

Sygn. akt: KIO 2059/19
KIO 2062/19
KIO 2067/19

POSTANOWIENIE
z dnia 25 października 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: **Izabela Niedziałek-Bujak**

Członkowie: **Aneta Mlącka**

Andrzej Niwicki

Protokolant: **Rafał Komoń**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym prowadzonym z udziałem stron w dniu 25 października 2019 r. w Warszawie odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej:

- A) w dniu 14 października 2019 r. przez Wykonawcę **MIRBUD Spółka Akcyjna** z siedzibą w Skierniewicach przy ul. Unii Europejskiej 18 (96-100 Skierniewice) (sygn. akt KIO 2059/19);
- B) w dniu 14 października 2019 r. przez Wykonawcę **Hochtief Polska Spółka Akcyjna** z siedzibą w Warszawie przy ul. Elbląskiej 14 (01-737 Warszawa) (sygn. akt KIO 2062/19);
- C) w dniu 14 października 2019 r. przez Wykonawcę **BUDIMEX Spółka Akcyjna** z siedzibą w Warszawie przy ul. Siedmiogrodzkiej 9 (01-204 Warszawa) (sygn. akt KIO 2067/19)

w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – **Przedsiębiorstwo Państwowe „Porty Lotnicze”**, ul. Żwirki i Wigury 1 (00-906 Warszawa)

przy udziale

Wykonawcy **Hochtief Polska Spółka Akcyjna** z siedzibą w Warszawie przy ul. Elbląskiej 14 (01-737 Warszawa) zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 2059/19 po stronie Zamawiającego oraz KIO 2067/19 po stronie Odwołującego

Wykonawcy **MIRBUD Spółka Akcyjna** z siedzibą w Skierniewicach przy ul. Unii Europejskiej 18 (96-100 Skierniewice), zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 2062/19 oraz KIO 2067/19 po stronie Odwoływających się

Wykonawcy **BUDIMEX Spółka Akcyjna** z siedzibą w Warszawie przy ul. Siedmiogrodzkiej 9 (01-204 Warszawa) zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 2062/19 po stronie Odwoływającego

postanawia:

1. Umarza postępowania odwoławcze w sprawach połączonych do wspólnego rozpoznania, tj. z odwołania MIRBUD Spółka Akcyjna z siedzibą w Skierniewicach (sygn. akt KIO 2059/19), odwołania Hochtief Polska Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie (sygn. akt KIO 2062/19) oraz odwołania BUDIMEX Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie (sygn. akt KIO 2067/19).
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz:
 - 2.1 Odwoływającego – MIRBUD Spółka Akcyjna z siedzibą w Skierniewicach kwoty 20.000 zł 00 gr. (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych, zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania w sprawie KIO 2059/19;
 - 2.2 Odwoływającego - Hochtief Polska Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie kwoty 20.000 zł 00 gr. (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych, zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania w sprawie KIO 2062/19;
 - 2.3 Odwoływającego - BUDIMEX Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie kwoty 20.000 zł 00 gr. (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych, zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis od odwołania w sprawie KIO 2067/19.

Stosownie do art. 198a i 198b 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 Warszawie**.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....

Sygn. akt: KIO 2059/19
KIO 2062/19
KIO 2067/19

Uzasadnienie

W postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – Przedsiębiorstwo Państwowe „Porty Lotnicze” w trybie przetargu nieograniczonego na *wykonanie w formule zaprojektuj i wybuduj budynku terminala na terenie lotniska Radom-Sadków wraz z wyposażeniem i uzyskaniem pozwolenia na użytkowanie* (nr postępowania: 216/PN/ZP/TLLZP/19) ogłoszonym w Dzienniku Urzędowym Wspólnot Europejskich w dniu 3 października 2019 r. 2019/S 191-465012, wobec treści ogłoszenia oraz zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia (siwz), zostały wniesione w dniu 14 października 2019 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołania Wykonawców: MIRBUD S.A. (sygn. akt KIO 2059/19), Hochtief Polska S.A (sygn. akt KIO 2062/19) oraz BUDIMEX S.A. (sygn. akt KIO 2067/19).

Zamawiający udostępnił kopię odwołań za pośrednictwem platformy zakupowej SmartPZP w dniu 15 października 2019 r. Do postępowania odwoławczego w sprawie KIO 2059/19 przystąpił po stronie Zamawiającego Wykonawca Hochtief Polska S.A., a po stronie Odwołującego Wykonawca Budimex S.A. W sprawie o sygn. akt KIO 2062/19 do postępowania odwoławczego przystąpili po stronie Odwołującego Wykonawcy Mirbud S.A oraz Budimex S.A. W sprawie o sygn. akt KIO 2067/19 do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego przystąpili Wykonawcy Hochtief Polska S.A oraz Mirbud S.A.

Zamawiający w piśmie wniesionym do akt sprawy drogą elektroniczną w dniu 24.10.2019 r., przed otwarciem posiedzenia z udziałem stron wyznaczonego na dzień 25.10.2019 r., złożył odpowiedź na odwołania połączone do wspólnego rozpoznania wskazując, że *uwzględnia zarzuty przedstawione w odwołaniach*.

Ponieważ do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 2059/19 przystąpił po stronie Zamawiającego Wykonawca Hochtief Polska S.A. na posiedzeniu niejawnym Wykonawca został wezwany do złożenia oświadczenia w przedmiocie sprzeciwu wobec uwzględnienia w całości zarzutów podniesionych w odwołaniu. Izba uznała, że, w świetle oświadczenia Zamawiającego o uwzględnieniu odwołań, Przystępujący zgłaszał zastrzeżenia co do zgodności modyfikacji zapisów siwz i ogłoszenia dokonanych w dniu 24.10.2019 r. z żądaniami.

Izba uznała, iż w świetle oświadczenia Zamawiającego o uwzględnieniu odwołań związana jest tym oświadczeniem i wyłącznie Przystępujący po stronie Zamawiającego wnosząc sprzeciw, może spowodować rozpoznanie odwołania w zakresie zarzutu, do którego przystąpił po stronie Zamawiającego, tj. zarzutu dotyczącego warunku udziału –

wymaganego doświadczenia osoby wskazanej na stanowisko kierownika projektu. Wniesienie sprzeciwu nie będzie mogło skutkować rozpoznaniem odwołania w pozostałym zakresie, co do którego stanowisko Przystępującego jest odmienne i koresponduje z jego własnym odwołaniem – również uwzględnionym w całości. Ponadto Izba zauważyła, że związana jest zakresem zarzutów, które odnosiły się do treści ogłoszenia i swiz sprzed modyfikacji, a zatem nie może zajmować stanowiska w przedmiocie zmodyfikowanej treści postanowień, które ewentualnie mogą być objęte odwołaniami wobec nowych czynności Zamawiającego.

Na pytanie przewodniczącej, czy Przystępujący po stronie Zamawiającego w sprawie KIO 2059/19 wnosi sprzeciw wobec uwzględnienia przez Zamawiającego zarzutów podniesionych w tym odwołaniu oświadczył, że takiego sprzeciwu nie składa.

Izba stwierdziła, iż w świetle oświadczenia Zamawiającego oraz Przystępującego po jego stronie w sprawie KIO 2059/19 zachodzi podstawa do umorzenia postępowania odwoławczego na podstawie z art. 186 ust. 2 i 3 Ustawy.

Zgodnie z art. 186 ust. 2 Ustawy, *W przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynność w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.* W sprawach połączonych do wspólnego rozpoznania oznaczonych sygn. akt KIO 2062/19 i KIO 2067/19 po stronie Zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca.

Zgodnie z art. 186 ust. 3 Ustawy, *Jeżeli uczestnik postępowania odwoławczego, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego nie wniesie sprzeciwu co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu przez zamawiającego, Izba umarza postępowanie, a zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.* Przepis ten znajdował zastosowanie dla sprawy oznaczonej sygn. akt KIO 2059/19, w której przystępujący po stronie Zamawiającego nie złożył sprzeciwu wobec uwzględnienia odwołania.

Na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 2 lit b) Ustawy koszty postępowania odwoławczego *znosi się wzajemnie, jeżeli zamawiający uwzględnił w całości lub w części zarzuty przedstawione w odwołaniu przed otwarciem rozprawy.*

Na podstawie § 5 ust. 1 pkt 1 oraz § 6 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), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu z rachunku Urzędu uiszczony tytułem wpisów kwot w wysokości po 20.000 zł. na rzecz Odwołujących: Mirbud S.A. z/s w Skierniewicach (sygn. akt KIO 2059/19), Hochtief Polska S.A. z/s w Warszawie (sygn. akt KIO 2062/19) oraz Budimex S.A z/s w Warszawie (sygn. akt KIO 2067/19).

Przewodniczący:

Członkowie:

.....