

Sygn. akt: KIO 209/19

Sygn. akt: KIO 210/19

POSTANOWIENIE
z dnia 19 lutego 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Emilia Garbala
Dagmara Gałczewska-Romek
Magdalena Grabarczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 19 lutego 2019 r. odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 6 lutego 2019 r. przez wykonawcę **MOTA – ENGIL CENTRAL EUROPE S.A., ul. Wadowicka 8W, 30-415 Kraków,**

w postępowaniach prowadzonych przez zamawiającego: **Generalną Dyрекcję Dróg Krajowych i Autostrad, Oddział w Katowicach, ul. Myśliwska 5, 40-017 Katowice,**

przy udziale wykonawcy **Aldesa Construcciones Polska Sp. z o.o., ul. Postępu 18a, 02-676 Warszawa,** zgłaszającego przystąpienie do postępowań odwoławczych po stronie odwołującego (KIO 209/19 i KIO 210/19)

postanawia:

1. **umarza postępowanie odwoławcze,**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **MOTA – ENGIL CENTRAL EUROPE S.A., ul. Wadowicka 8W, 30-415 Kraków,** kwoty:
 - 2.1. **18 000,00 zł** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% wpisu uiszczanego w postępowaniu odwoławczym KIO 209/19,
 - 2.2. **18 000,00 zł** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90% wpisu uiszczanego w postępowaniu odwoławczym KIO 210/19.

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 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 Katowicach.

Przewodniczący:

.....

.....

Uzasadnienie

Zamawiający - Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad, Oddział w Katowicach, ul. Myśliwska 5, 40-017 Katowice, prowadzi, w trybie przetargu nieograniczonego, dwa postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.:

- 1) Budowa obwodnicy Poręby i Zawiercia w ciągu drogi krajowej nr 78, odcinek I – Siewierz – Poręba – Zawiercie (Kromołów) – od km 105 + 836 do km 122 + 500. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 6 grudnia 2018 r., nr 2018/S 235-536553.
- 2) Budowa obwodnicy Poręby i Zawiercia w ciągu drogi krajowej nr 78, odcinek II – odcinek w m. Zawiercie (Kromołów - Żerkowice) – od km 122 + 500 do km 130 + 135. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 6 grudnia 2018 r., nr 2018/S 235-536515.

Modyfikacje specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: „siwz”) zostały dokonane przez zamawiającego w dniach: 29, 30 i 31 stycznia 2019 r.

W dniu 6 lutego 2019 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęły dwa odwołania wniesione przez wykonawcę MOTA – ENGIL CENTRAL EUROPE S.A., ul. Wadowicka 8W, 30-415 Kraków (dalej: „odwołujący”), w których odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz.1986), zwanej dalej „ustawą Pzp”, poprzez brak przedłużenia terminu składania ofert o niezbędny dodatkowy czas na wprowadzenie zmian w ofertach, w sytuacji gdy zamawiający dokonał zmiany specyfikacji istotnych warunków zamówienia w takim stopniu, że niezbędne jest przedłużenie terminu składania ofert, co prowadzi do naruszenia zasady przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości,
- 2) art. 38 ust. 6 ustawy Pzp oraz art. 38 ust. 4a ustawy Pzp poprzez brak przedłużenia terminu składania ofert o niezbędny dodatkowy czas na wprowadzenie zmian w ofertach oraz zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w tym zakresie, w sytuacji gdy zamawiający dokonał zmiany specyfikacji istotnych warunków zamówienia w takim stopniu, że niezbędne jest przedłużenie terminu składania ofert,
- 3) art. 93 ust. 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust. 6 w zw. z art. 38 ust. 6 ustawy Pzp, w przypadku gdy zamawiający nie przesunie terminu składania ofert o czas niezbędny do wprowadzenia zmian w ofertach i złożenie ofert nastąpi przed

rozstrzygnięciem niniejszego odwołania i jego uwzględnieniem, ponieważ naruszenie art. 38 ust. 6 ustawy Pzp będzie niewątpliwie mieć wpływ na wynik postępowania w ten sposób, że podmioty mogące zrealizować niniejsze zamówienie, na skutek zaniechań zamawiającego, nie będą w stanie złożyć oferty, a zatem w dniu składania ofert krąg potencjalnych wykonawców będzie inny, niż gdyby zamawiający prowadził postępowanie zgodnie z przepisami ustawy Pzp.

W związku z tym odwołujący wniósł o nakazanie zamawiającemu przedłużenia terminu składania ofert do dnia 25 lutego 2019 r. (w obu postępowaniach), w tym w szczególności nakazanie zamawiającemu odpowiedniej zmiany ogłoszenia o zamówieniu oraz zmiany specyfikacji istotnych warunków zamówienia, odzwierciedlających nowy termin składania ofert.

Pismami z dnia 5 lutego 2019 r. (wpływ do Prezesa KIO w dniu 6 lutego 2019 r.) wykonawca Aldesa Construcciones Polska Sp. z o.o., ul. Postępu 18a, 02-676 Warszawa, zgłosił przystąpienia do obu postępowań odwoławczych po stronie odwołującego.

Pismami z dnia 13 lutego 2019 r., tj. przed otwarciem wyznaczonego na dzień 19 lutego 2019 r. posiedzenia, odwołujący oświadczył, że cofa oba odwołania.

Biorąc pod uwagę, że odwołanie można cofnąć w każdym czasie do zamknięcia rozprawy, jego cofnięcie, zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Pzp oznacza, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu.

Uwzględniając art. 187 ust. 8 zdanie 2 ustawy Pzp skład orzekający Izby postanowił zwrócić na rzecz odwołującego 90 % kwoty uiszczanego wpisu.

Przewodniczący:

.....

.....