Sygn. akt: KIO 3844/25

POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 7 października 2025 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący:**M.S.**

na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 7 października 2025 r. w Warszawie w sprawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 11 września 2025 r. przez wykonawcę **Ever Medical Care Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Warszawie**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego – **Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kościanie**

postanawia:

1.umorzyć postępowanie odwoławcze,

2.nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz: wykonawcy **Ever Medical Care Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Warszawie** kwoty **15 000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej równowartość uiszczonego wpisu.

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 3844/25

Uzasadnienie

Zamawiający – Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kościanie – działając na podstawie przepisów ustawy dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2024 r., poz. 1320 ze zm. – ustawa P.z.p.), prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem są usługi sprzątania i dezynfekcji powierzchni budynków, transportu wewnątrzszpitalnego wraz usługami wykonywania czynności pomocniczych przy obsłudze pacjentów.

W dniu 11 września 2025 r. wykonawca Ever Medical Care Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Warszawie (dalej: odwołujący) wniósł odwołanie wobec treści specyfikacji warunków zamówienia, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

art. 112 ust.1 ustawy Pzp, art. 116 ust 1 Pzp, art. 99 ust. 4 Pzp w zw. z art. 353(1) Kodeksu Cywilnego w zw. z art. 21 ustawy z dnia 13 maja 2016 r. o przeciwdziałaniu zagrożeniom przestępczością na tle seksualnym i ochronie małoletnich (Dz. U. z 2024 r. poz. 1802 ze zm.), w zw. z art. 6 raz art. 10 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (rozporządzenie RODO) oraz w zw. z art. 8 Pzp poprzez ustanowienie nadmiernego i niezgodnego z przepisami prawa wymagania wskazanego jako warunek udziału w postępowaniu oraz element umowy i opisu przedmiotu zamówienia, zgodnie z którym wykonawca zobowiązany jest do złożenia oświadczenia o niekaralności personelu zgodnie z załącznikiem nr 9 do SWZ wraz z ofertą oraz zastrzeżenia prawa do wymagania przed podpisaniem umowy, informacji z Rejestru Sprawców Przestępstw na Tle Seksualnym z dostępem ograniczonym, o którym mowa w art. 21 ustawy z dnia 13 maja 2016 r. (Dz.U. z 2023 r. poz. 1304), dla każdej osoby, która będzie realizowała usługę na terenie oddziałów z udziałem małoletnich, podczas gdy nie spełniły się przesłanki określone w art. 21 ust. 1 uprawniające do wymagania dokumentów, o których mowa w art. 21 ust. 2-8 tzn. personel skierowany do realizacji tego zamówienia nie będzie wykonywać czynności związanych z wychowaniem, edukacją, wypoczynkiem, leczeniem, świadczeniem porad psychologicznych, rozwojem duchowym, uprawianiem sportu lub realizacją innych zainteresowań przez małoletnich, lub z opieką nad nimi, co powoduje że pozyskiwanie od pracowników lub z innych źródeł informacji w ww. zakresie oraz ich przetwarzanie i udostepnienie przez wykonawcę Zamawiającemu narusza ww. przepisy prawa i grozi wykonawcy sankcjami z tego tytułu.

W związku z powyższym odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie zamawiającemu dokonania modyfikacji SWZ poprzez:

1.wykreślenie postanowień Działu VIII pkt 1 ppkt 3 SWZ o niżej wskazanej treści oraz rezygnację z żądania zał. nr 9 do SWZ:

Wymagania dotyczące personelu wykonawcy w zakresie niekaralności:

1)W związku z realizacją zamówienia na terenie szpitala, w tym w pomieszczeniach i na oddziałach, na których przebywają małoletni pacjenci, wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia, że wszystkie osoby skierowane

do realizacji zamówienia nie były skazane prawomocnym wyrokiem za przestępstwa przeciwko wolności seksualnej i obyczajności, o których mowa w Rozdziale XXV Kodeksu karnego, przestępstwa określone w art. 207 § 3 k.k., art. 200a k.k. oraz inne przestępstwa popełnione na szkodę małoletniego.

2)Wykonawca zobowiązany jest do złożenia oświadczenia o niekaralności personelu zgodnie z załącznikiem nr 9 do SWZ wraz z ofertą.

3)Zamawiający zastrzega sobie prawo żądania, przed podpisaniem umowy, informacji z Rejestru Sprawców Przestępstw na Tle Seksualnym z dostępem ograniczonym, o którym mowa w art. 21 ustawy z dnia 13 maja 2016 r. (Dz.U. z 2023 r. poz. 1304), dla każdej osoby, która będzie realizowała usługę na terenie oddziałów z udziałem małoletnich.

2.a także wykreślenie postanowień § 3 pkt 4 PP Umowy stanowiących zał. nr 4 do SWZ:

Personel wykonawcy – warunek niekaralności

Wykonawca oświadcza, że wszystkie osoby skierowane przez niego do realizacji niniejszej umowy, które będą wykonywać czynności w miejscach, gdzie przebywają małoletni pacjenci, nie były skazane prawomocnym wyrokiem za przestępstwa, o których mowa w art. 6 ust. 1 SWZ.

Wykonawca zobowiązany jest na żądanie Zamawiającego przedłożyć informację z Rejestru Sprawców Przestępstw na Tle Seksualnym z dostępem ograniczonym, o którym mowa w ustawie z dnia 13 maja 2016 r., przed dopuszczeniem personelu do realizacji usług w zakresie objętym umową.

W przypadku naruszenia obowiązków, o których mowa w ust. 1 i 2, Zamawiający ma prawo rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym oraz naliczyć karę umowną w wysokości 5 000 zł nie mniej niż 0,5% wartości umowy za każdy stwierdzony przypadek.

3.oraz wykreślenie postanowień pkt III ppkt 12 zał 2 do SWZ opis przedmiotu zamówienia:

Wykonawca przedstawi Zamawiającemu Oświadczenie, że:

•dane pracowników nie są zamieszczone w Rejestrze Sprawców Przestępstw na Tle Seksualnym (Ustawa z dnia 13 maja 2016 r. o przeciwdziałaniu zagrożeniom przestępczością na tle seksualnym i ochronie małoletnich t.j. Dz.U. 2024 poz. 560)),

•nie zostali skazani za przestępstwa określone w rozdziale XIX i XXV Kodeksu Karnego, w art.189 i art. 207 Kodeksu Karnego oraz Ustawie z dnia 29 lipca 2005 r. o przeciwdziałaniu narkomanii (Dz. U. z 2023 r. poz.172 oraz z 2022 r. poz. 2600 t.j. Dz.U. 2024 poz. 1670)

4.przeprowadzenie dowodów wskazanych w treści odwołania na okoliczności opisane w treści odwołania,

5.na podstawie art. 573 P.z.p. zasądzenie na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego.

W odpowiedzi na odwołanie z dnia 15 września 2025 roku, zamawiający oświadczył, że uwzględnia zarzuty przedstawione w odwołaniu.

Do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca.

Izba zważyła, co następuje:

Izba stwierdziła, że wobec uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów podniesionych w odwołaniu i braku zgłoszenia przystąpień, postępowanie odwoławcze należało umorzyć na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy P.z.p. Zgodnie z art. 522 ust. 1 *in fine* ustawy P.z.p., w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

Wobec powyższego, postanowiono jak w sentencji.

Orzekając o kosztach postępowania Izba wzięła pod uwagę treść § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 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 do postępowania odwoławczego nie przystąpił żaden wykonawca po stronie zamawiającego, Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący ……..