

Sygn. akt KIO 3234/23

POSTANOWENIE

z dnia 14 listopada 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: **Anna Osiecka-Baran**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 14 listopada 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 30 października 2023 r. przez **Naprzód Catering Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Wojewódzki Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej im. prof. E.W. w Gostyninie**

przy udziale wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia **BC KONESER Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Sierpcu oraz B.K. prowadząca działalność gospodarczą pod firmą PPH „KUDASZEWICZ” B.K. z siedzibą w Sulbinach** głaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **Umorzyć postępowanie odwoławcze.**

2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Naprzód Catering Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi** kwoty **7 500 zł 00 gr** (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych zero groszy) tytułem zwrotu kwoty uiszczonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 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:.....

Sygn. akt KIO 3234/23

UZASADNIENIE

Wojewódzki Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej im. prof. E.W. w Gostyninie dalej „Zamawiający”, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez negocjacji pn. *Usługa żywienia w zakresie przygotowania i dostarczania całodziennych posiłków na bazie kuchni Wykonawcy dla pacjentów WSZPZOZ w Gostyninie-Zalesiu*. Postępowanie to prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), dalej „ustawa Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 2023/BZP 00437983/07 w dniu 11 października 2023 r.

W dniu 30 października 2023 r. wykonawca **Naprzód Catering Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi**, dalej „Odwołujący”, wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

1) art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. a) w zw. z art. 109 ust. 1 pkt 8 lub 10) w zw. z art. 359 pkt 2 ustawy Pzp przez zaniechanie odrzucenia oferty wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia **BC KONESER Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Sierpcu oraz B.K. prowadząca działalność gospodarczą pod firmą PPH „KUDASZEWICZ” B.K. z siedzibą w Sulbinach**, dalej „Wykonawcy”, pomimo że Wykonawcy w formularzu ofertowym złożyli oświadczenie, że wykonali usługę na rzecz Szpitala Mazowieckiego w Garwolinie Sp. z o.o. i zataili informację, że usługę tę wykonał jedynie członek konsorcjum **B.K. prowadząca działalność gospodarczą pod firmą PPH „KUDASZEWICZ” B.K.** co wprowadziło Zamawiającego w błąd co do faktu, że **BC KONESER Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** posiada zdolność zawodową wymaganą do wykonania zamówienia;

2) ewentualnie art. 128 ust. 1 w zw. z art. 117 ust. 3 w zw. z art. 359 pkt 2 ustawy Pzp przez zaniechanie wezwania

Wykonawców do wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu dotyczącym zdolności zawodowej, tj. zaniechanie wezwania do wykazania, że BC KONESER Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spełnia samodzielnie warunek udziału w postępowaniu w zakresie zdolności zawodowej, bowiem zgodnie z oświadczeniem z art. 117 ust. 4 ustawy Pzp, to ten członek konsorcjum wykona kompleksowe świadczenie usług żywienia zbiorowego, bowiem B.K. prowadząca działalność gospodarczą pod firmą PPH „KUDASZEWICZ” B.K., która wykazała spełnienie warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności zawodowej, wykona jedynie przygotowywanie produkcji wyrobów mącznych do świadczenia usług żywienia zbiorowego;

3) art. 239 ust. 1 w zw. z art. 359 pkt 2 ustawy Pzp przez wybór oferty Wykonawców, pomimo iż nie została zweryfikowana w zakresie spełnienia warunków udziału w postępowaniu.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu: unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej; odrzucenia oferty Wykonawców na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 2 lit. a) w zw. z art. 109 ust. 1 pkt 8 lub 10) ustawy Pzp, ewentualnie wezwania Wykonawców do wykazania, że BC KONESER Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spełnia warunek udziału w postępowaniu w zakresie zdolności zawodowej, o której mowa w rozdziale XI ust. 2 pkt 4 lit. a) Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Do postępowania odwoławczego w ustawowym terminie przystąpili po stronie Zamawiającego wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia BC KONESER Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Sierpcu oraz B.K. prowadząca działalność gospodarczą pod firmą PPH „KUDASZEWICZ” B.K. z siedzibą w Sulbinc dalej „Przystępujący”.

Pismem z dnia 3 listopada 2023 r. Zamawiający poinformował Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej o uwzględnieniu zarzutów przedstawionych w odwołaniu.

Przystępujący pismem z dnia 7 listopada 2023 r. oświadczył, że nie wnosi sprzeciwu wobec uwzględnienia odwołania we wskazanym przez Zamawiającego zakresie.

Mając na uwadze powyższe, Izba zważyła co następuje.

Wobec uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów podniesionych w odwołaniu i braku sprzeciwu Przystępującego co do uwzględnienia zarzutów przedstawionych w odwołaniu przez zamawiającego, postępowanie odwoławcze należało umorzyć na podstawie art. 522 ust. 2 ustawy Pzp. Przepis ten stanowi, że jeżeli uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, nie wnieśli sprzeciwu co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu przez zamawiającego, Izba umarza postępowanie, a zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

W tym stanie rzeczy Izba na podstawie art. 522 ust. 2 i art. 568 pkt 3 ustawy Pzp umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia na podstawie art. 553 zd. 2 ustawy Pzp.

O kosztach postępowania orzeczono na podstawie art. 574 i 575 ustawy Pzp oraz § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2010 r. w sprawie wysokości szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. 2020 r. poz. 2437), z którego wynika, że jeżeli zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu przed otwarciem rozprawy, a uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego, nie wniósł sprzeciwu wobec uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący:.....