

POSTANOWIENIE
z dnia 6 grudnia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Agata Mikołajczyk

Członkowie: Lubomira Matczuk-Mazuś
Małgorzata Matecka

Protokolant: Klaudia Ceyrowska

po rozpoznaniu w Warszawie na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu 6 grudnia 2019 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 25 listopada 2019 r. przez wykonawcę: **Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A.** (ul. Zygmunta Augusta 11, 85-082 Bydgoszcz) w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Miasto Łódź, Zarząd Inwestycji Miejskich** ul. Piotrkowska 175 90-447 Łódź,

przy udziale wykonawcy: **Modertrans Poznań sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu** (ul. Fortaczna 2, 61-362 Poznań) - zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego,

postanawia:

1. Umorzyć postępowanie odwoławcze;
2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego: **Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A.** (ul. Zygmunta Augusta 11, 85-082 Bydgoszcz) kwoty **13.500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Łodzi**.

.....

.....

.....

Uzasadnienie

Odwołanie zostało wniesione w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), [ustawa Pzp lub Pzp] przez zamawiającego: Miasto Łódź - Zarząd Inwestycji Miejskich z siedzibą w Łodzi, którego przedmiotem jest: „Zakup 30 nowoczesnych jednostek dla obsługi linii komunikacyjnych w ramach projektu „Kompleksowy program 1 integracji sieci niskoemisyjnego transportu publicznego w Łodzi”, nr ZIM.DZ.2621.7.2019. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 29 lipca 2019 r., nr ogłoszenia: 355720-2019-PL.

Wnoszący odwołanie wykonawca - Pojazdy Szynowe PESA Bydgoszcz S.A. z siedzibą w Bydgoszczy (Odwołujący) zarzucił Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów ustawy Pzp: (1) art. 26 ust. 3 - zaniechanie wezwania Wykonawcy Modertrans do uzupełnienia dokumentu potwierdzającego spełnianie warunku dotyczącego zdolności technicznej, mimo że dokument „Referencje dla Modertrans Poznań Sp. z o.o.” zawiera błędy, a także powinien prowadzić do powstania wątpliwości po stronie Zamawiającego co do potwierdzenia należytego wykonania zamówienia, a w konsekwencji naruszenie także art. 24 ust. 1 pkt 12 Pzp oraz art. 7 ust.3 tej ustawy z uwagi na wybór wykonawcy, który nie wykazał spełnienia warunku udziału w postępowaniu i udzielenie zamówienia wykonawcy, którego wybór był niezgodny z przepisami Pzp; (2) art. 24 ust 1 pkt 17 Pzp - niewykluczenie Wykonawcy Modertrans, który w wyniku lekkomyślności lub niedbalstwa przedstawił informacje wprowadzające w błąd zamawiającego, w postaci dokumentu „Referencje dla Modertrans Poznań Sp. z o.o.”, mogące mieć istotny wpływ na decyzje podejmowane przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia; (3) art. 89 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp w zw. z art. 3 ust. 1 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (dalej „ZNK”) - zaniechanie odrzucenia oferty Modertrans, która została złożona w warunkach czynu nieuczciwej konkurencji polegającego na zadeklarowaniu w ofercie rozwiązań spełniających wymagania we wszystkich kryteriach: parametrach techniczno - użytkowych, funkcjonalność wagonu i rozwiązania techniczne w pełnym zakresie, co stanowi rozwiązanie obiektywnie niemożliwe do osiągnięcia przy uwzględnieniu wymaganej konfiguracji tramwaju; (4) art. 91 ust 1 - dokonanie wyboru oferty, która nie jest ofertą najkorzystniejszą spośród ofert nie podlegających odrzuceniu.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie niniejszego odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu: (1) unieważnienia czynności wyboru oferty Modertrans jako najkorzystniejszej; (2) dokonania ponownego badania i oceny ofert w przedmiotowym

Postępowaniu; (3) wykluczenia Modertrans z Postępowania; (4) odrzucenia oferty Modertrans; (5) dokonania wyboru jako oferty najkorzystniejszej oferty Odwołującego. Ponadto wniósł o: (1) dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów z dokumentów powołanych w treści odwołania lub przedłożonych w toku postępowania odwoławczego przed Izba, na okoliczności wskazane w treści uzasadnienia lub w dacie ich powołania; (2) zobowiązanie Zamawiającego do przedłożenia akt postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. Zakup 30 nowoczesnych jednostek dla obsługi linii komunikacyjnych w ramach projektu „Kompleksowy program integracji sieci niskoemisyjnego transportu publicznego w Łodzi”, znak ref.: Z1M-DZ.2621.7.2019 oraz dopuszczenie i przeprowadzenie dowodu z wszystkich dokumentów znajdujących się w tych aktach na okoliczności wskazane w treści uzasadnienia lub w dacie ich powołania; (3) dopuszczenie i przeprowadzenie dowodu z opinii biegłego z zakresu produkcji maszyn na okoliczność określenia, (i) czy rozwiązanie techniczne zaproponowane przez Modertrans polegające na zastosowaniu wszystkich czterech wózków w pełni skrętnych zamiennych przy deklarowanej szerokości przejścia spełnia wszystkie wymogi SIWZ oraz uzasadnia przyznanie punktów we wszystkich kryteriach oceny ofert? (ii) czy zaproponowane przez Modertrans rozwiązanie techniczne jest możliwe do „wykonania przy zastosowaniu obecnie dostępnych materiałów oraz rozwiązań technicznych.

Do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego, stosownie do wymagań wynikającym z art. 185 ust.2 ustawy Pzp) zgłosił wykonawca Modertrans Poznań sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu wnosząc o oddalenie odwołania.

Odwołujący w piśmie z dnia 5 grudnia 2019 r. oświadczył, że na podstawie art. 187 ust.8 ustawy Pzp cofa odwołanie wniesione pismem z dnia 25 listopada 2019 r.

Izba stwierdza co następuje:

Postępowanie odwoławcze w tej sprawie z uwagi na oświadczenie o cofnięciu odwołania złożone przez wnoszącego odwołanie wykonawcę 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 wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. z 2018 r. poz. 972), orzekła o zwrocie na rzecz Odwołującego 90% kwoty wpisu uiszczanego w wysokości 15.000 zł.

Uwzględniając powyższe postanowiono, jak w sentencji.

.....

.....

.....