

Sygn. akt: KIO 2551/18

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 19 grudnia 2018 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Paweł Trojan**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału Stron w dniu 19 grudnia 2018 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10.12.2018 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum **IDS-BUD S.A., ul. Grzybowska 87, 00-844 Warszawa** oraz **H. M.** prowadzący działalność gospodarczą pod firmą **M. Specjalistyczne Przedsiębiorstwo Robót Inżynieryjnych H. M., ul. Prosta 26, Łozienica, 72-100 Goleniów** w ramach postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego przez Zamawiającego - **Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółka z o. o., ul. Oficerska 16a, 10-218 Olsztyn** w trybie przetargu nieograniczonego pn. *„Budowa kolektora centralnego bis w ul. Leśnej w Olsztynie”* (znak PZp-372/RIR-41/18)

przy udziale wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum **MCC S.A., ul. Kaliska 11, 87-860 Chodecz** oraz **M. Spółka z o.o., ul. Płocka 164, 87-800 Włocławek** zgłaszającego przystąpienie do postępowania wszczętego wskutek wniesienia odwołania po stronie Zamawiającego

**postanawia:**

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazać zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum **IDS-BUD S.A., ul. Grzybowska 87, 00-844 Warszawa** oraz **H. M.** prowadzący działalność gospodarczą pod firmą **M. Specjalistyczne Przedsiębiorstwo Robót Inżynieryjnych H. M., ul. Prosta 26, Łozienica, 72-100 Goleniów** kwotę **20 000 zł 00 gr** (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych zero groszy), stanowiącą uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i art. 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 20 lipca 2017 r., poz. 1579 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 Olsztynie**.

**Przewodniczący: .....**

**Sygn. akt: KIO 2551/18**

## **UZASADNIENIE**

### **do postanowienia z dnia 19 grudnia 2018 r. w sprawie o sygn. akt KIO 2551/18**

Zamawiający - Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółka z o. o., ul. Oficerska 16a, 10-218 Olsztyn prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „*Budowa kolektora centralnego bis w ul. Leśnej w Olsztynie*” (znak PZp-372/RIR-41/18).

Izba ustaliła, że postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

W dniu 28.08.2018 r. ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w suplemencie do Dz. U. UE po numerem /S 164-375961.

Biorąc pod uwagę powyższe Izba ustaliła, że do przedmiotowego postępowania mają zastosowanie przepisy znowelizowanej ustawy Prawo zamówień publicznych tj. ustawy zmienionej w związku z wejściem w życie z dniem 28.07.2016 r. nowelizacji zawartej w ustawie z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2016 r., poz. 1020).

Jednocześnie w ramach przedmiotowego postępowania zastosowanie mają przepisy 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. z 2010 r., Nr 41, poz. 238) zmienionego rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 9 stycznia 2017 r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. z 2017 r., poz. 47).

Izba ustaliła ponadto, że w dniu 29.11.2018 r. Zamawiający poinformował Odwołującego o wyborze oferty najkorzystniejszej.

Odwołanie na powyższą czynność zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10.12.2018 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia

Konsorcjum IDS-BUD S.A., ul. Grzybowska 87, 00-844 Warszawa oraz H. M. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą M. Specjalistyczne Przedsiębiorstwo Robót Inżynierskich H. M., ul. Prosta 26, Łozienica, 72-100 Goleniów wobec czynności wyboru oferty najkorzystniejszej.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

- art. 91 ust. 1 Pzp, poprzez wybór jako najkorzystniejszej oferty złożonej przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego, konsorcjum firm w składzie: MCC S.A. z siedzibą w miejscowości Chodecz oraz M. Sp. z o.o. (zwanym dalej „Wykonawcą MCC”), w wyniku błędnej oceny spełnienia przez tego wykonawcę warunków udziału w postępowaniu
- art. 26 ust. 3 Pzp poprzez jego niezastosowanie i zaniechanie wezwania Wykonawcy MCC do złożenia dokumentów potwierdzających spełnianie przez Wykonawcę MCC warunku udziału w postępowaniu, wskazanego w rozdziale III ust. 3 pkt 2) lit a) tiret pierwszy Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”)

oraz art. 7 ust. 1 i 3 Pzp, w wyniku czego Zamawiający dokonał wyboru jako najkorzystniejszej oferty Wykonawcy MCC

W związku z powyższym Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu:

- unieważnienia czynności polegającej na wyborze jako najkorzystniejszej oferty złożonej przez Wykonawcę MCC
- wezwania Wykonawcy MCC do uzupełnień w zakresie spełniania warunku udziału w postępowaniu, określonego w rozdziale III ust. 3 pkt 2) lit a) tiret pierwszy SIWZ.

Biorąc pod uwagę treść art. 182 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp Izba ustaliła, iż termin na wniesienie odwołania został dotrzymany i zostało ono podpisane przez osobę umocowaną do reprezentowania Odwołującego. Tym samym Izba nie znalazła podstaw do odrzucenia przedmiotowego odwołania.

Izba ustaliła, że Zamawiający w dniu 10.12.2018 przekazał kopię odwołania pozostałym wykonawcom i wezwał ich do zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Przystąpienie do postępowania odwoławczego w dniu 12.12.2018 r. zgłosili wykonawcy wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum MCC S.A., ul. Kaliska 11, 87-860 Chodecz oraz M. Spółka z o.o., ul. Płocka 164, 87-800 Włocławek. Izba uznała

powyższe zgłoszenie za skuteczne, wobec czego ww. wykonawca stał się uczestnikiem postępowania odwoławczego.

Następnie Izba ustaliła, iż Zamawiający pismem z dnia 12.12.2018 r. (wpływ mailem w dniu 14.12.2018 r. DzK-KIO-20213/18 oraz powtórnie w dniu 17.12.2018 r. DzK-KIO-20297/18) podpisanym przez p. A. . – prokurenta samoistnego złożył oświadczenie woli wskazując, iż uwzględni zarzuty odwołania w całości i dokona czynności zawartych we wnioskach odwołania.

Na mocy postanowienia Izby z dnia 17.12.2018 r. Przystępujący został wezwany do zgłoszenia sprzeciwu wobec uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów zawartych w odwołaniu.

Przystępujący pismem z dnia 18.12.2018 r. (wpływ mailem w dniu 18.12.2018 r. DzK-KIO-20371/18 oraz wpływ bezpośredni w dniu 19.12.2018 r. DzK-KIO-20418/18) złożył oświadczenie woli, wskazując że nie wnosi sprzeciwu w związku z uwzględnieniem odwołania przez Zamawiającego. Ww. oświadczenie woli zostało podpisane przez p. M. M. – Prezesa Zarządu uprawnionego do reprezentowania obu członków Konsorcjum.

Mając na uwadze powyższe okoliczności faktyczne, Izba stwierdziła, że postępowanie podlega umorzeniu na podstawie art. 186 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z treścią art. 186 ust. 6 pkt 1) ustawy Pzp w okolicznościach, o których mowa w art. 186 ust. 2 ustawy Pzp koszty postępowania odwoławczego znosi się wzajemnie.

Tym samym Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu.

Jednocześnie Izba wskazuje, iż zgodnie z treścią 186 ust. 2 zdanie drugie ustawy Pzp zamawiający, w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego na skutek uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu i nie wniesienia sprzeciwu przez Przystępującego, wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

**Przewodniczący:**

.....