

## POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 27 czerwca 2025 r.

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

Przewodniczący: **Marek Bienias**

na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 27 czerwca 2025 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 6 czerwca 2025 r. przez wykonawcę **ADK SERWIS sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**, w postępowaniu prowadzonym przez **Wojewódzki Szpital Dziecięcy im. J. Brudzińskiego z siedzibą w Bydgoszczy**,

przy udziale uczestnika po stronie zamawiającego wykonawcy **Fudeko S. A z siedzibą w Gdyni**,

przy udziale uczestnika po stronie odwołującego wykonawcy **Naprzód Catering Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi**

### postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,
2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **ADK SERWIS sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% kwoty uiszczzonego wpisu od odwołania.

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodniczący: .....

Sygn. akt: KIO 2295/25

### Uzasadnienie

Zamawiający – Wojewódzki Szpital Dziecięcy im. J. Brudzińskiego z siedzibą w Bydgoszczy – prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej 221 000 euro, pn. USŁUGA CAŁODOBOWEGO ŻYWIENIA PACJENTÓW; Nr sprawy: 20/2025/PN.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 340681-2025 z dnia 27.05.2025 r.

W dniu 6 czerwca 2025 r. wykonawca ADK SERWIS sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie wniósł odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu i dokumentów zamówienia, w tym SWZ, OPZ, formularzu oferty i pozostałych przez dokonanie niezgodnej z przepisami ustawy:

- 1) czynności Zamawiającego polegającej na zastrzeżeniu w ogłoszeniu o zamówieniu w punkcie 2.1.4. ust. 4 lit. b) (Informacje ogólne ust. 4) Wymagania w zakresie zdolności technicznej i zawodowej lit. b) Kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia) zobowiązania i wymogu, że Wykonawca zobowiązany jest wykazać, że dysponuje osobami o kwalifikacjach zawodowych niezbędnych do wykonania zamówienia, odpowiadającym warunkom: Kucharz kuchni mlecznej i zastrzeżenia, że osoba taka ma posiadać co najmniej 5 letnie doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych (1 osoba);
- 2) czynności Zamawiającego polegającej na zastrzeżeniu w ogłoszeniu o zamówieniu w punkcie 5.1.10 Kryterium udzielenia zamówienia rodzaju kryterium: Jakość, nazwa: Doświadczenie zawodowe kucharza kuchni mlecznej poprzez wskazanie, iż: Liczba punktów przyznana przez Zamawiającego za kryterium „Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej” zostanie obliczona zgodnie z poniższym: •5 lata doświadczenia (warunek minimalny) – 0 pkt •6 lata doświadczenia – 5 pkt •7 lat doświadczenia – 10 pkt •powyżej 7 lat doświadczenia – 20 pkt UWAGA: Ocena punktowa w ramach powołanych kryteriów zostanie dokonana na podstawie deklaracji Wykonawcy w zakresie posiadanego doświadczenia w pkt. 2 lit. b) Formularza oferty stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ. Maksymalna liczba punktów możliwych do uzyskania w tym kryterium - 20 pkt, co stanowi 20%. Jeśli Wykonawca wskaże Kucharza kuchni mlecznej z doświadczeniem krótszym niż 5 lat oferta zostanie odrzucona zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp. : Kategoria kryterium udzielenia zamówienia waga Waga (wartość procentowa, dokładna) Kryterium udzielenia - Liczba: 20,00;
- 3) czynności Zamawiającego polegającej na zastrzeżeniu w SWZ w rozdziale XI Warunki udziału w postępowaniu ust. 1 pkt 4 lit. b) punkt 5 tabeli warunku, by Kucharz kuchni mlecznej (1 osoba) był Osobą, z co najmniej 5 letnim doświadczeniem w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych. Zgodnie z zapisami rozdziału XI ust. 1 Warunki udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia mogą

ubiegać się Wykonawcy, którzy nie podlegają wykluczeniu na zasadach określonych w Rozdziale X SWZ oraz spełniają określone przez Zamawiającego warunki udziału w postępowaniu dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej (pkt 4): lit. b) Kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia: Wykonawca zobowiązany jest wykazać, że dysponuje osobami o kwalifikacjach zawodowych niezbędnych do wykonania zamówienia, odpowiadającym warunkom określonym w tabeli, w której punkt 5 Kucharz kuchni mlecznej (1 osoba) ma mieć co najmniej 5 letnim doświadczeniem w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych; podczas gdy w OPZ w części VI Dystrybucja posiłków w sekcji dotyczącej Kuchni mlecznej punkt 15, wskazano iż „15. Zamawiający wymaga, aby pracownik kuchni mlecznej był obecny oraz realizował usługę we wszystkie dni tygodnia w godzinach 6:00- 20:00. Zamawiający dopuszcza pracę na jedną lub dwie zmiany.”

4) czynności Zamawiającego polegającej na zastrzeżeniu w rozdziale XXIV SWZ Kryterium oceny ofert punkt 3 Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej następującego kryterium oceny oferty: Liczba punktów przyznana przez Zamawiającego za kryterium „Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej” zostanie obliczona zgodnie z poniższym: 5 lata doświadczenia (warunek minimalny) – 0 pkt • 6 lata doświadczenia – 5 pkt • 7 lat doświadczenia – 10 pkt • powyżej 7 lat doświadczenia – 20 pkt UWAGA: Ocena punktowa w ramach powołanych kryteriów zostanie dokonana na podstawie deklaracji Wykonawcy w zakresie posiadanego doświadczenia w pkt. 2 lit. b) Formularza oferty stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ. Maksymalna liczba punktów możliwych do uzyskania w tym kryterium - 20 pkt, co stanowi 20%. Jeśli Wykonawca wskaże Kucharza kuchni mlecznej z doświadczeniem krótszym niż 5 lat oferta zostanie odrzucona zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp.

5) czynności Zamawiającego polegającej na zastrzeżeniu w SWZ rozdział XXIV Kryterium oceny ofert warunku odrzucającego polegającego na tym, że oferta Wykonawcy zostanie odrzucona, jeśli Wykonawca wskaże Kucharza kuchni mlecznej z doświadczeniem krótszym niż 5 lat, przy czym chodzi o doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych;

6) czynności Zamawiającego polegającej na zastrzeżeniu w formularzu oferty w punkcie 2. Kryterium oceny ofert lit. b) Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej oraz wymogu złożenia oświadczenia o treści: „Deklarujemy, że funkcję Kucharza kuchni mlecznej będzie pełnił: Pan/Pani\*....., który/a posiada doświadczenie w pracy w zbiorowym żywieniu pacjentów w kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych, które wynosi ..... lat.\*\*” przy czym dwie gwiazdki oznaczają: „należy uzupełnić według kryterium, o którym mowa w rozdziale XXIV pkt 2 i 3 SWZ”.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

1) art. 112 ust. 1 w zw. z art. 116 ust.1, art. 16 ustawy Pzp poprzez sformułowanie warunku dotyczącego zdolności technicznej i zawodowej – wiedza i doświadczenie w sposób nieproporcjonalny i nadmierny względem uzasadnionych potrzeb Zamawiającego, oderwany od zdolności (umiejętności) wykonawcy do realizacji zamówienia oraz w sposób przekraczający minimalne poziomy zdolności wykonawcy, tj. na żądaniu wykazania się przez Wykonawcę dysponowania 1 osobą „Kucharzem kuchni mlecznej”, która posiada co najmniej 5 letnie doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych (przy założeniu najwyższej wagi spełnienia tego kryterium gdy doświadczenie jest ponad 7 letnie), podczas gdy dotychczasowy wykonawca dysponuje osobą (kucharzem) z doświadczeniem pracy w kuchni mlecznej w szpitalu/innym podmiocie leczniczym, co w sposób nieuzasadniony uprzywilejowuje tego wykonawcę, a tym samym narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców;

2) art. 242 ust. 2 pkt 5 w zw. z art. 16 ustawy Pzp poprzez sformułowanie kryterium oceny ofert „Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej” w sposób niezwiązany z możliwością prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia, niemający znaczącego wpływu na jakość wykonania zamówienia, a ponadto odnoszący się do właściwości wykonawcy i zmierzający do ograniczenia postępowania do dopuszczenia w nim wyłącznie podmiotów posiadających doświadczenie w szpitalach i podmiotach leczniczych a nadto – z uwagi na wysoki próg wymogu posiadanego doświadczenia w tych podmiotach – ograniczenie do kilku firm, które z uwagi na strukturę i zasięg działania mają znaczący udział w tym segmencie rynku, a ponadto nieuwzględnienie, że takim doświadczeniem legitymuje się dotychczasowy wykonawca, który zatrudnia osobę posiadającą ponad 7 letnie doświadczenie w pracy w kuchni mlecznej w szpitalach i podmiotach leczniczych, co w sposób nieuzasadniony uprzywilejowuje tego wykonawcę, a tym samym narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców;

3) art. 247 ust.1 w zw. z art. 16 ustawy Pzp poprzez ustalenie określenia wagi kryterium Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej w ten sposób, że 5 lat doświadczenia (warunek minimalny) – 0 pkt • 6 lata doświadczenia – 5 pkt • 7 lat doświadczenia – 10 pkt • powyżej 7 lat doświadczenia – 20 pkt, przy ograniczeniu doświadczenia do zbiorowego żywienia pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach i innych podmiotach leczniczych, niewspółmiernie do wymagań dotyczących dyplomowanego dietetyka (Osoba z wykształceniem wyższym kierunkowym, z co najmniej 6-miesięcznym doświadczeniem w zbiorowym żywieniu pacjentów w szpitalach oraz innych podmiotach

lecniczych); szefa kuchni i kucharza (3 letnie doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych) oraz niewspółmiernie do określenia wagi (liczby punktów przyznanych przez Zamawiającego) za kryterium „Doświadczenie zawodowe Szefa kuchni/Zastępcy kuchni”, które zostanie obliczone zgodnie z poniższym: • 3 lata doświadczenia (warunek minimalny) – 0 pkt • 4 lata doświadczenia – 5 pkt • 5 lat doświadczenia – 10 pkt • powyżej 5 lat doświadczenia – 20 pkt, który to warunek w wyżej wskazanym zakresie w jakim przepisuje wymóg posiadania co najmniej 5 letniego doświadczenia, ale optymalnie – ze względu na przypisaną mu wagę w ocenie oferty – doświadczenie powinno być powyżej 7 letnie jest nadmierny i niezwiązany z przedmiotem zamówienia a nadto w sposób nieuzasadniony uprzywilejowuje obecnego wykonawcę, a tym samym narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców;

4) art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp poprzez zastrzeżenie rygору odrzucenia oferty w przypadku złożenia oferty bez spełnienia kryterium dysponowania przez wykonawcę 1 osobą „Kucharzem kuchni mlecznej” która posiada co najmniej 5 letnie doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych, który to warunek w wyżej wskazanym zakresie jest nadmierny i niezwiązany z przedmiotem zamówienia;

5) art. 99 ust. 1 w zw. z art. 16 ustawy Pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny, za pomocą niedostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, bez uwzględnienia wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Opierając się na przedstawionych zarzutach Odwołujący wnosil o uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu:

1) zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu poprzez wykreślenie z punktu 2.1.4. Informacje ogólne ust. 4) Wymagania w zakresie zdolności technicznej i zawodowej lit. b) Kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób skierowanych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia zobowiązania i wymogu, że Wykonawca zobowiązany jest wykazać, że dysponuje osobami o kwalifikacjach zawodowych niezbędnych do wykonania zamówienia, odpowiadającym warunkom: Kucharz kuchni mlecznej i wskazanie, że osoba taka ma posiadać co najmniej 5 letnie doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych (1 osoba) i nakazanie zmiany treści powołanego punktu na przykład w ten sposób, by zobowiązanie ograniczyć do wykazania przez Wykonawcę, że Kucharz w kuchni mlecznej powinien posiadać co najmniej 2 letnie doświadczenie w zbiorowym żywieniu w ramach kuchni mlecznej w podmiotach posiadających kuchnie mleczne lub zajmujące się żywieniem dzieci i przygotowaniem mieszanek, w tym mieszanek leczniczych, specjalistycznych dla noworodków i małych dzieci, w tym m.in. lecz nie jedynie w szpitalach, podmiotach leczniczych, żłobkach, domach dziecka i innych;

2) zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu w punkcie 5.1.10 Kryterium udzielenia zamówienia rodzaju kryterium: Jakość, nazwa: Doświadczenie zawodowe kucharza kuchni mlecznej poprzez na przykład wskazanie iż: Liczba punktów przyznana przez Zamawiającego za kryterium „Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej” zostanie zgodnie z poniższym: •2 lata doświadczenia UWAGA: Ocena punktowa w ramach powołanych kryteriów zostanie dokonana na podstawie deklaracji Wykonawcy w zakresie posiadanego doświadczenia w pkt. 2 lit. b) Formularza oferty stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ. Maksymalna liczba punktów możliwych do uzyskania w tym kryterium - 20 pkt, co stanowi 20%;

3) zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu w punkcie 5.1.10 Kryterium udzielenia zamówienia rodzaju kryterium: Jakość, nazwa: Doświadczenie zawodowe kucharza kuchni mlecznej poprzez wykreślenie zastrzeżenia o odrzuceniu oferty, tj.: „Jeśli Wykonawca wskaże Kucharza kuchni mlecznej z doświadczeniem krótszym niż 5 lat oferta zostanie odrzucona zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp.”;

4) zmiany w treści SWZ w rozdziale XI SWZ Warunki udziału w postępowaniu ust. 1 pkt 4 lit. b) punkt 5 tabeli warunku, by Kucharz kuchni mlecznej (1 osoba) był „Osobą, z co najmniej 5 letnim doświadczeniem w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych” na przykład na warunek by był „Osobą, z co najmniej 5 letnim doświadczeniem w zbiorowym żywieniu osób w ramach kuchni mlecznej”;

5) zmiany treści SWZ w rozdziale XXIV SWZ Kryterium oceny ofert punkt 3 Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej następującego kryterium oceny oferty: Liczba punktów przyznana przez Zamawiającego za kryterium „Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej” zostanie obliczona zgodnie z poniższym: 5 lata doświadczenia (warunek minimalny) – 0 pkt • 6 lata doświadczenia – 5 pkt • 7 lat doświadczenia – 10 pkt • powyżej 7 lat doświadczenia – 20 pkt UWAGA: Ocena punktowa w ramach powołanych kryteriów zostanie dokonana na podstawie deklaracji Wykonawcy w zakresie posiadanego doświadczenia w pkt. 2 lit. b) Formularza oferty stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ. Maksymalna liczba punktów możliwych do uzyskania w tym kryterium - 20 pkt, co stanowi 20%. Jeśli Wykonawca wskaże Kucharza kuchni mlecznej z doświadczeniem krótszym niż 5 lat oferta zostanie odrzucona zgodnie z art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp poprzez na przykład wskazanie iż: Liczba punktów przyznana przez Zamawiającego za kryterium „Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej” zostanie zgodnie z poniższym: •2 lata doświadczenia UWAGA: Ocena punktowa w ramach powołanych kryteriów zostanie dokonana na podstawie deklaracji Wykonawcy w zakresie posiadanego doświadczenia w pkt. 2 lit. b) Formularza oferty stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ. Maksymalna

liczba punktów możliwych do uzyskania w tym kryterium - 20 pkt, co stanowi 20% oraz zmianę przez wykreślenie zastrzeżenia o odrzuceniu oferty;

6) zmiany w SWZ rozdział XXIV Kryterium oceny ofert warunku odrzucającego polegającego na tym, że oferta Wykonawcy zostanie odrzucona, jeśli Wykonawca wskaże Kucharza kuchni mlecznej z doświadczeniem krótszym niż 5 lat, przy czym chodzi o doświadczenie w zbiorowym żywieniu pacjentów w ramach kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych poprzez wykreślenie tego warunku;

7) zmiany w formularzu oferty zastrzeżenia w punkcie 2. Kryterium oceny ofert lit. b) Doświadczenie zawodowe Kucharza kuchni mlecznej oraz wymogu złożenia oświadczenia o treści: „Deklarujemy, że funkcję Kucharza kuchni mlecznej będzie pełnić: Pan/Pani\*....., który/a posiada doświadczenie w pracy w zbiorowym żywieniu pacjentów w kuchni mlecznej w szpitalach oraz innych podmiotach leczniczych, które wynosi ..... lat.\*\*” na przykład na oświadczenie o treści: „Deklarujemy, że funkcję Kucharza kuchni mlecznej będzie pełnić: Pan/Pani\*....., który/a posiada doświadczenie w pracy w zbiorowym żywieniu osób w kuchni mlecznej”;

7) zmiany treści dokumentów poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, w tym m.in. w zakresie wymagań dotyczących zatrudniania osób, wymagań dotyczących obecności i realizacji usługi przez określone osoby w kuchni mlecznej oraz sposobie jej realizacji przez wskazanie ilości osób, dni i godzin dla poszczególnych osób;

8) zmiany terminu składania ofert wyznaczonego na dzień 16.06.2025 r. do godz. 9:00 na termin zgodny z ustawą Pzp po zmianie treści ogłoszenia, treści SWZ, OPZ, formularza oferty i innych dokumentów wymaganych do złożenia oferty; Przed otwarciem rozprawy, oświadczeniem złożonym do Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 25 czerwca 2025 r. (pismo z dnia 26 czerwca 2025 r.), Odwołujący cofnął odwołanie wniesione w dniu 6 czerwca 2025 r.

W konsekwencji Izba, na podstawie art. 568 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia na podstawie art. 553 zd. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych.

O kosztach postępowania orzeczono na podstawie art. 574 i 575 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie 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 w sytuacji cofnięcia odwołania przed otwarciem rozprawy najpóźniej w dniu poprzedzającym dzień, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego – odwołującemu zwraca się 90% wpisu. W takim przypadku Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości.

Z uwagi na powyższe, Izba postanowiła jak w sentencji.

**Przewodniczący:** .....