawiającego doświadczenia w świadczeniu usług opiekuńczych oraz zaniechania odrzucenia oferty VITAL-MED Sp. z o.o. co narusza art. art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. b) PZP
b) zaniechania zażądania wyjaśnień w zakresie charakteru i sposobu świadczenia usług wykazanych w wykazie i referencjach i wyjaśnieniach wykonawcy VITAL-MED Sp. z o.o. pomimo tego, że nawet pobieżna lektura tych dokumentów jednoznacznie wskazuje na odmienny charakter usług świadczonych przez wykonawcę na rzecz Garda sp. z o.o., s.k., a więc na to że nie były to usługi opiekuńcze i specjalistyczne usługi opiekuńcze, co naruszyło art. 128 ust. 4 PZP

Wskazując na powyższe zarzuty naruszenia PZP wnosił o:
1.uwzględnienie odwołania
2.nakazanie Zamawiającemu:
a)unieważnienia wyboru najkorzystniejszej oferty
b)powtórzenia czynności badania ofert, a w szczególności badania oferty VITAL-MED Spz o.o. pod kątem spełniania warunku udziału w postępowaniu polegającego na posiadaniu określonego w SWZ doświadczenia
3.Zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego

Odwołanie zostało wniesione z zachowaniem ustawowego 5-dniowego terminu, w zakresie czynności z dnia 23 maja 2023 r., poprawiony 24 maja 2023 r. (przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, za pośrednictwem platformy zakupowej), tj. informacji o wyborze oferty najkorzystniejszej firmy – VITAL-MED Sp. z o.o Drugą pozycje w rankingu złożonych zajęło: Konsorcjum Firm 1) HOME EXPRESS SP. Z O.O. (Lider konsorcjum), 2) FUNDACJA RAZEM DLA ŻYCIA, ul. 3 Maja 63A, 32-100 Proszowice (Członek konsorcjum): z adresem dla siedziby lidera konsorcjum: ul. Wiertnicza 104, 02-952 Warszawa zwane dalej: *„Konsorcjum HOME EXPRESS”*. Trzecią pozycje w rankingu złożonych zajęło: Konsorcjum Agencja Opiekuńczo Medyczna i Handlowa.

Odwołujący uiścił wpis od odwołania w wymaganej wysokości oraz przekazał kopię odwołania wraz z załącznikami Zamawiającemu.

Skład orzekający Krajowej Izby Odwoławczej, wyznaczony do rozpoznania niniejszej sprawy odwoławczej ustalił i zważył, co następuje:

Zamawiający w dniu 30 maja 2023 r. (przy użyciu środków komunikacji elektronicznej, za pośrednictwem platformy zakupowej) wezwał wraz kopią odwołania, w trybie art. 524 NPzp, uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 01 czerwca 2023 r. (wpływ do Prezesa KIO w wersji elektronicznej podpisane podpisem cyfrowym za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej - ePUAP) VITAL-MED Sp. z o.o. zgłosiło przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wnosząc o oddalenie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zgłoszone przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zostało podpisane przez pełnomocnika umocowanego na podstawie pełnomocnictwa z 21 lutego 2023 r. udzielonego przez P.Z. osobę ujawniona i umocowaną do samodzielnej reprezentacji zgodnie z załączonym do zgłoszenia dokumencie rejestrowym. W konsekwencji Izba uznała skuteczność przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego: VITAL-MED Sp. z o.o.

W dniu 06 czerwca 2023 r. (e-mailem) Zamawiający odnośnie odwołania wniósł odpowiedź na odwołanie w ramach którego wnosił o oddalenie odwołania w całości. Odpowiedź na odwołanie została podpisana przez Dyrektora Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Mikołowie na mocy pełnomocnictwa z 14 kwietnia 2022 r. udzielonego przez Burmistrza Mikołowa.

Odwołujący, w dniu 9 czerwca 2023 r. (e-mailem) złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania. Oświadczenie o cofnięciu odwołania zostało podpisane tak jak odwołanie.

W dniu 12 czerwca 2023 r. na mocy zarządzenia z 2 czerwca 2023 r. odbyło się posiedzenie z udziałem stron oraz uczestnika postępowania.

Nikt się nie stawił. Prawidłowo powiadomienie o terminie posiedzenia.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 520, art. 568 pkt 1 oraz art. 553 ust. 1 zdanie drugie NPzp postanowił umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie o sygn. akt: KIO 1511/23, ponieważ oświadczenie o cofnięciu odwołania uznać należy za oświadczenie najdalej idące złożone przez Stronę, która zainicjowała postępowanie odwoławcze. Złożenie takiego oświadczenia warunkuje zakończenie postępowania odwoławczego bez konieczności rozpoznawania zarzutów i merytorycznego stanowiska Izby. Odwołujący podejmuje bowiem decyzję o ostatecznym zaniechaniu kontynuowania sporu przed Izbą.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż cofnięcie odwołania miało miejsce przed otwarciem posiedzenia
i rozprawy, zatem za rzecz Odwołującego należało zwrócić 90% kwoty wpisu uiszczonego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych, czyli kwotę 6 750 zł 00 gr, stosownie do art. 557 i art. 575 NPzp oraz § 9 ust. 1 pkt 3a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 roku w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020r., poz. 2437).

Przewodniczący:

……