

Sygn. akt KIO 2644/17

POSTANOWIENIE
z dnia 29 grudnia 2017 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Agata Mikołajczyk

Protokolant: Edyta Paziewska

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 29 grudnia 2017 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 13 grudnia 2017 r. przez odwołującego – **J. Ź. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „Galeria Czystości J. Ź.” ul. Poznańska 70, 64-920 Piła** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego – **Miejskie Przedsiębiorstwo Oczyszczania Spółka z o. o. ul. Nowohucka 1, 31-580 Kraków,**

postanawia:

1. Umorzyć postępowanie odwoławcze;
2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego – **J. Ź. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „Galeria Czystości J. Ź.” ul. Poznańska 70, 64-920 Piła** kwoty **6.750 zł 00 gr** (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych, zero groszy) stanowiącej 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Krakowie**.

.....

Uzasadnienie

Odwołanie zostało wniesione wobec treści Ogłoszenia o zamówieniu oraz specyfikacji istotnych warunków zamówienia przez wykonawcę – J. Ź. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „Galeria Czystości J. Ź.” w Pile (Odwołujący) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz.1579), (ustawa Pzp), którego przedmiotem jest: „Utrzymanie ekranów akustycznych, obiektów inżynierskich, pomników, miejsc pamięci narodowej i innych powierzchni na terenie Miasta Krakowa w zakresie mycia i usuwania graffiti, polegającego na utrzymaniu czystości pomników, miejsc pamięci narodowej, tablic pamiątkowych, ekranów akustycznych, obiektów inżynierskich i innych powierzchni na terenie Miasta Krakowa”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 8 grudnia 2017 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych Zamawiającego pod numerem 629327-N-2017. Zamawiający - Miejskie Przedsiębiorstwo Oczyszczania Spółka z o. o. z Krakowa - zdaniem Odwołującego, naruszył:

1. art. 22 ust. 1a w zw. z art. 2d ust. 1 Pzp, albowiem warunki udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia wykonawcy zostały sformułowane w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i ograniczający uczciwą konkurencję;
2. art. 7 ust. 1 Pzp, albowiem przy formułowaniu warunku udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia wykonawcy naruszono zasadę uczciwej konkurencji i proporcjonalności.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany postanowień Ogłoszenia o zamówieniu i specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

(1) wykreślenie postanowień sekcji III. 1.3 ogłoszenia o zamówieniu oraz punktu 6 specyfikacji istotnych warunków zamówienia (oraz dodania wykazu rodzajów powierzchni z jakich stworzone są pomniki, kapliczki i tablice pamiątkowe do SIWZ) w zakresie, w jakim Zamawiający postawił warunek udziału w postępowaniu dot. doświadczenia wykonawcy o treści: „O udzielenie przedmiotowego zamówienia publicznego mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki określone w art. 22 ust. 1b ustawy Prawo zamówień publicznych tj.: Wykonawcy, którzy, posiadają wiedzę i doświadczenie tj. wykonali w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, co najmniej jedną usługę (rozumianą jako zawartą umowę) polegającą na: a) myciu ekranów akustycznych typu Poli lub równoważnych na łącznej powierzchni nie mniejszej niż 190 000,00 m², b) usuwaniu graffiti z różnych powierzchni na łącznej powierzchni nie mniejszej niż 4 500,00 m², c) myciu pomników, kapliczek, tablic pamiątkowych na łącznej powierzchni nie mniejszej niż 1 700 m². Zamawiający uzna, iż Wykonawca spełnia warunek uczestnictwa w zakresie posiadanej wiedzy i doświadczenia tylko i wyłącznie w sytuacji gdy

wykaże on, iż świadczył wszystkie usługi podane w lit. a, b i c równolegle w tym samym czasie w sposób ciągle przez okres nie dłuższy niż 8 miesięcy. Zamawiający wymaga od wykonawców wskazania w ofercie lub we wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu imion i nazwisk osób wykonujących czynności przy realizacji zamówienia wraz z informacją o kwalifikacjach zawodowych lub doświadczeniu tych osób: Nie. Informacje dodatkowe: Ocena spełniania przez wykonawcę ww. warunków uczestnictwa nastąpi na podstawie przedłożonych oświadczeń i dokumentów, o których mowa w pkt. 8 SIWZ.”

(2) oraz wprowadzenie w to miejsce warunku o treści: „O udzielenie przedmiotowego zamówienia publicznego mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki określone w art. 22 ust. 1b ustawy Prawo zamówień publicznych tj.: Wykonawcy, którzy, posiadają wiedzę i doświadczenie tj. wykonali w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, usług (w ramach jednej lub większej liczby umów) polegających na: a) myciu ekranów akustycznych typu Poli lub równoważnych na łącznej powierzchni nie mniejszej niż 190.000,00 m², b) usuwaniu graffiti z różnych powierzchni na łącznej powierzchni nie mniejszej niż 4.500,00 m², c) myciu pomników, kapliczek, tablic pamiątkowych na łącznej powierzchni nie mniejszej niż 1 700 m². Zamawiający uzna, iż Wykonawca spełnia warunek uczestnictwa w zakresie posiadanej wiedzy i doświadczenia w sytuacji gdy wykaże on, iż świadczył wszystkie usługi podane w lit. a, b i c w okresie nie dłuższym niż 12 miesięcy. Zamawiający dopuszcza aby wykonawca wykazał się usunięciem, czyszczeniem lub myciem powierzchni, o których mowa w lit. a, b i c powołując się także na odrębne jednostkowe zlecenia w ramach jednej lub więcej umowy. Zamawiający uzna, że warunek określony w lit. c jest spełniony, jeśli wykonawca wykonywał usługi mycia w zakresie powierzchni tożsamy materiałowo do miejsc objętych zamówieniem, niezależnie od kształtu powierzchni i funkcji jaką pełnią. Zamawiający wymaga od wykonawców wskazania w ofercie lub we wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu imion i nazwisk osób wykonujących czynności przy realizacji zamówienia wraz z informacją o kwalifikacjach zawodowych lub doświadczeniu tych osób: Nie Informacje dodatkowe: Ocena spełniania przez wykonawcę ww. warunków uczestnictwa nastąpi na podstawie przedłożonych oświadczeń i dokumentów, o których mowa w pkt. 8 SIWZ.”.

W odpowiedzi na odwołanie (pismo z dnia 22.12.2017 r.) Zamawiający wniósł o oddalenie odwołania, podnosząc, że określając warunki udziału w postępowaniu dochował zasad wynikających z art. 22 ust. 1a ustawy Pzp i wskazując jednocześnie na wprowadzone w dniu 18 grudnia 2017 r. modyfikacje do Ogłoszenia o zamówieniu i specyfikacji istotnych warunków zamówienia, które częściowo odpowiadają na żądania odwołania.

Odwołujący w piśmie z dnia 27 grudnia 2017 r. oświadczył, że cofa wniesione odwołanie, wnosząc jednocześnie o zwrot kwoty wpisu w należnej wysokości 90 %.

Izba stwierdza, że postępowanie odwoławcze z uwagi na oświadczenie złożone przez wnoszącego odwołanie podlega umorzeniu na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie pierwsze ustawy Pzp. Izba ponadto, zgodnie z art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp oraz na podstawie § 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 ze zm.), orzekła również o zwrocie na rzecz Odwołującego 90% kwoty wpisu uiszczonego w wysokości 7.500 zł.

Uwzględniając powyższe postanowiono, jak w sentencji.

.....