

Sygn. akt: KIO 637/19

POSTANOWIENIE
z dnia 16 kwietnia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Anna Chudzik

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 16 kwietnia 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 8 kwietnia 2019 r. przez wykonawcę **Strabag Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszkowie**,

w postępowaniu prowadzonym przez **Kliniczny Szpital Wojewódzki nr 1 im. Fryderyka Chopina w Rzeszowie**,

orzeka:

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego 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 (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Rzeszowie**.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – Kliniczny Szpital Wojewódzki nr 1 im. Fryderyka Chopina w Rzeszowie – prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. *Przebudowa, nadbudowa i rozbudowa Podkarpackiego Centrum Chorób Płuc w Rzeszowie, ul. Rycerska 2 – Etap I.*

W dniu 8 kwietnia 2019 r. wykonawca Strabag Sp. z o.o. wniósł odwołanie wobec postanowień SIWZ, zarzucając Zamawiającemu:

- 1) naruszenie art. 7 ust. 1 w zw. z art.139 ustawy Pzp w zw. z art. 647 Kc poprzez przyznanie Zamawiającemu w § 12 ust. 5 lit a wzoru Umowy prawa do odmowy dokonania odbioru końcowego do czasu usunięcia wad w każdym wypadku wystąpienia wad nawet jeżeli wady mają charakter nieistotny;
- 2) naruszenie art. 139 ustawy Pzp w zw. z art. 353¹ Kc poprzez wykluczenie w § 2 ust. 4 wzoru umowy możliwości zmiany terminu wykonania robót (z wyjątkiem przypadku Siły Wyższej) nawet jeżeli zmiana ta jest korzystna dla zamawiającego, czy też jest niezbędna z uwagi na konieczność realizacji robót dodatkowych lub zamiennych w okolicznościach przedstawionych w § 22 ust. 2 wzoru umowy;
- 3) naruszenie art. 7, art. 91 ust. 1 i ust. 2d oraz art. 139 ustawy Pzp w zw. z art. 353¹ Kc poprzez:
 - a) nieporównywalne ustalenie kryteriów oceny ofert – kryterium terminu wykonania, gdyż z treści zapisów SIWZ w zakresie terminu realizacji przedmiotu zamówienia nie wynika, kiedy dojdzie do podpisania protokołu odbioru końcowego a tym samym każdy z wykonawców na etapie składania ofert może zakładać różny czas trwania czynności odbiorowych;
 - b) ustalenie w § 12 ust. 2 wzoru umowy, że datą zakończenia realizacji przedmiotu umowy jest data podpisania przez Zamawiającego protokołu odbioru umowy w sytuacji gdy z treści umowy tj. § 12 ust. 4 nie wiadomo, w jakim terminie zamawiający obowiązany jest podpisać protokół odbioru końcowego, a tym samym data zakończenia przedmiotu umowy jest zależna od decyzji Zamawiającego, która zapadnie w terminie, który jest niemożliwy do ustalenia na podstawie zapisów SIWZ; co powoduje, że kryterium terminu nie jest opisane w sposób jednoznaczny i zrozumiały, gdyż nie jest jednoznaczne, jaki czas wykonawcy powinni doliczyć do czasu wykonania robót budowlanych na przeprowadzenie czynności odbiorowych.

W dniu 11 kwietnia 2019 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło oświadczenie Zamawiającego o uwzględnieniu w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu.

Izba ustaliła, że Zamawiający zamieścił kopię odwołania na swojej stronie internetowej 9 kwietnia 2019 r., zatem określony w art. 185 ust. 2 ustawy Pzp 3-dniowy termin na zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego upłynął 12 kwietnia 2019 r. W terminie tym do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego nie przystąpił żaden wykonawca. Wobec powyższego postępowanie odwoławcze należało umorzyć, stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 2 ustawy Pzp.

O kosztach postępowania Izba orzekła na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 1 ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a 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 (Dz. U. z 2018 r. poz. 972).

Przewodniczący: