

## POSTANOWENIE

z dnia 6 czerwca 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: M.K.

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 6 czerwca 2023 r.

w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu

22 maja 2023 r. przez wykonawcę – **Centrum Diabetologii Sp. z o.o. z siedzibą**

**w Warszawie**, w postępowaniu prowadzonym przez **Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Stefana Kardynała Wyszyńskiego - Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Lublinie**

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze,

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Centrum Diabetologii Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** kwoty **7 500 zł 00 gr** (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (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

Zamawiający - Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Stefana Kardynała Wyszyńskiego - Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Lublinie prowadzi na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022r., poz. 1710 ze zm.; dalej: „Pzp”) postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na: *„dostawę testów paskowych do pomiaru glikemii oraz materiałów opatrunkowych”*.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych numer 2023/BZP 00218454 z 16 maja 2023r.

W dniu 22 maja 2023r. wykonawca – Centrum Diabetologii Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej: „Odwołujący”) wniósł odwołanie na opis przedmiotu zamówienia, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 101 ust. 1 Pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób nie mieszczący się w zamkniętym katalogu czterech możliwych kategorii opisu przedmiotu zamówienia,

2. art. 16 pkt 1 Pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób ograniczający uczciwą konkurencję.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

1. usunięcie z listy parametrów granicznych dla Pakietu 1 (Załącznik nr 5 do SWZ – dowód numer 1) niżej wymienionych parametrów:

a) Zaoferowane paski testowe do glukometrów to wyrób medyczny refundowany,

b) Paski testowe oraz glukometry dostarczane bezpośrednio od producenta lub przez hurtownię farmaceutyczną, która to bezpośrednio będzie reprezentować producenta/wytwórcę pasków testowych oraz glukometrów,

c) Glukometr wyposażony w kolorowy wskaźnik zakresu docelowego stężenia glukozy,

2. zmianę obecnej treści parametru: *„Certyfikat z weryfikacji ISO 15197:2015 - dołączony do oferty, certyfikat spełniający pełne kryteria dotyczące precyzji i dokładności, zdefiniowane w normie EN ISO 15197:2015, wystawiony przez akredytowaną jednostkę notyfikowaną do oceny na daną normę w języku polskim”*

na

*„Zaoferowane paski testowe i glukometry muszą spełniać normę PL EN ISO 15197:2015 ewentualnie całkowite usunięcie Wymagania certyfikatu.*

Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie z 1 czerwca 2023 r. wniósł o umorzenie postępowania na podstawie art. 568 pkt 2 Pzp z uwagi na fakt, że stało się ono bezprzedmiotowe. Zamawiający wyjaśnił, że aktualnie brak jest postanowień SWZ stanowiących przedmiot zarzutów odwołania, co winno skutkować umorzeniem postępowania odwoławczego. Zamawiający wyjaśnił, że:

1. W odniesieniu do punktu III.1.a) odwołania, Zamawiający odstąpił od wymogu aby zaoferowane paski testowe do glukometrów były refundowane, co nastąpiło na skutek zapytań złożonych przez Wykonawców i zostało uwidocznione w SWZ i Wyjaśnieniach nr 3 opublikowanych w dniu 31 maja 2023r., jak również wpłynęło na zmianę terminu składania

ofert w przedmiotowym postępowaniu;

2. W odniesieniu do punktu III.1.b) odwołania, Zamawiający odstąpił od wymogu, aby dostarczone paski testowe oraz glukometry dostarczane bezpośrednio od producenta lub przez hurtownię farmaceutyczną, która to bezpośrednio będzie reprezentować producenta/wytwórcę pasków testowych oraz glukometrów, co nastąpiło na skutek zapytań złożonych przez Wykonawców i zostało uwidocznione w SWZ i Wyjaśnieniach nr 3 opublikowanych w dniu 31 maja 2023r., jak również wpłynęło na zmianę terminu składania ofert w przedmiotowym postępowaniu.

3. W odniesieniu do punktu III.1.c) odwołania, Zamawiający odstąpił od wymogu aby glukometr był wyposażony w kolorowy wskaźnik zakresu docelowego stężenia glukozy, co nastąpiło na skutek zapytań złożonych przez Wykonawców i zostało uwidocznione w SWZ i Wyjaśnieniach nr 3 opublikowanych w dniu 31 maja 2023r., jak również wpłynęło na zmianę terminu składania ofert w przedmiotowym postępowaniu.

4. W odniesieniu do punktu III.2 odwołania, Zamawiający zmodyfikował przedmiotowy wymóg, przy czym sposób modyfikacji wypełnia żądania Odwołującego określone w odwołaniu. Zamawiający dokonał zmiany polegającej na usunięciu z obecnej treści parametru wyrażenia „w języku polskim” i dodaniu wyrażenia „lub inny dokument potwierdzający spełnianie wymagań normy”, co nastąpiło na skutek zapytań złożonych przez Wykonawców i zostało uwidocznione w SWZ i Wyjaśnieniach nr 3 opublikowanych w dn. 31.05.2023r., jak również wpłynęło na zmianę terminu składania ofert w przedmiotowym postępowaniu. Jednocześnie Zamawiający wskazał, że podtrzymuje wymóg w pozostałym zakresie parametru. W związku z powyższym parametr otrzymuje brzmienie: „Certyfikat z weryfikacji ISO 15197:2015 - dołączony do oferty, potwierdzający spełnianie pełnych kryteriów dotyczących precyzji i dokładności, zdefiniowanych w normie EN ISO 15197:2015, wystawiony przez akredytowaną jednostkę notyfikowaną do oceny na daną normę lub inny dokument potwierdzający spełnianie wymagań normy”.

Odwołujący w piśmie procesowym z dnia 2 czerwca 2023r. potwierdził, że Zamawiający zmodyfikował postanowienia SWZ w sposób całkowicie zgodny z żądaniami wynikającymi z odwołania. W związku z powyższym przychylił się do wniosku Zamawiającego o umorzenie postępowania na podstawie art. 568 pkt 2 Pzp z uwagi na fakt, że stało się ono zbędne.

Izba ustaliła, że do postępowania odwoławczego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

**Mając na uwadze powyższe, Izba zważyła, co następuje:**

Zgodnie z Pzp Izba umarza postępowanie odwoławcze, w formie postanowienia w przypadku (...) stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne.

Izba uznała, że skoro – jak wynika z pisma procesowego Odwołującego - dokonane przez Zamawiającego w dniu 2 czerwca 2023 r. zmiany w dokumentach zamówienia uczyniły zadość wszystkim żądaniom odwołania, to zaistniały niezbędne przesłanki skutkujące umorzeniem postępowania, o których mowa w Pzp. Izba stwierdziła, że spór stał się bezprzedmiotowy, a więc dalsze prowadzenie postępowania odwoławczego stało się zbędne.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do jego wyniku na podstawie Pzp w zw. z rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz.U. z 2020r. ), z którego wynika, że w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę w całości na skutek stwierdzenia, że dalsze postępowanie stało się z innej przyczyny zbędne lub niedopuszczalne, koszty o których mowa w § 5 pkt 2, znosi się wzajemnie, a przez Pzp należy rozumieć, że Izba orzeka o dokonaniu zwrotu Odwołującemu uiszczanego wpisu w wysokości 7500 zł, o czym orzeczono w pkt 2 sentencji orzeczenia.

**Przewodniczący :.....**