

Sygn. akt: KIO 893/21

POSTANOWIENIE

z dnia 8 kwietnia 2021 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska

po rozpoznaniu w dniu 8 kwietnia 2021 r. w Warszawie na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 22 marca 2021 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum: **New Amsterdam Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Krakowie, **Pracownie Konserwacyjne Zabytków „Arkona” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Krakowie w postępowaniu prowadzonym przez **Muzeum Getta Warszawskiego** w Warszawie

przy udziale wykonawcy **KB - Projekty Konstrukcyjne Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Krakowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego

postanawia:

- 1. umarza postępowanie;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019) 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:

Uzasadnienie

Muzeum Getta Warszawskiego w Warszawie (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), zwanej dalej: „ustawa Pzp”, którego przedmiotem jest „opracowanie kompletnej dokumentacji projektowej dla inwestycji pn. „Budowa Muzeum Getta Warszawskiego” wraz z projektem stałej wystawy, uzyskanie wymaganych uzgodnień i decyzji administracyjnych oraz pełnienie nadzoru autorskiego” nr referencyjny: 01/202. Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 19 października 2020 r. nr ogłoszenia 2020/S 203-493896.

Pismem z dnia 11 marca 2021 r. Zamawiający zawiadomił wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty złożonej przez wykonawcę KB - Projekty Konstrukcyjne Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie. W dniu 22 marca 2021 r. wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia Konsorcjum: New Amsterdam Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie, Pracownie Konserwacyjne Zabytków „Arkona” spółka z o.o. z siedzibą w Krakowie (dalej: „Odwołujący”) wnieśli odwołanie zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 89 ust.1 pkt 2 ustawy Pzp polegające na nieodrzczeniu oferty Wykonawcy, jako niezgodnej ze Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”), to jest paragrafem 10 punkt 1.6, która to niezgodność polega na braku:
 - a) przedstawienia części opisowej wstępnego projektu koncepcyjnego Wystawy w wymaganej formie, określonej jednoznacznie w punkcie 1.6 podpunkt b (Paragrafu 10 SIWZ);
 - b) wstępnego harmonogramu realizacji Wystawy w części opisowej wstępnego projektu koncepcyjnego Wystawy; która to część opisowa została złożona niezgodnie z wymaganiem Zamawiającego określonym w SIWZ przepisie paragrafu 10 punkt 1.6;
 - c) opisu ekonomicznej wykonalności projektu w części opisowej wstępnego projektu koncepcyjnego Wystawy, która to część opisowa została złożona niezgodnie z wymaganiem Zamawiającego określonym w SIWZ przepisie paragrafu 10 punkt 1.6.,
- a) art. 70¹ § 4 Kodeksu Cywilnego w związku z artykułem 89 ustęp 1 punkt 2 ustawy Pzp polegające na nieodrzczeniu oferty Wykonawcy pomimo jej niezgodności ze

SIWZ, w której w przepisie paragrafu 10 Zamawiający zakwalifikował wyżej wskazaną część opisową wstępnego projektu koncepcyjnego jako integralną część oferty, mającą zostać przedstawioną w formie wydrukowanego dwustronnie spiętego zeszytu w formacie A4;

- 3) art. 7 ust. 1 ustawy Pzp polegające na nierównym potraktowaniu wykonawców - Odwołujący załączył do oferty część opisową zgodną z wymaganiem z przepisu paragrafu 10 punkt 1.6 b i zawierającą wszystkie wymagane elementy wyliczone w punktach od 1- 7, a zatem postąpił zgodnie ze SIWZ.

Wskazując na powyższe zarzuty Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania oraz nakazanie Zamawiającemu:

- 1) uwzględnienie odwołania,
- 2) unieważnienie czynności wyboru oferty Wykonawcy,
- 3) nakazanie Zamawiającemu ponownej oceny ofert z uwzględnieniem oferty Odwołującego.

Izba ustaliła, że wypełniając wymogi ustawowe, wykonawca KB - Projekty Konstrukcyjne Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego, stając się jego uczestnikiem.

W dniu 8 kwietnia 2021 r. Odwołujący, reprezentowany jak przy wnoszeniu odwołania, przekazał do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej oświadczenie o cofnięciu odwołania.

Do niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego zastosowanie mają przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), Stosownie bowiem do 90 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2020), *do postępowań o udzielenie zamówienia, o których mowa w ustawie uchylanej w art. 89, wszczętych i niezakończonych przed dniem 1 stycznia 2021 r. stosuje się przepisy dotychczasowe*. Natomiast do postępowania odwoławczego zastosowanie mają przepisy ustawy - Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019), zwanej „ustawą NPzp”. Stosownie bowiem do 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2020), *do postępowań odwoławczych oraz postępowań toczących się wskutek wniesienia skargi do sądu, o których mowa w ustawie uchylanej w art. 89, wszczętych po dniu 31 grudnia 2020 r., dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021 r., stosuje się przepisy ustawy, o której mowa w art. 1.*

Z art. 520 ustawy NPzp wynika, iż odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy, a cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby.

W myśl art. 568 pkt 1 ustawy NPzp w przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowania odwoławcze w formie postanowienia.

Mając powyższe na uwadze Izba postanowiła jak w pkt 1 sentencji.

Stosownie do przepisu § 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. z 2020 r. poz. 2437), który stanowi: *W przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę w całości na skutek cofnięcia odwołania przed otwarciem rozprawy: a) najpóźniej w dniu poprzedzającym dzień, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego - odwołującemu zwraca się 90% wpisu; w takim przypadku Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości, Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania w wysokości stanowiącej 90% jego wartości.*

Przewodniczący: