

Sygn. akt: KIO 581/21

POSTANOWIENIE

z dnia 5 marca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Poprawa

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 5 marca 2021 r. w Warszawie, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 22 lutego 2021 r. przez wykonawcę **Skanska Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Powiat Legionowski – Starostwo Powiatowe w Legionowie z siedzibą w Legionowie**

postanawia:

- 1. umarza postępowanie odwoławcze,**
- 2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy Skanska Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie kwoty 9 000 zł 00 gr (słownie: dziewięć tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczanego wpisu.**

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

Uzasadnienie

Zamawiający – Powiat Legionowski - Starostwo Powiatowe w Legionowie prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego o wartości nieprzekraczającej progów unijnych w trybie art. 275 pkt 1 (podstawowym bez negocjacji) pn.: „Przebudowa drogi powiatowej Nr 1810W (ul. Wolska, ul. Akacyjowa, ul. Kościelna) w Gminie Nieporęt”, na odcinku od km 2+479,70 do km 4+620,60 tj. na długości 2.140,90 m”, numer postępowania: ZPU.272.1.2021, dalej: „Postępowanie”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 16 lutego 2021 r pod nr 2021/BZP 00007766.

W dniu 22 lutego 2021 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej zostało wniesione odwołanie przez wykonawcę Skanska S.A. z siedzibą w Warszawie (zwanego dalej Odwołującym).

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów: art. 8 ust 1 ustawy Prawo zamówień publicznych w zw. z art. 5 i art. 3531 kodeksu cywilnego oraz art. 647 kodeksu cywilnego, w zw. z art. 16 ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez ukształtowanie w Specyfikacji Warunków Zamówienia, we Wzorze Umowy (załącznik 28) projektowanych postanowień umownych przyznających Zamawiającemu prawa odmowy dokonania odbioru robót oraz zapłaty wynagrodzenia do czasu usunięcia wad w każdym przypadku ich wystąpienia, nawet jeśli wady mają charakter nieistotny, co godzi w istotę i naturę umowy o roboty budowlane, będąc jednocześnie postanowieniami niekorzystnymi dla wykonawców, naruszającymi bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa oraz równowagę stron i prowadzącymi do naruszenia praw podmiotowych wykonawców

Wobec powyższego Odwołujący wniósł o:

uwzględnienie odwołania w całości oraz nakazanie Zamawiającemu dokonanie modyfikacji postanowień projektowanych postanowień umownych we Wzorze Umowy stanowiącym załączniku nr 28 do Specyfikacji Warunków Zamówienia, poprzez nadanie im następującego brzmienia:

1. § 4 ust. 4 „w celu uniknięcia wątpliwości strony ustalają, że przez zakończenie realizacji przedmiotu umowy rozumie się wykonanie wszystkich robót budowlano drogowych, zgodnie z dokumentacją projektową oraz z chwilą podpisania protokołu odbioru robót.”

2. § 7 ust 8 pkt 1) „ w przypadku wad dających się usunąć:
 - a) W przypadku wad nieistotnych, nie uniemożliwiających korzystanie z przedmiotu umowy lub jego części, Zamawiający dokonuje odbioru, określając w protokole termin usunięcia wad.
 - b) W przypadku wad istotnych, uniemożliwiających korzystanie z przedmiotu Umowy, może przerwać odbiór końcowy, wyznaczając Wykonawcy termin usunięcia wad i termin ponownego odbioru przedmiotu umowy.”

W dniu 1 marca 2021 r. do Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło oświadczenie Odwołującego o cofnięciu odwołania.

Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że oświadczenie o wycofaniu odwołania zostało złożone przez osobę uprawnioną do reprezentowania Odwołującego, zatem odwołanie zostało skutecznie wycofane przed otwarciem rozprawy i, w oparciu o art. 520 ust. 1 i art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Izba postanowiła o umorzeniu postępowania odwoławczego.

Zgodnie z art. 520 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy. Art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych stanowi, że w przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowania odwoławcze w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 557 i art. 575 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych oraz § 2 ust. 2 pkt 1, § 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).

Zgodnie z dyspozycją art. 557 ustawy Prawo zamówień publicznych w wyroku oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze Izba rozstrzyga o kosztach postępowania odwoławczego. Zgodnie z art. 575 ustawy Prawo zamówień publicznych strony oraz uczestnik postępowania odwoławczego wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego stosownie do jego wyniku.

§ 9 ust. 1 pkt 3 lit. a ww. rozporządzenia stanowi, że w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę w całości na skutek cofnięcia odwołania 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 uiszczony tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości. Z § 2 ust. 2 pkt 1 ww. rozporządzenia wynika, że wysokość

wpisu wnoszonego w postępowaniu o udzielenie zamówienia na roboty budowlane o wartości mniejszej niż progi unijne, o których mowa w art. 3 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, wynosi 10.000 złotych. Tym samym Izba postanowiła o zwróceniu 90% wpisu w wysokości 9.000 złotych.

Przewodniczący: