Sygn. akt: KIO 2641/24

POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 19 sierpnia 2024 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca: **Małgorzata Rakowska**

na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 19 sierpnia 2024 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 26 lipca 2024 r. przez wykonawcę **MOSTOSTAL ZABRZE Gliwickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego S.A. z siedzibą w Gliwicach Plac Piastów 10, 44-101 Gliwice** w postępowaniu prowadzonym przez **Uniwersytecki Szpital Kliniczny im. Jana Mikulicza-Radeckiego we Wrocławiu, ul. Borowska 213, 50-556 Wrocław**

postanawia:

1.Umarza postępowanie odwoławcze.

2.Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **MOSTOSTAL ZABRZE Gliwickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego S.A. z siedzibą w Gliwicach, Plac Piastów 10, 44-101 Gliwice** kwoty **20 000 zł 00 gr** (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej wniesiony wpis.

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodnicząca:……..…….

Sygn. akt: KIO 2641/24

Uzasadnienie

Uniwersytecki Szpital Kliniczny im. Jana Mikulicza-Radeckiego we Wrocławiu, zwany dalej „Zamawiającym", działając na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: z dnia 14 lipca 2023 r., Dz. U. z 2023 r., poz. 1605), zwanej dalej „ustawą Pzp", prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia pod nazwą „Zaprojektowanie i wybudowanie budynku Zintegrowanego Centrum Pediatrycznego USK we Wrocławiu wraz z niezbędną infrastrukturą oraz wyposażeniem w ramach zamierzenia inwestycyjnego „ Utworzenie Zintegrowanego Centrum Pediatrycznego Uniwersyteckiego Szpitala Klinicznego im. Jana Mikulicza-Radeckiego we Wrocławiu".

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 16 lipca 2024 r. pod numerem 425560-2024.

W dniu 26 lipca 2024 r. (pismem z tej samej daty) wykonawca MOSTOSTAL ZABRZE Gliwickie Przedsiębiorstwo Budownictwa Przemysłowego S.A. z siedzibą w Gliwicach, zwany dalej „Odwołującym", wniósł odwołanie wobec czynności Zamawiającego polegającej na ustaleniu treści postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia, zwanej dalej „SWZ", oraz ogłoszenia o zamówieniu w sposób sprzeczny z ustawą:

- w Rozdziale VIII ust.1 pkt 3) ppkt A lit. b) SWZ warunek dotyczący zdolności technicznej i zawodowej i w pkt 5 ppkt 5.1.9 Kryteria kwalifikacji Kryterium: Rodzaj: Zdolność techniczna i zawodowa, Nazwa: Zdolność techniczna Opis: lit. b) ogłoszenia o zamówieniu,
- w Rozdziale VIII ust.1 pkt 3) ppkt B Lp. 1, 7, 9, 10, 11, 12 SWZ w zakresie wymaganego doświadczenia osób niezbędnych do wykonania zamówienia i w pkt 5 ppkt 5.1.9 Kryteria kwalifikacji Kryterium: Rodzaj: Zdolność techniczna i zawodowa, Nazwa: Zdolność zawodowa Opis: pkt 1, 7, 9, 10, 11, 12 ogłoszenia o zamówieniu.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1)art. 112 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 4 ustawy Pzp w z w. z art. 116 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 16 ustawy Pzp poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej Wykonawcy dotyczących doświadczenia wykonawcy jak i osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia w sposób, który narusza zasadę proporcjonalności i jest nadmiernie wygórowany, w szczególności jeśli chodzi o wyrażenie minimalnych poziomów zdolności umożliwiających zamawiającemu zweryfikowanie zdolności wykonawcy do należytego wykonania przedmiotowego zamówienia, a także ponad potrzebę zamawiającego oraz w sposób niejasny, nieprecyzyjny, powodujący, że możliwe są różne metody odczytania (w Rozdziale VIII ust.1 pkt 3) ppkt B Lp. 7 SWZ i w pkt 5 ppkt 5.1.9 Kryteria kwalifikacji Kryterium Rodzaj: Zdolność techniczna i zawodowa, Nazwa: Zdolność zawodowa Opis: pkt 7 ogłoszenia o zamówieniu), a co za tym idzie w sposób naruszający zasadę przejrzystości, równego dostępu do zamówienia i równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji oraz zasadę proporcjonalności;

2)art. 16 ustawy Pzp poprzez prowadzenie postępowania w sposób niezapewniający zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców w zakresie warunków udziału w postępowaniu oraz oceny

spełniania tych warunków.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania oraz nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SWZ i ogłoszenia o zamówieniu w sposób, wskazany w odwołaniu. Odwołujący wniósł także o zasądzenie kosztów postępowania od Zamawiającego na rzecz Odwołującego.

Zamawiający kopię odwołania oraz wezwanie do przystąpienia do postępowania odwoławczego zamieścił w dniu 29 lipca 2024r. na platformie zakupowej zamawiającego - www.usk-wroc.logintrade.net .

Termin na zgłoszenie przystąpienia upływał w dniu 1 sierpnia 2024 r. W tym terminie do postępowania odwoławczego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

W dniu 14 sierpnia 2024 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęła „Odpowiedź na odwołanie", w której Zamawiający oświadczył, iż uwzględnia w całości zarzuty podniesione w odwołaniu, jednocześnie informując o wykonaniu przez Zamawiającego czynności w postępowaniu w celu zadośćuczynienia żądaniom Odwołującego zawartym w treści odwołania, tj. dokonanej w dniu 05.08.2024r. modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia i ogłoszenia o zamówieniu w zakresie odnoszącym się do : a) Rozdziału VIII ust.1 pkt 3) ppkt A lit. b) SWZ, b) Ogłoszenia o zamówieniu: warunek dotyczący zdolności technicznej i zawodowej pkt 5 ppkt 5.1.9 Kryteria kwalifikacji Kryterium: Rodzaj: Zdolność techniczna i zawodowa, Nazwa: Zdolność techniczna Opis: lit. b) ogłoszenia o zamówieniu, c) Rozdziału VIII ust.1 pkt 3) ppkt B Lp. 1, 7, 9, 10, 11, 12 SWZ w zakresie wymaganego doświadczenia osób niezbędnych do wykonania zamówienia i w pkt 5 ppkt 5.1.9 Kryteria kwalifikacji Kryterium: Rodzaj: Zdolność techniczna i zawodowa, Nazwa: Zdolność zawodowa Opis: pkt 1, 7, 9, 10, 11, 12 ogłoszenia o zamówieniu. d) Rozdziału XXI Opis kryteriów oceny ofert, wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert, a w szczególności w ust. 5 SWZ (dodatkowe doświadczenie osób).

Zamawiający załączył do powyższego pisma: pismo DZP.242.184.2024 z 05.08.2024r. informujące o modyfikacji SWZ, SWZ uwzględniające dokonaną w dniu 05.08.2024r. modyfikację SWZ (plik o nazwie SWZ GWI- MODYFIKAC. 02.08..docx opublikowany na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 05.08.2024 – 13:55:14) oraz Ogłoszenie o zmianie nr 2024-OJS151-00471106-pl modyfikacja.pdf.

Zamawiający wniósł o umorzenie postępowania odwoławczego na podstawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego.

Wobec ustalenia, że Zamawiający uwzględnił odwołanie w całości i brak jest wykonawców, którzy skutecznie przystąpili do udziału w postępowaniu odwoławczym po stronie Zamawiającego, gdyż tylko wykonawca zgłaszający przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego - zgodnie z art. 522 ust. 2 ustawy Pzp - może wnieść sprzeciw co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba stwierdziła, że zaszły przesłanki do umorzenia postępowania odwoławczego zgodnie z art. 522 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: z dnia 14 lipca 2023 r., Dz. U. z 2023 r., poz. 1605).

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania orzeczono stosownie do wyniku postępowania na podstawie art. 574 i art. 576 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: z dnia 14 lipca 2023 r., Dz. U. z 2023 r., poz. 1605) oraz w oparciu o przepisy § 5 pkt 1 lit. a) i § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437).

Przewodnicząca:……..…….