

Sygn. akt: KIO/UZP 273/10

POSTANOWIENIE
z dnia 4 marca 2010 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Klaudia Szczytowska - Maziarz

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron w dniu 4 marca 2010 r. w Warszawie odwołania z dnia 19 lutego 2010 r. wniesionego przez **Trakcja Polska S.A., ul. Jana Pawła II 11, 00 - 828 Warszawa**, w postępowaniu prowadzonym przez **Przedsiębiorstwo Komunikacji Trolejbusowej Sp. z o.o., ul. Zakręt do Oksywia 1, 81-244 Gdynia**

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Trakcja Polska S.A., ul. Jana Pawła II 11, 00 - 828 Warszawa** kwoty **20 000,00 zł (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych)**, stanowiącej uiszczony przez Odwołującego wpis.

Uzasadnienie

W pierwszej kolejności Izba ustaliła, że wobec wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego dotyczy rozpoznawane przez Izbę odwołanie w dniu 13 lutego 2010 r., tj. po dniu 29 stycznia 2010 r., w którym weszły w życie przepisy ustawy z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych

innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778) do jego rozpoznawania mają zastosowanie przepisy tej ustawy w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2009 r.

Jednocześnie Izba ustaliła, że na podstawie art. 7 ustawy z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778) do przedmiotowego odwołania zastosowanie znajdują przepisy dotychczasowego rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 9 lipca 2007 r. w sprawie wysokości oraz sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 128, poz. 886 z późn. zm.) oraz rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 2 października 2007 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. Nr 187, poz. 1327 z późn. zm.).

Nadto Izba ustaliła, że odwołanie zostało złożone w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pt. „Budowa 4 podstacji trakcyjnych, przebudowa 5 podstacji trakcyjnych oraz budowa centrum zdalnego sterowania podstacjami”.

Odwołujący - Trakcja Polska S.A. w dniu 19.02.2010 r., pismem z tego samego dnia złożył odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu zamieszczonego w dniu 13.02.2010 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej (2010/S 31 - 044218) oraz wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej SIWZ).

Odwołujący błędnie oznaczył adresata odwołania, tj. zamiast Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej (art. 180 ust. 4 ustawy Pzp) wskazał Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, co Izba uznała za mylne oznaczenie odwołania, które nie stanowi przeszkody do jego rozpoznania (art. 187 ust. 3 zdanie ostatnie ustawy Pzp).

Odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenia art. 7 ust. 1 oraz art. 22 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.) (dalej ustawa Pzp), żądając:

1. ponownego określenia opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, który został określony w punkcie 6.1.1. ppkt. 1) i 2) przygotowanej przez Zamawiającego specyfikacji istotnych warunków zamówienia i dopuszczenia do udziału w postępowaniu wykonawców, którzy wykażą się - tytułem posiadanego doświadczenia - wykonaniem z należytą starannością w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie odpowiednio (pkt 6.1.1. ppkt 1)) co najmniej jedną inwestycją, w ramach której dokonano wbudowania lub wymiany co najmniej 3/trzech podstacji

trakcyjnych trakcji trolejbusowej lub tramwajowej lub kolejowej, obejmujących budowę, przebudowę lub remont (bez wyłączania podstacji z ruchu elektrycznego) oraz wymianę lub montaż rozdzielnic prądu stałego o wartości co najmniej 6 000 000 PLN netto (bez VAT) oraz (pkt 6.1.1. ppkt 2)) co najmniej jedną inwestycją obejmującą budowę lub przebudowę centrum zdalnego sterowania dla co najmniej 3/trzech podstacji trakcyjnych trakcji trolejbusowej lub tramwajowej lub kolejowej wraz z ich włączeniem do systemu zdalnego sterowania o wartości co najmniej 1 000 000 PLN netto (bez VAT),

2. dokonania zmiany ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia w związku z ponownym określeniem warunku udziału w postępowaniu zgodnie z żądaniem Odwołującego.

Odwołanie podpisali: Tadeusz Bogdan oraz Dariusz Makowski - Wiceprezesi Zarządu odwołującej się spółki, ujawnieni w załączonym do odwołania odpisie z KRS Nr 0000084266 z dnia 29.01.2010 r., przewidującym - w zakresie reprezentacji podmiotu - współdziałanie dwóch członków zarządu.

W dniu 19.02.2010 r. Zamawiający potwierdził odbiór kopii odwołania, przekazanej przez Odwołującego w tym dniu faksem. Kopię potwierdzenia odbioru kopii odwołania Odwołujący załączył do odwołania.

Zgodnie z oświadczeniem Zamawiającego, zawartym w treści odpowiedzi na odwołanie, informacja o wpływie odwołania wraz z wezwaniem do przystąpienia do postępowania odwoławczego została zamieszczona na stronie internetowej, na której udostępniona jest SIWZ w dniu 19.02.2010 r. i do dnia 24.02.2010 r. Zamawiający nie otrzymał żadnej informacji o przystąpieniu do toczącego się postępowania odwoławczego.

Izba, na podstawie informacji zawartych na stronie internetowej Zamawiającego ustaliła, że od dnia 19.02.2009 r. „Zawiadomienie o wniesionym odwołaniu” oraz kopia odwołania znajdują się na tej stronie internetowej.

Pismem z dnia 24.02.2010 r., doręczonym do Krajowej Izby Odwoławczej w tym samym dniu, Zamawiający - Przedsiębiorstwo Komunikacji Trolejbusowej Sp. z o.o. odpowiedział na odwołanie, uwzględniając je w całości oraz zobowiązując się do uzupełnienia postanowień SIWZ o doświadczenie odnoszące się do trakcji kolejowej, a także do odpowiedniej zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

Odpowiedź na odwołanie podpisał Tomasz Labuda - Zastępca Prezesa Zarządu, ujawniony w odpisie z KRS Zamawiającego i zgodnie ze wskazanym w nim sposobem reprezentacji spółki uprawniony do jednoosobowego składania oświadczeń woli i podpisywania dokumentów („Jeżeli zarząd spółki liczy mniej niż trzech członków, oświadczenia woli w imieniu spółki składają oraz podpisują dokumenty członkowie zarządu samodzielnie”. Zarząd spółki liczy dwie osoby i są to: Piotr Małolepszy - Prezes Zarządu oraz Tomasz Labuda - Zastępca Prezesa Zarządu)

Izba ustaliła, że do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w ustawowym, trzydniowym terminie, tj. do dnia 22.02.2010 r. żaden wykonawca nie zgłosił przystąpienia do postępowania odwoławczego (art. 185 ust. 2 ustawy Pzp).

Izba, porównując brzmienie kwestionowanego warunku udziału w postępowaniu w zakresie wymaganego doświadczenia wykonawcy, zawartego w sekcji III.2.2 ogłoszenia o zamówieniu (2010/S-044218) oraz Rozdziale I pkt 6.1.1. ppkt 1 i 2 SIWZ z brzmieniem, którego żąda Odwołujący uznała, że w obydwu przypadkach odwołujący domaga się uwzględnienia możliwości wykazywania doświadczenia odnoszącego się nie tylko do trakcji trolejbusowej lub tramwajowej, ale także trakcji kolejowej.

Skoro Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie oświadczył, że po przeanalizowaniu stanowiska Odwołującego uznał słuszność argumentacji Odwołującego (str. 2 odpowiedzi) oraz zobowiązał się do uzupełnienia SIWZ i ogłoszenia o doświadczenie odnoszące się do trakcji kolejowej, to stwierdzić należy, że Zamawiający uznał w pełni zarzuty Odwołującego oraz uczynił zadość żądaniom Odwołującego.

Wobec ustalenia, że:

1. Zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu oraz uczynił zadość w całości żądaniom Odwołującego,
2. po stronie Zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca

Izba stwierdziła, że zachodzą przesłanki umożliwiające umorzenie postępowania na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron, zgodnie z przepisem art. 186 ust. 2 ustawy Pzp.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba uwzględniła, iż z mocy przepisu art. 186 ust. 6 pkt 1 ustawy Pzp koszty te znoszą się wzajemnie, jednocześnie orzekając w tym zakresie o konieczności zwrotu kwoty wpisu uiszczonego przez Odwołującego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2006 r. Nr 164, poz. 1163 z późn. zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Gdańsku.

.....