

Sygn. akt: KIO 1495/18

POSTANOWIENIE
z dnia 8 sierpnia 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska

Aneta Mlącka

Izabela Niedziałek-Bujak

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym przeprowadzonym bez udziału stron w dniu 8 sierpnia 2018 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 30 lipca 2018 r. przez Wykonawcę – **Polski Związek Pracodawców Budownictwa 02-316 Warszawa, ul. Kaliska 23 lok. U4** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **Podlaski Zarząd Dróg Wojewódzkich w Białymstoku 15-620 Białystok, ul. Elewatorska 6**

postanawia:

1. **Umarza postępowanie odwoławcze,**
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Wykonawcy – **Polski Związek Pracodawców Budownictwa 02-316 Warszawa, ul. Kaliska 23 lok. U4** 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 r. poz. 1579) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Białymstoku.**

Przewodniczący:

.....

.....

U z a s a d n i e

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Budowa i rozbudowa drogi wojewódzkiej nr 673 wraz z drogowymi obiektami inżynierskimi i niezbędną infrastrukturą techniczną na odcinku Dąbrowa Białostocka - Sokółka wraz z obejściami miejscowości”, nr referencyjny projektu: WND-RPPD.04.01.01-20-0001/16 (dalej „Postępowanie” lub „Zamówienie”) zostało wszczęte ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich pod numerem 2018/S 089-199140 z 9 maja 2018 r., przez **Podlaski Zarząd Dróg Wojewódzkich w Białymstoku 15-620 Białystok, ul. Elewatorska 6** (zwane dalej: „zamawiającym”).

W dniu 30 lipca 2018 r. wykonawca: **Polski Związek Pracodawców Budownictwa 02-316 Warszawa, ul. Kaliska 23 lok. U4** (zwany dalej „odwołującym”) wniósł odwołanie wobec niezgodnej z przepisami ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 24 sierpnia 2017 r., poz. 1579 ze zm.) – dalej „ustawa Pzp” czynności zamawiającego, polegającej na ustaleniu treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej „SIWZ”) w sposób sprzeczny z przepisami ustawy Pzp oraz nieudostępnieniu wszystkich niezbędnych dokumentów i informacji prawem wymaganych.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu obrazę następujących przepisów:

- 1) **art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp** poprzez zaniechanie sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniających wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie ważnej oferty, spełniającej w całości wymagania zamawiającego, a w konsekwencji w sposób utrudniający uczciwą konkurencję,
- 2) **art. 139 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 5 i 353¹ kodeksu cywilnego** poprzez ukształtowanie treści przyszłego stosunku zobowiązaniowego w sposób naruszający jego właściwość (naturę), bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa oraz równowagę stron i prowadzący do nadużycia własnego prawa podmiotowego,
- 3) **art. 7 ust. 1 ustawy Pzp** poprzez prowadzenie Postępowania w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Wskazując powyższe odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie zamawiającemu zmiany treści SIWZ w sposób wynikający z uzasadnienia odwołania.

Zamawiający w dniu 30 lipca 2018 r., zgodnie z dyspozycją art. 185 ust. 1 ustawy Pzp, poinformował o wniesieniu odwołania, zamieszczając jego kopię na swojej stronie internetowej oraz wezwał uczestników postępowania do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym. Termin na zgłoszenie przystąpienia, zgodnie z art. 185 ust. 2 ustawy Pzp, upłynął w dniu 2 sierpnia 2018 r. We wskazanym terminie do postępowania odwoławczego nie przystąpił żaden wykonawca.

Zamawiający, wobec wniesienia odwołania do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, w dniu 7 sierpnia 2018 r. poinformował, drogą mailową, o uwzględnieniu złożonego odwołania w całości oraz oświadczył, że:

- 1) udostępni wykonawcom dokumentację powykonawczą, odnoszącą się do prac wykonanych przez poprzedniego wykonawcę, która obrazuje ich zakres a także udostępni wykonawcom informacje o zakresie rozbiórki koniecznej do wykonania na odcinkach wskazanych przez zamawiającego (w szczególności w zakresie warstw, które zostały prawidłowo wykonane oraz warstw, które mają ulec rozbiórce);
- 2) wprowadzi zmiany do treści SIWZ, polegające w szczególności na:
 - a) wprowadzeniu postanowienia, zgodnie z którym do celów wyceny oferty wykonawca ma przyjąć, że prace wykonane przez poprzedniego wykonawcę zostały wykonane prawidłowo (poza pracami podlegającymi rozbiórce);
 - b) wprowadzeniu postanowienia, zgodnie z którym możliwe będzie dokonanie zmiany umowy zawartej z wykonawcą w zakresie wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku stwierdzenia na etapie realizacji zamówienia, że prace zrealizowane przez poprzedniego wykonawcę nie zostały wykonane prawidłowo, przez co wystąpiła konieczność doprowadzenia stanu robót do zgodności z wymaganiami zamawiającego;
 - c) zmianie terminu składania ofert.

Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że odpowiedź na odwołanie, zawierająca oświadczenie zamawiającego o uwzględnieniu złożonego odwołania w całości, została podpisana przez osobę umocowaną, w konsekwencji czego uznała, że zachodzą przesłanki określone w art. 186 ust. 2 ustawy Pzp i umorzyła postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 1495/18.

Postanowienie zostało ogłoszone poprzez jego wywieszenie na tablicy ogłoszeń w trybie § 32 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2014 r., poz. 964 oraz Dz. U. z 2017 r., poz.14).

Na podstawie § 5 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (t.j. z dnia 7 maja 2018 r. Dz. U. z 2018 r., poz. 972), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku Urzędu kwoty 20.000,00 zł. uiszczonej tytułem wpisu.

Przewodniczący:

.....

.....