

POSTANOWIENIE

z dnia 31 października 2014 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie: **Przewodniczący: Piotr Kozłowski**

wobec cofnięcia w dniu **31 października 2014 r.** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 21 października 2014 r.

przez wykonawcę: **Przedsiębiorstwo Techniczno-Budowlane NICKEL sp. z o.o. z siedzibą w Jelonku koło Poznania**

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. *Budowa Zespołu Jednostek Skarbowych w Poznaniu przy ul. Dolna Wilda / Chłapowskiego* (nr postępowania SO-II/251-0006/14/SO-II)

prowadzonym przez zamawiającego: **Izba Skarbowa w Poznaniu**

przy udziale wykonawcy: **Warbud S.A. z siedzibą w Warszawie** – zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

- 1. Umarza postępowanie odwoławcze.**
- 2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego – Przedsiębiorstwa Techniczno-Budowlanego NICKEL sp. z o.o. z siedzibą w Jelonku koło Poznania kwoty 18000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r. poz. 907, z późn. zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Poznaniu**.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – Izba Skarbowa w Poznaniu – prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych {tekst jednolity Dz. U. z 2013 r. poz. 907, z późn. zm.; zwanej dalej również „ustawą pzp” lub „pzp”}, postępowanie o udzielenie zamówienia na roboty budowlane pn. *Budowa Zespołu Jednostek Skarbowych w Poznaniu przy ul. Dolna Wilda / Chłapowskiego* (nr postępowania SO-II/251-0006/14/SO-II). Ogłoszenie o tym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z 11 października 2014 r. pod nr 2014/S_196-345762. Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy pzp. 13 października 2014 r. Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zamówieniu w swojej siedzibie na tablicy ogłoszeń oraz na swojej stronie internetowej, na której udostępnił również specyfikację istotnych warunków zamówienia {zwaną również dalej w skrócie „SIWZ” lub „s.i.w.z.”}.

21 października 2014 r. Odwołujący – Przedsiębiorstwo Techniczno-Budowlane NICKEL sp. z o.o. z siedzibą w Jelonku koło Poznania {spółka zwana również dalej w skrócie „Nickel”} – wniósł w formie pisemnej {pismo z 20 października 2014 r.} do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej (zachowując wymóg przekazania kopii odwołania Zamawiającemu) odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień SIWZ.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 4 zw. z art. 22 ust. 1 pkt 2 - 4 ustawy pzp, tj. naruszenie zasady proporcjonalności warunków udziału w postępowaniu oraz zasady równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji, polegające na:

1. Wprowadzeniu (w opisie sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczących wiedzy i doświadczenia) wymogu wykazania się przez wykonawców realizacją dwóch robót budowlanych, polegających na budowie; rozbudowie lub przebudowie budynku użyteczności publicznej, w tym: a) przynajmniej jedną, obejmującą wykonanie robót budowlanych w branży konstrukcyjnej, budowlanej, sanitarnej, elektrycznej AKPiA, teletechnicznej dla obiektu budowlanego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej przez wykonawcę części budynku wynosiła minimum 15.000 m²; b) przynajmniej jedną, obejmującą projektowanie budowlane i/lub wykonawcze oraz wykonanie robót budowlanych w branży konstrukcyjnej, budowlanej, sanitarnej, elektrycznej, AKPiA, teletechnicznej dla obiektu budowlanego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej przez wykonawcę części budynku wynosiła

minimum 15.000 m².

{pkt 5.4 SIWZ, pkt III..2.1 ust 4 ogłoszenia, załącznik nr 5 do części I SIWZ –IDW}

2. Wprowadzenia (w opisie sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczących potencjału kadrowego) wymogu dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, w tym osobami do pełnienia następujących funkcji:

(1) Przedstawiciel Wykonawcy – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) min. 10-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Przedstawiciela Wykonawcy, Dyrektora Kontraktu lub na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze oraz wykonanie robót budowlanych w branży konstrukcyjnej, budowlanej, sanitarnej, elektrycznej, AKPiA, teletechnicznej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub -przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m². Pod pojęciem „Przedstawiciel wykonawcy” należy rozumieć osobę zgodnie z postanowieniami FIDIC. Za stanowisko równorzędne uznane zostanie stanowisko: kierownika projektu, dyrektora budowy, dyrektora kontraktu oraz każdą inną podobną funkcję; pełnioną przez osobę posiadającą pełną odpowiedzialność za realizację danej budowy, prawo do reprezentacji Wykonawcy wobec Zamawiającego i stron trzecich w sprawach związanych z budową.

(2) Kierownik Budowy – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia do kierowania robotami budowlanymi w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń, c) min. 10-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Kierownika Budowy, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze oraz wykonanie robót budowlanych w branży konstrukcyjnej, budowlanej, sanitarnej, elektrycznej, AKPiA, teletechnicznej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m²,

(3) Kierownik Robót Budowlanych -min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia do kierowania robotami budowlanymi w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Kierownika Robót lub Kierownika Budowy, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej wykonanie robót budowlanych w branży budowlanej, dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(4) Kierownik Robót Elektrycznych – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi

w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Kierownika Robót lub Kierownika Budowy, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej wykonanie robót budowlanych w branży elektrycznej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(5) Kierownik Robót Sanitarnych – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń ciepłych, wentylacyjnych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Kierownika Robót lub Kierownika Budowy, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej wykonanie robót budowlanych w branży sanitarnej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(6) Kierownik Robót Telekomunikacyjnych – min 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do kierowania i nadzorowania robót w rozumieniu ustawy z dnia 07 lipca 1994r. Prawo budowlane (Dz.U.1994 Nr 89 poz.414 z późn. zm.) w zakresie telekomunikacji lub uprawnienia do sprawowania samodzielnej funkcji na podstawie odrębnych przepisów prawa w specjalności telekomunikacyjnej bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Kierownika Robót lub Kierownika Budowy, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej wykonanie robót budowlanych w branży teletechnicznej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(...)

(10) Projektant Koordynator – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności architektonicznej bez ograniczeń lub konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Projektanta Koordynatora lub na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej usługi obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze w branży architektonicznej lub konstrukcyjno-budowlanej, sanitarnej, elektrycznej, AKPiA, teletechnicznej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(11) Projektant Branży Elektrycznej – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Projektanta Branży Elektrycznej lub na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej usługi obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze w branży elektrycznej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(12) Projektant Branży Sanitarnej – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń ciepłych, wentylacyjnych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Projektanta Branży Sanitarnej lub na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej usługi obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze w branży sanitarnej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(13) Projektant Branży Telekomunikacyjnej – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności telekomunikacyjnej przewodowej, c) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Projektanta Branży Telekomunikacyjnej lub na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej usługi obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze w branży telekomunikacyjnej dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(14) Specjalista ds. AKPiA – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe techniczne, b) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Specjalisty ds. AKPiA lub na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze oraz wykonanie robót budowlanych w branży AKPiA dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

(15) Specjalista ds. rozliczeń – min. 1 osoba posiadająca: a) wykształcenie wyższe, b) min. 5-letnie doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji Specjalisty ds. rozliczeń lub

na stanowisku równorzędnym, w tym w realizacji przynajmniej jednej roboty obejmującej projektowanie budowlane i/lub wykonawcze oraz wykonanie robót budowlanych dla obiektu kubaturowego, którego powierzchnia użytkowa budowanej, rozbudowywanej lub przebudowywanej części budynku wynosiła minimum 15.000 m².

{pkt 5.5 SIWZ, pkt III.2.3 ogłoszenia}

3. Wskazaniu nieprawidłowej wielkości powierzchni użytkowej budynku w wysokości 18.985,29 m²(pkt 3.3 lit b) SIWZ, pkt II. 1.5 lit b ogłoszenia o zamówieniu),
4. Wprowadzeniu warunku dotyczącego sytuacji ekonomicznej i finansowej: *,c)_wykaże, że za ostatnie 3 lata obrotowe, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – za ten okres, osiągnął średnioroczne przychody ze sprzedaży, w wysokości nie mniejszej niż 100.000.000 zł (słownie: sto milionów złotych).*
5. Wprowadzeniu warunku dotyczącego sytuacji ekonomicznej i finansowej: *W przypadku wspólnego ubiegania się o udzielenie zamówienia, warunek dotyczący wskaźnika płynności finansowej odnosi się do wykonawcy, który wykazuje średnioroczny przychód ze sprzedaży w największej części składającej się na spełnienie warunku, o którym mowa w pkt c) powyżej.*

{pkt 5.6 lit c) SIWZ, pkt III.2.2) pkt 4 lit c ogłoszenia}

W związku z powyższymi zarzutami odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

1. Zmiany w każdym miejscu opisu (sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczących wiedzy i doświadczenia) wielkości powierzchni użytkowej z 15.000 m² na 10.200 m² {pkt 5.4 SIWZ, pkt III.2.1 ust 4 ogłoszenia, załącznik nr 5 do części I SIWZ – IDW}.
2. Zmiany w każdym miejscu opisu (sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczących potencjału kadrowego) wielkości powierzchni użytkowej z 15.000 m² na 10.200 m² {pkt 5.5 SIWZ, pkt III.2.3 ogłoszenia}.
3. Poprawienia {w pkt 3.3 lit b) SIWZ oraz w pkt II. 1.5 lit b ogłoszenia o zamówieniu} nieprawidłowej wielkości powierzchni użytkowej budynku z 18.985,29 m² na 10.188,66 m² .
4. Zmiany w opisie sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczących sytuacji ekonomicznej i finansowej z wielkości *nie mniejszej niż 100.000.000 zł (słownie: sto milionów złotych)* na. wielkość *nie mniejszej niż 35.000.000 zł (słownie: trzydzieści pięć milionów złotych)* {pkt 5.6 lit c) SIWZ, pkt III.2.2) pkt 4 lit c ogłoszenia}.

5. Wykreślenia wyrażenia w brzmieniu: *największej* w treści warunku dotyczącego sytuacji ekonomicznej i finansowej {pkt 5.6 lit d) SIWZ, pkt III.2.2) pkt 4 lit d ogłoszenia}.

W uzasadnieniu odwołania Odwołujący podał okoliczności faktyczne i prawne na poparcie wniesionego odwołania.

Zamawiający w piśmie z 24 października 2014 r. oświadczył, że 23 października 2014 r. przesłał drogą elektroniczną pozostałym ujawnionym wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu kopię odwołania, która została również zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego.

27 października 2014 r. wpłynęło do Prezesa Izby – w formie pisemnej – zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego przez Warbud S.A. z siedzibą w Warszawie.

Zgłaszający przystąpienie wniósł o oddalenie odwołania.

30 października 2014 r. wpłynęła do Izby odpowiedź na odwołanie {pismo z tej daty}, w której Zamawiający oświadczył, że po przeanalizowaniu zarzutów, wnosi o oddalenie odwołania.

Zamawiający szczegółowo odniósł się do poszczególnych zarzutów, a także poinformował o wprowadzonych zmianach do ogłoszenia o zamówieniu i s.i.w.z., które jednak nie czynią zadość żądaniom odwołania, a są wynikiem analizy Zamawiającego {zmiany ogłoszenia i s.i.w.z. zostały załączone do odpowiedzi na odwołanie}.

31 października 2014 r. wpłynęło do Prezesa Izby pismo, w którym Odwołujący oświadczył, że wycofuje odwołanie wniesione 21 października 2014 r. w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym przez Zamawiającego.

Zarówno odwołanie, jak i wycofanie odwołania zostały podpisane przez pełnomocnika działającego w ramach umocowania wynikającego z załączonego do odwołania pełnomocnictwa z 17 października 2014 r., które z kolei zostało podpisane przez członka zarządu, upoważnionego – zgodnie z informacją odpowiadającą odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego dla nr KRS 00000177257 z 20 października 2014 r. – do samodzielnej reprezentacji Spółki Nickiel.

W tych okolicznościach Izba zważyła, co następuje:

Skuteczne skorzystanie przez którąkolwiek ze stron postępowania odwoławczego

z przysługującej jej tzw. czynności dyspozytywnej (czyli uwzględnienia w całości zarzutów odwołania przez zamawiającego lub cofnięcia odwołania przez odwołującego) – powoduje zakończenie postępowania odwoławczego bez merytorycznego rozstrzygnięcia zarzutów odwołania.

Odwołujący skutecznie wycofał wniesione odwołanie.

Z tego względu – działając na podstawie art. 187 ust. 8 w zw. z § 13 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. Nr 48, poz. 280, z późn. zm.) oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych – Izba umorzyła postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez udziału Stron i Przystępującego.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do treści art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy pzp w związku z § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

Przewodniczący: