Sygn. akt: KIO 2418/24

POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 26 lipca 2024 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący:Mateusz Paczkowski

na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestnika postępowania odwoławczego w dniu 26 lipca 2024 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 9 lipca 2024 r. przez wykonawcę Częstobud sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Najświętszej Maryi Panny z siedzibą w Częstochowie

przy udziale uczestnika po stronie zamawiającego – wykonawcy PJM INVESTMENT Sp. z o. o. z siedzibą w Kielcach

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,
2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 9 000,00 złotych (słownie: dziewięć tysięcy złotych zero groszy) na rzecz wykonawcy Częstobud sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie, stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.

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.

Przewodniczący:……..…….……

Sygn. akt: KIO 2418/24

Uzasadnienie

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Najświętszej Maryi Panny z siedzibą w Częstochowie (dalej: „Zamawiający"), prowadzi z zastosowaniem przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm. dalej: „ustawa Pzp") postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym pn.: *Zaprojektowanie i wykonanie dokumentacji projektowo-kosztorysowej wraz z nadzorem autorskim oraz wykonaniem robót budowlanych w celu przebudowy oraz rozbudowy pomieszczeń Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Najświętszej Maryi Panny w ramach zadania inwestycyjnego pn.: „Zwiększenie efektywności, dostępności i jakości świadczeń zdrowotnych poprzez rozbudowę Oddziału Anestezjologii i Intensywnej Terapii w Wojewódzkim Szpitalu Specjalistycznym im. Najświętszej Maryi Panny w Częstochowie wraz z zakupem niezbędnej aparatury medycznej"*(znak postępowania: WSzS.DEZ.26.049.2024). Wartość szacunkowa zamówienia jest poniżej progów unijnych. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 4 lipca 2024 r. pod numerem 2024/BZP 00395627/01.

W dniu 9 lipca 2024 r. odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie, w przedmiotowym postępowaniu złożył wykonawca Częstobud sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie (dalej: „Odwołujący").

Odwołanie złożono wobec czynności Zamawiającego polegających na sporządzeniu dokumentów zamówienia w zakresie warunków udziału w postępowaniu w sposób nadmiernie rygorystyczny, nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz sprzeczny z zasadą ustalania warunków udziału w postępowaniu, jako minimalnych poziomów zdolności.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 112 ust. 1 w zw. z art. 16 pkt 1) i 3) oraz art. 17 ust. 1-2 ustawy Pzp – poprzez ustanowienie warunku udziału w postępowaniu wskazanego rozdziale VII w pkt. 2.4.1 oraz 2.4.2 lit. a SWZ w ten sposób, że Wykonawcy oraz kierownik budowy muszą wykazać się doświadczeniem w realizacji dwóch robót budowlanych o wartości minimum 14 000 000,00 zł brutto każda z robót, polegających na budowie, przebudowie, rozbudowie lub remoncie obiektów kategorii XI zgodnie z definicją obowiązującego Prawa Budowlanego, co stanowi wymaganie nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia, nadmierne, sprzeczne z wyrażoną w art. 112 ustawy Pzp zasadą, że warunki udziału w postępowaniu mają być ustanowione w sposób umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności.

Odwołujący wniósł o:

1. uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu zmianę warunku udziału w postępowaniu określonego w rozdziale VII pkt. 2.4.1 oraz 2.4.2 lit. a SWZ w sposób umożliwiający złożenie oferty przez Odwołującego, tj. poprzez ustalenie warunku w następującym brzmieniu:

a) 2.4.1 SWZ:

2.4.1. Zamawiający uzna ten warunek za spełniony jeżeli wykonawcy wykażą, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonali co najmniej 1 robotę budowlaną o wartości minimum 14 000 000,00 zł brutto oraz co najmniej 1 robotę budowlaną o wartości minimum 13 600 000,00 zł brutto - polegające na budowie, przebudowie, rozbudowie lub remoncie obiektów kategorii XI zgodnie z

definicją obowiązującego Prawa Budowlanego

lub

2.4.1. Zamawiający uzna ten warunek za spełniony jeżeli wykonawcy wykażą, że w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonali co najmniej 1 robotę budowlaną o wartości minimum 20 000 000,00 zł brutto oraz co najmniej 1 robotę budowlaną o wartości minimum 13 600 000,00 zł brutto - polegające na budowie, przebudowie, rozbudowie lub remoncie obiektów kategorii XI zgodnie z definicją obowiązującego Prawa Budowlanego

b) 2.4.2 lit. a SWZ:

Kierownik robót w specjalności konstrukcyjno-budowlanej – min. 1 osoba posiadająca uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi w specjalności konstrukcyjno- budowlanej bez ograniczeń i co najmniej 5 letnie doświadczenie w kierowaniu robotami w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, posiadająca zrzeszenie w Izbie Inżynieryjnej Budownictwa (aktualna opłata). Przez uprawnienia należy rozumieć: uprawnienia budowlane, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 682 z późn. zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Inwestycji i Rozwoju z dnia 29 kwietnia 2019 r. w sprawie przygotowania zawodowego do wykonywania samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz.U.2019.831 z dnia 2019.05.06 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 22 grudnia 2015 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 334) do pełnienia samodzielnej funkcji w budownictwie. Wskazana osoba musi posiadać doświadczenie w okresie ostatnich 5 lat -polegające na minimum dwukrotnym pełnieniu funkcji kierownika budowy przy realizacji robót budowlanych polegających na budowie, przebudowie, rozbudowie lub remoncie obiektów kategorii XI zgodnie z definicją obowiązującego Prawa Budowlanego o wartości min. 14 000 000 zł brutto jedna oraz min. 13 600 000 zł brutto druga

lub

Kierownik robót w specjalności konstrukcyjno-budowlanej – min. 1 osoba posiadająca uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi w specjalności konstrukcyjno- budowlanej bez ograniczeń i co najmniej 5 letnie doświadczenie w kierowaniu robotami w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, posiadająca zrzeszenie w Izbie Inżynieryjnej Budownictwa (aktualna opłata). Przez uprawnienia należy rozumieć: uprawnienia budowlane, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 682 z późn. zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Inwestycji i Rozwoju z dnia 29 kwietnia 2019 r. w sprawie przygotowania zawodowego do wykonywania samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz.U.2019.831 z dnia 2019.05.06 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 22 grudnia 2015 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 334) do pełnienia samodzielnej funkcji w budownictwie. Wskazana osoba musi posiadać doświadczenie w okresie ostatnich 5 lat -polegające na minimum dwukrotnym pełnieniu funkcji kierownika budowy przy realizacji robót budowlanych polegających na budowie, przebudowie, rozbudowie lub remoncie obiektów kategorii XI zgodnie z definicją obowiązującego Prawa Budowlanego o wartości min. 20 000 000 zł brutto jedna oraz min. 13 600 000 zł brutto druga

2. zasądzenie kosztów postępowania odwoławczego od Zamawiającego na rzecz Odwołującego.

Odwołujący wskazał, że posiada interes w uzyskaniu przedmiotowego zamówienia oraz może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez Zamawiającego powołanych w odwołaniu przepisów ustawy Pzp. Odwołujący posiada znaczne doświadczenie w realizacji robót analogicznych do przedmiotu niniejszego postępowania i jest zainteresowany uzyskaniem przedmiotowego zamówienia. Jednakże, wobec ustalenia przez Zamawiającego warunku udziału w postępowaniu na tak wysokim, rygorystycznym poziomie Odwołujący jest pozbawiony możliwości złożenia oferty w postępowaniu. W konsekwencji w sytuacji, gdy treść SWZ w zakresie warunku udziału w postępowaniu została sformułowana w sposób sprzeczny z ustawą Pzp, Odwołujący utracił możliwość uzyskania przedmiotowego zamówienia.

Odwołanie zostało wniesione z zachowaniem ustawowego terminu określonego w art. 515 ust. 1 pkt 2) lit. a) ustawy Pzp. Informację stanowiącą podstawę dla wniesienia odwołania Odwołujący uzyskał w dniu 4 lipca 2024 r. (zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu). W związku z powyższym odwołanie wniesione w dniu 9 lipca 2024 r. należy uznać za wniesione w wymaganym zgodnie z ustawą Pzp terminie.

Wpis od odwołania w kwocie 10 000,00 złotych (słownie: dziesięć tysięcy złotych zero groszy) został uiszczony przelewem na rachunek bankowy Urzędu Zamówień Publicznych. Odwołujący prawidłowo przekazał kopię odwołania Zamawiającemu oraz załączył potwierdzenie przekazania odwołania Zamawiającemu.

Do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego w ustawowym terminie przystąpił wykonawca PJM INVESTMENT Sp. z o. o. z siedzibą w Kielcach.

Pismem z dnia 24 lipca 2024 r. Odwołujący oświadczył, że cofa odwołanie.

W tych okolicznościach Izba zważyła, co następuje:

Izba stwierdza, że w tej sprawie odwoławczej odwołanie zostało skutecznie wycofane przed terminem posiedzenia i rozprawy z udziałem stron i uczestnika postępowania odwoławczego. Wymaga odnotowania, że odwołanie można cofnąć w każdym czasie do zamknięcia rozprawy. Cofnięcie odwołania przez Odwołującego, zgodnie art. 568 pkt 1) ustawy Pzp oraz § 13 ust. 1 pkt 6) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 31 grudnia 2020 r. w sprawie postępowania przy rozpoznawaniu odwołań przez Krajową Izbę Odwoławczą (Dz.U. 2020 poz. 2453) oznacza, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu.

Wobec powyższego, orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania orzeczono na podstawie §9 ust. 1 pkt 3) 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 (t.j. Dz.U. 2020 z dnia 31 grudnia 2020 r., poz. 2437). Izba orzekła o dokonaniu zwrotu na rzecz Odwołującego z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych 90% kwoty uiszczonej tytułem należnego wpisu od odwołania.

Przewodniczący: ……..…… **.....**