

Sygn. akt: KIO 384/23
KIO 409/23

POSTANOWIENIE
z dnia 28 lutego 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Izabela Niedziałek-Bujak

Członkowie: Agata Mikołajczyk

Monika Kawa-Ogorzałek

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 28 lutego 2023 r. odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 13 lutego 2023 r. przez:

- A) Odwołującego **PORR Spółka Akcyjna**, ul. Hołubcowa 123, 02-854 Warszawa (sygn. akt KIO 384/23);
- B) Odwołującego **Climamedic Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa**, Reguły, ul. Bodycha 73A, 05-816 Michałowice (sygn. akt KIO 409/23);

w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego **Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny im. Prof. A. Grucy CMKP**, ul. Konarskiego 13, 05-400 Otwock

przy udziale

Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie: **Adamietz Warszawa Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością**, ul. Pryzmaty 4a, 02-226 Warszawa, **Adamietz Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością**, ul. Braci Prankel 1, 47-100 Strzelce Opolskie, **EBS BUD Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością**, Stanisława Kostki Potockiego 2B/39, 02-958 Warszawa, zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 409/23 po stronie Zamawiającego

postanawia:

1

- A. Umarza postępowanie odwoławcze na podstawie art. 522 ust. 1 Ustawy (sygn. akt KIO 384/23);
- B. Umarza postępowanie odwoławcze na podstawie art. 568 pkt 1 Ustawy (sygn. akt KIO 409/23);

2.

- A. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego – PORR S.A. z siedzibą w Warszawie kwoty **20.000 zł 00 gr.** (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych, zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania;
- B. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego – Climamedic Sp. z o.o. sp.k. z siedzibą w Regułach kwoty **18.000 zł 00 gr.** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych, zero groszy), stanowiącej 90% wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 r., poz. 1710 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie.**

Przewodniczący:

Członkowie:

.....

Uzasadnienie

W postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny im. Prof. A. Grucy CMKP w Otwocku, w trybie podstawowym bez negocjacji na *Projekt i budowa Centrum Naukowo-Dydaktycznego i Ćwiczeń Kadawerowych oraz projekt i budowa Łącznika pomiędzy budynkiem Kliniki Rehabilitacji oraz budynkiem H-J w Samodzielnym Publicznym Szpitalu Klinicznym im. Prof. A. Grucy CMKP w Otwocku* (sygn. postępowania: DZP.26.136.2022), ogłoszonym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 15.11.2022 r., 2022/S 220-632666, wobec czynności z 2 i 3 lutego 2023 r. polegających na wezwaniu do złożenia wyjaśnień w zakresie treści JEDZ wraz z załącznikami w zakresie podstaw wykluczenia z art. 109 ust. 1 pkt 7 Ustawy oraz poprawienia omyłek rachunkowych, Wykonawca PORR S.A. z siedzibą w Warszawie (Odwołujący 1) oraz Climamedic Sp. z o.o. sp. k. (Odwołujący 2), wnieśli w dniu 13.02.2023 r. odwołania do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej (sygn. akt KIO 384/23 i 409/23).

I. Sygn. akt KIO 384/23 – Odwołujący PORR S.A.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie **art. 128 ust. 4 Pzp w zw. z art. 109 ust. 1 pkt 7 Pzp w zw. z art. 16 Pzp** poprzez wystosowanie wezwania do złożenia wyjaśnień, które (wezwanie) stanowi nadmierny i nieuzasadniony w świetle przepisów Pzp obowiązek w postaci przedłożenia Zamawiającemu szczegółowego raportu z realizacji kompleksowej działalności PORR, obejmując fakty, które na gruncie art. 109 ust. 1 pkt 7 Pzp nie mogą prowadzić do wykluczenia wykonawcy z postępowania, nie powinny zatem stanowić przedmiotu procedury wyjaśniającej.

Mając powyższe na względzie Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu unieważnienia czynności wezwania do złożenia wyjaśnień dotyczących treści JEDZ wraz z załącznikami w zakresie pkt b i c, wyznaczenia dodatkowego, dziesięciodniowego terminu na ewentualne uzupełnienie złożonych wyjaśnień.

II. Sygn. akt KIO 409/23 – Odwołujący Climamedic Sp. z o.o. sp. k.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie 223 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp w zw. z rozdziałem XIV pkt 4 swz zatytułowanym „Sposób obliczenia ceny” na skutek niezgodnego z

treścią swz zastosowania ww. regulacji i interpretacji postanowień tej ostatniej w oderwaniu od jej literalnego brzmienia.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu unieważnienia czynności poprawienia omyłki rachunkowej w ofercie Odwołującego oraz innych wykonawców na podstawie art. 223 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp.

Zamawiający dokonując poprawienia omyłki rachunkowej w ofercie Odwołującego skorygował wartość podaną w kolumnie dotyczącej określenia procentowego udziału w zadaniu dokumentacji projektowej i nadzorów inwestorskich (obliczony i podany z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku). W ocenie Odwołującego Zamawiający dokonał wypaczenia ujętej w swz zasady, wyliczając wartość usług projektowych i nadzoru autorskiego nie od wartości (kosztu) robót budowlanych, lecz od wartości robót budowlanych powiększonych o koszt usług projektowych i nadzoru autorskiego.

Czynność ta jest niezgodna z swz, jak również zmierza do usankcjonowania sposobu obliczenia ceny ujętego w ofercie Konsorcjum Adamietz, która powinna zostać odrzucona na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5 i 10 ustawy Pzp.

Zamawiający złożył odpowiedzi na oba odwołania, uwzględniając w całości zarzuty (pisma z 22.02.2023r. oraz z dnia 14.02.2023 r.).

Do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 384/23 nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. Zamawiający poinformował o wniesieniu odwołania w dniu 14.02.2023 r. Termin na zgłoszenie przystąpienia upływał w dniu 17.02.2023 r.

Do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 409/23 przystąpił po stronie Zamawiającego Wykonawca – Konsorcjum w składzie: Adamietz Warszawa Sp. z o.o. z/s w Warszawie, Adamietz Sp. z o.o. z/s w Strzelcach Opolskich, EBS BUD Sp. z o.o. z/s w Warszawie.

W dniu 27.02.2023 r. Odwołujący w sprawie KIO 409/23 cofnął odwołanie w związku z unieważnieniem czynności poprawienia omyłki rachunkowej w ofercie Odwołującego.

Na posiedzeniu w dniu 28.02.2023 r. skład orzekający stwierdził, iż w świetle oświadczeń Zamawiającego w sprawie KIO 384/23 oraz Odwołującego w sprawie KIO 409/23 zachodzi podstawa do umorzenia postępowania odwoławczego na podstawie z art. 522 ust. 1 Ustawy (sygn. akt KIO 384/23) oraz na podstawie art. 568 pkt 1 Ustawy (sygn. akt KIO 409/23).

Na podstawie § 9 ust. 2 lit. b 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. poz.2437) Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu PORR S.A. z rachunku Urzędu kwoty 20.000 zł. uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Na podstawie § 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. poz. 2437), Izba nakazała zwrócić na rzecz Odwołującego Climamedic Sp. z o.o. sp. k. kwotę 18.000 zł, stanowiącą 90% uiszczonego w wysokości 20.000,00 zł wpisu.

W świetle powyższego orzeczono jak w sentencji.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....