

Sygn. akt: KIO 1993/23

POSTANOWENIE

z dnia 25 lipca 2023 roku

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Ewa Sikorska

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu w dniu 25 lipca 2023 roku w Warszawie, na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestników postępowania odwoławczego, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10 lipca 2023 roku przez wykonawcę „EvoBus Polska” **Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Wolicy**, w postępowaniu prowadzonym przez **Zarząd Transportu Miejskiego w Warszawie**

przy udziale wykonawcy **Solaris Bus & Coach Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Bolechowie-Osiedlu**, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie **zamawiającego**

postanawia

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,

2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku bankowego na rzecz wykonawcy „EvoBus Polska” **Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Wolicy** kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% wartości uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.), na niniejsze postanowienie, w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia, przysługuje skarga, za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, do Sądu Okręgowego w Warszawie.

Przewodniczący:.....

Sygn. akt: KIO 1993/23

Uzasadnienie

Zamawiający – Zarząd Transportu Miejskiego w Warszawie – działając na podstawie przepisów ustawy dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm. – ustawa P.z.p.), prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest zakup 12 autobusów o napędzie elektrycznym.

W dniu 10 lipca 2023 roku wykonawca „EvoBus Polska” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Wolicy (dalej: odwołujący) wniósł odwołanie wobec treści Specyfikacji Warunków Zamówienia („SWZ”) w zakresie:

(1) Załącznika nr 1 do SWZ – Szczegółowe wymagania techniczne dla autobusów, tj.:

- pkt 5.1
- pkt 5.2
- pkt 5.3
- ppkt 5.3.1
- ppkt 5.3.3.
- pkt 5.8.9
- pkt 16.2
- pkt 43.3.2. w zw. z. rozdziałem XV pkt 2.5 SWZ.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie następujących przepisów tj.:

- (1) art. 99 ust. 4, 5, 6 w zw. z art. 16 ustawy P.z.p. poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który prowadzi do uprzywilejowania niektórych produktów i wyeliminowanie innych, przy jednoczesnym braku dopuszczenia możliwości posłużenia się produktami równoważnymi, w szczególności poprzez:– określenie w pkt. 5.1, 5.2 i 5.3 Załącznika nr 1 do SWZ parametrów baterii trakcyjnej, wskazujących konkretny produkt (baterię trakcyjną stosowaną u określonego producenta) - parametry te nie są parametrami uniwersalnymi i pozostają właściwe tylko dla jednego dostawcy na rynku;
- określenie w pkt. 43.3.2 Załącznika nr 1 do SWZ (i następnie w kryterium oceny ofert w rozdziale XV pkt 2.5 SWZ) konieczności wyposażenia baterii trakcyjnej w linię detekcyjną, pełniącą funkcję detekcyjną i sygnalizacyjną, podczas gdy takie rozwiązanie znacząco zawęża krąg producentów, a przez to wykonawców zdolnych do wykonania przedmiotu zamówienia, zaś samo rozwiązanie nie wprowadza wymiernych korzyści w zakresie przedmiotu zamówienia;
- (2) art. 99 ust. 2, 4 w zw. z art. 16 ustawy P.z.p. poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję, pozostaje sprzeczny z obowiązującymi regulacjami, formułuje nadmierne i nieuzasadnione

wymogi, a przez to utrudnia dostęp do zamówienia wykonawcom potencjalnie zdolnym do jego realizacji, w szczególności poprzez:

– zawarcie w treści Załącznika nr 1 do SWZ w pkt 16.2, 16.2.1, 16.2.2, 16.2.3. wymogu spełnienia warunków wynikających z Regulaminu nr R29 EKG ONZ i/lub Regulaminem R93 EKG ONZ, podczas gdy powyższe regulaminy nie dotyczą swoim zakresem autobusów miejskich, a wyłącznie pojazdów ciężarowych, co wyklucza możliwość zastosowania się do ich wytycznych w ramach realizacji przedmiotu zamówienia;

– postawienie w pkt. 5.3.3. oraz 5.8.9 Załącznika nr 1 do SWZ wymogu wyposażenia dostarczanych autobusów w baterie trakcyjne o dużej mocy ładowania tj. min 500 kW (moc wejścia na autobus), podczas gdy baterie o takiej mocy ładowania nie są stosowane przy produkcji autobusów miejskich;

(3) art. 240 ust. 1 i 2 w zw. z art. 16 ustawy P.z.p. poprzez sformułowanie w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia kryterium oceny ofert w zakresie systemu detekcji pożaru baterii trakcyjnych w sposób nieuzasadniony i zaburzający rzeczywistą konkurencję w Postępowaniu (nie dopuszczający innych równoważnych rozwiązań), co prowadzi do dyskryminacji wykonawców zdolnych do realizacji zamówienia, gdy tymczasem rygorystyczne wymagania określone we wskazanym kryterium oceny oferty nie są uzasadnione obiektywnymi potrzebami zamawiającego;

a w konsekwencji powyższego

(4) art. 16 ust. 1 ustawy P.z.p. poprzez prowadzenie postępowania w sposób niezapewniający zachowania uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, proporcjonalności i przejrzystości.

Do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego przystąpił wykonawca Solaris Bus & Coach Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Bolechowie-Osiedlu.

Pismem z dnia 24 lipca 2023 roku odwołujący oświadczył, że cofa odwołanie z dnia 10 lipca 2023 roku.

Izba zważyła, co następuje:

Z uwagi na to, że odwołanie można cofnąć w każdym czasie do zamknięcia rozprawy, jego cofnięcie, zgodnie art. 568 pkt 1 ustawy P.z.p. 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. 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 (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437).

.....