

Sygn. akt: KIO 1538/18

**POSTANOWIENIE**

**z dnia 20 sierpnia 2018 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Luiza Łamejko**

Protokolant: Marcin Jakóbczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestników postępowania w dniu 20 sierpnia 2018 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 3 sierpnia 2018 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: **ENGIE Services Sp. z o.o., IZIM Sp. z o.o. i ENGIE Technika Instalacyjna Sp. z o.o., ul. Bobrowiecka 8, 00-728 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Gminę-Miasto Płock, Stary Rynek 1, 09-400 Płock**

przy udziale wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: **Siemens Sp. z o.o. i Siemens Finance Sp. z o.o., ul. Żupnicza 11, 03-821 Warszawa** zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

**postanawia:**

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: **ENGIE Services Sp. z o.o., IZIM Sp. z o.o. i ENGIE Technika Instalacyjna Sp. z o.o., ul. Bobrowiecka 8, 00-728 Warszawa** kwoty **20 000 zł 00 gr** (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 poz. 1579 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Płocku.

**Przewodniczący :** .....

### **Uzasadnienie**

Gmina-Miasto Płock (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie dialogu konkurencyjnego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest kompleksowa modernizacja energetyczna obiektów użyteczności publicznej Miasta Płocka w formule partnerstwa publiczno - prywatnego. Postępowanie to prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 poz. 1579 ze zm.) zwanej dalej: „ustawa Pzp”. Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 10 kwietnia 2018 r. pod pozycją 2018/S 069-152473.

W postępowaniu tym wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia: ENGIE Services Sp. z o.o., IZIM Sp. z o.o. i ENGIE Technika Instalacyjna Sp. z o.o. (dalej: „Odwołujący”) w dniu 3 sierpnia 2018 r. złożyli do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec czynności Zamawiającego polegających na wykluczeniu Odwołującego z postępowania oraz zaniechaniu zaproszenia Odwołującego do udziału w dialogu konkurencyjnym.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie przepisów:

1. art. 60d ust. 2 ustawy Pzp poprzez zaniechanie skierowania do Odwołującego zaproszenia do udziału w dialogu konkurencyjnym;
2. art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp poprzez uznanie, iż Odwołujący nie potwierdził spełniania warunków udziału w postępowaniu;
3. art. 24 ust. 1 pkt 12 w zw. art. 22a ust. 2 ustawy Pzp poprzez wykluczenie Odwołującego z postępowania z uwagi na niewykazanie spełniania warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej wobec rzekomego nieprzedstawienia odpowiedniego zobowiązania do udostępnienia zasobów w zakresie wiedzy i doświadczenia;
4. art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez naruszenie zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania oraz nakazanie Zamawiającemu:

1. unieważnienia czynności z dnia 24 lipca 2018 r. polegającej na zaproszeniu wykonawców do udziału w dialogu oraz wykluczeniu Odwołującego z postępowania;
2. dokonania ponownego badania i oceny wniosków, w tym wniosku złożonego przez Odwołującego;
3. zaproszenia Odwołującego do udziału w dialogu konkurencyjnym.

Do postępowania odwoławczego przystąpienie po stronie Zamawiającego zgłosili wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia: Siemens Sp. z o.o. i Siemens Finance Sp. z o.o. (dalej: „Przystępujący”).

W dniu 16 sierpnia 2018 r. wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej pismo Zamawiającego, w którym Zamawiający oświadczył, że uwzględni odwołanie w części zarzutów 2 i 3 odwołania, oraz unieważnia:

- a. „czynność wykluczenia Konsorcjum ENGIE Services Sp. z o.o. z dnia 24.07.2018 r. na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp tj. z uwagi na niewykazanie przez Wykonawcę spełnienia warunków udziału w postępowaniu (pismo z dnia 24.07.2018 r. Informacja o wynikach oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- b. czynność oceny wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu z dnia 24.07.2018 r. (pismo z dnia 24.07.2018 r. Informacja o wynikach oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu),
- c. czynność wezwania Konsorcjum ENGIE Services Sp. z o.o. z dnia 27.06.2018 r. do uzupełnienia oświadczeń/dokumentów na podstawie art. 26 ust. 3 Pzp w zakresie pkt 5 wezwania tj. wskazania jednoznacznie, które roboty w złożonych dokumentach JEDZ zostały wykazane na spełnienie warunku udziału, a które na kryteria selekcji oraz uzupełnienia zobowiązań podmiotu trzeciego Engie EC Serwis Sp. z o.o. i Engie Energie Services (pismo z dnia 27.06.2018 r.).”.

W dniu 17 sierpnia 2018 r. wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej pismo Odwołującego, w którym Odwołujący wniósł o umorzenie postępowania odwoławczego wskazując, że częściowe uwzględnienie odwołania przez Zamawiającego kompensuje żądania Odwołującego.

Na posiedzeniu z udziałem stron i uczestników postępowania Przystępujący złożył oświadczenie, że nie wnosi sprzeciwu wobec uwzględnienia przez Zamawiającego odwołania w części.

Odwołujący złożył oświadczenie, że wycofuje zarzuty 1 i 4 odwołania, tj. zarzuty naruszenia przez Zamawiającego art. 60d ust. 2 ustawy Pzp poprzez zaniechanie skierowania do Odwołującego zaproszenia do udziału w dialogu konkurencyjnym oraz art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez naruszenie zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Wobec powyższego, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 186 ust. 3a ustawy Pzp, postanowiła postępowanie odwoławcze umorzyć.

Mając powyższe na uwadze, na podstawie art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy Pzp w zw. z art. 186 ust. 3a ustawy Pzp, orzeczono jak w sentencji.

Orzekając o kosztach postępowania Izba wzięła pod uwagę treść art. 186 ust. 6 pkt 1 ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 2 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. Nr 41, poz. 238 ze zm.).

**Przewodniczący :** .....