

POSTANOWIENIE

z dnia 6 lutego 2013 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie: Przewodniczący: Piotr Kozłowski

wobec cofnięcia w dniu **6 lutego 2013 r.** przed otwarciem rozprawy odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 25 stycznia 2013 r.

przez wykonawcę: **Warbud S.A. z siedzibą w Warszawie**

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez zamawiającego: **Gmina Miejska Zabrze – Jednostka Obsługi Finansowej Gospodarki Nieruchomościami w Zabrzu**

przy udziale wykonawców zgłaszających swoje przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego:

A. Mostostal Warszawa S.A. z siedzibą w Warszawie

B. BUDIMEX S.A. z siedzibą w Warszawie

postanawia:

- 1. Umorzyć postępowanie odwoławcze.**
- 2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego: Warbud S.A. z siedzibą w Warszawie kwoty 18000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90 % uiszczzonego wpisu.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, 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 **Katowicach**.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający: Gmina Miejska Zabrze – Jednostka Obsługi Finansowej Gospodarki Nieruchomościami w Zabrzu – prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759; zwanej dalej również „ustawą pzp” lub „ppz”), postępowanie o udzielenie zamówienia na roboty budowlane pn. *Budowa pawilonu szpitalnego Centrum Zdrowia Kobiety i Dziecka z przeznaczeniem na potrzeby oddziałów ginekologii i położnictwa z uwzględnieniem bloku operacyjnego z traktem porodowym i oddziałem neonatologii wraz z nowymi przyłączami mediów, na działkach nr 747/86 i 830/86 położonych w Zabrzu-Biskupicach przy ul. Zamkowej 4 wraz z montażem finansowym inwestycji i uzyskaniem ostatecznej i prawomocnej decyzji pozwolenia na użytkowanie Część I* (oznaczenie sprawy JOFGN.ZP.341-2/2013/II-1).

Ogłoszenie o tym zamówieniu zostało opublikowane 16 stycznia 2013 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2013/S_011-013916 oraz zamieszczone na tablicy ogłoszeń w siedzibie Zamawiającego i na jego stronie internetowej (www.jofgn.zabrze.magistrat.pl), na której udostępniono również od tego dnia specyfikację istotnych warunków zamówienia (dalej zwaną w skrócie „s.i.w.z.” lub „SIWZ”). Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy pzp i została ustalona przez Zamawiającego na kwotę 29.957.917,18 zł – co stanowi równowartość 7.452.959,79 euro.

25 stycznia 2013 r. Odwołujący – Warbud S.A. z siedzibą w Warszawie – wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec treści ogłoszenia o zamówieniu oraz postanowień s.i.w.z., zarzucając Zamawiającemu następujące naruszenia przepisów ustawy pzp (i innych wskazanych poniżej aktów prawnych):

1. Art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 1 pkt 3 oraz art. 22 ust. 4 – przez sformułowanie warunków udziału w postępowaniu w zakresie potencjału kadrowego w sposób nadmierny i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, a także utrudniający uczciwą konkurencję.
2. Art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 1 pkt 2 – przez sformułowanie warunków udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia w sposób nadmierny i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, a także utrudniający uczciwą konkurencję.
3. Art. 29 – przez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niewystarczający na przygotowanie oferty i prawidłowej realizacji zamówienia, a także poprzez

Sygn. akt KIO 163/13

przeniesienie na wykonawcę ciężaru zapewnienia finansowania inwestycji i poniesienia ryzyka z tym związanego.

4. art. 353¹ Kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 pzp – przez sporządzenie wzoru umowy w sposób naruszający zasady współżycia społecznego.
5. Art. 7 ust. 1 i 3 w zw. z art. 25 ust. 1, art. 36 ust 1 pkt 14 oraz rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (dalej: „rozporządzenie o dokumentach”) – przez zażądanie od wykonawców złożenia dokumentów niewskazanych w rozporządzeniu, które ponadto nie są niezbędne do przeprowadzenia postępowania.
6. *Naruszenie innych przepisów wskazanych bądź wynikających z treści odwołania.*

Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu:

1. Dokonania zmiany postanowień ogłoszenia i SIWZ w sposób wskazany w uzasadnieniu odwołania.
2. Dokonanie podziału zamówienia na części poprzez wyodrębnienie części dotyczącej realizacji robót budowlanych oraz części dotyczącej świadczenia usług finansowych.
3. *Dostosowania wzoru ogłoszenia o zamówieniu, SIWZ i wzoru umowy o postanowienia dotyczące wykupu wierzytelności.*

W obszernym uzasadnieniu odwołania podniesiono kilkadziesiąt zarzutów i sprecyzowano związane z nimi żądania.

28 stycznia 2013 r. Zamawiający zamieścił kopię odwołania na swojej stronie internetowej. 31 stycznia 2013 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej swoje przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego zgłosili następujący Wykonawcy:

- A. Mostostal Warszawa S.A. z siedzibą w Warszawie
- B. BUDIMEX S.A. z siedzibą w Warszawie

6 lutego 2013 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło faksem i drogą elektroniczną oświadczenie Odwołującego, że cofa odwołanie wniesione w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego i wnosi o umorzenie postępowania odwoławczego.

Cofnięcie odwołania zostało podpisane przez dwóch członków zarządu, który – zgodnie z załączonym do odwołania odpisem aktualnym z rejestru przedsiębiorców dla nr KRS: 000010823 z 7 stycznia 2013 r. – uprawnieni są do reprezentacji Spółki Akcyjnej Warbud.

Sygn. akt KIO 163/13

Z uwagi na cofnięcie odwołania – działając na podstawie art. 187 ust. 8 w zw. z § 13 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. Nr 48, poz. 280) oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych – Izba umorzyła postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania odwoławczego.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do treści art. 187 ust. 8 zd. 2 pzp w związku z § 5 ust. 1 pkt 3 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. Nr 41, poz. 238).

Przewodniczący: