

POSTANOWENIE

z dnia 23 marca 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Jolanta Markowska

Członkowie: Rafał Malinowski

Małgorzata Matecka

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 23 marca 2023 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10 marca 2023 r. przez wykonawcę: **ZABERD Sp. z o.o. ul. Bystrzycka 24, 54-215 Wrocław** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Skarb Państwa - Generalny Dyrektor Dróg Krajowych i Autostrad, ul. Wronia 53, 00-874 Warszawa,**

przy udziale wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie - **Konsorcjum: BADER-DROG Sp. z o.o. Sp. k. BUDI-Standard Sp. z o.o., T.B. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą "BADERA" Firma Produkcyjno-Handlowo-Usługowa T.B., Łubowo 25a, 62-260 Łubowo** zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 681/23 po stronie zamawiającego,

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze;

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: **ZABERD Sp. z o.o., ul. Bystrzycka 24, 54-215 Wrocław** kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r. 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:.....

Członkowie:

.....

Uzasadnienie

Zamawiający, Skarb Państwa - Generalny Dyrektor Dróg Krajowych i Autostrad siedzibą w Warszawie, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w przedmiocie: „całoroczne kompleksowe (bieżące i zimowe) utrzymanie dróg krajowych na terenie Rejonu w Lesznie”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr 2022/S 157-450549 w dniu 17 sierpnia 2022 r.

Wykonawca, ZABERD Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, w trybie ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 11710 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, wniósł w dniu 10 marca 2023 r. odwołanie wobec czynności wyboru oferty złożonej przez Konsorcjum: BADER-DROG Sp. z o.o. Sp. k., BUDI-Standard Sp. z o.o., T.B. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą "BADERA" Firma Produkcyjno-Handlowo-Usługowa T.B. z siedzibą w Łubowie, jako najkorzystniejszej, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

l. art. 226 ust. 1 pkt 8 ustawy Pzp w zw. z art. 224 ust. 6 ustawy Pzp oraz art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp, przez zaniechanie odrzucenia oferty Konsorcjum pomimo że cena złożonej przez Konsorcjum oferty w odniesieniu do wskazanych niżej pozycji kształtuje się poniżej kosztów realizacji zamówienia, a jednocześnie została skalkulowana niezgodnie z warunkami zamówienia, z pominięciem kluczowych założeń co do sposobu realizacji zamówienia, w wyniku czego świadczenie oferowane przez Wykonawcę nie może być uznane za zgodne z wymaganiami SWZ:

1. TER GR. 1 poz. 4.1 i 4.2 - Remont nawierzchni asfaltem lanym przy głębokości wyboju do 4 cm; Remont nawierzchni asfaltem lanym – za każdy dalszy 1cm różnicy,
 2. TER GR. 1 poz. 16.1 i 16.2 Wykonanie warstwy bitumicznej z betonu asfaltowego WMS o grubości 5cm; Wykonanie warstwy bitumicznej z betonu asfaltowego WMS - za każdy dalszy 1 cm różnicy,
 3. TER GR. 3 poz. 2.1 Humusowanie z dowozem ziemi i obsianiem trawą
 4. TER GR. 3 poz. 3.1 Mechaniczne wykonanie wykopu u w gruncie z odwozem urobku
 5. TER GR. 3 TER poz. 4.1 i 4.2 Uzupełnienie skarp korpusu drogi narzutem kamiennym typu średniego (do 1 m3); Uzupełnienie skarp korpusu drogi narzutem kamiennym typu ciężkiego (powyżej 1 m3)
 6. TER GR. 3 poz. 6.2 Uzupełnienie skarp korpusu drogi gruntem
 7. TER GR. 3 poz. 8.1 Wykonanie umocnień koszami siatkowo – kamiennymi
 8. TER GR. 3 poz. 9.1 Umocnienie skarp geokrątką komórkową
 9. TER GR. 3 poz. 11.1 Umocnienie skarp faszyną
 - TER GR. 3 poz. 12.1 i 12.2 Umocnienie skarp palisadą betonową na ławie betonowej do wysokości 0,60m; Umocnienie skarp palisadą betonową na ławie betonowej do wysokości powyżej 0,60 m;
 10. TER GR. 4 poz. 7.4, Oczyszczenie urządzeń odwadniających - odpady niebezpieczne; Oczyszczanie urządzeń odwadniających - odpady inne niż niebezpieczne;
 11. TER GR. 4 poz. 18.1 i 18.2 Wymiana / wykonanie umocnienia wylotu drenu / ścieku / przykanalika do rowu / na skarpe; Wymiana / wykonanie betonowego łącznika ścieku drogowego ze skarpowym;
 12. TER GR.4 poz. 21.1, 21.2 i 21.3 Wymiana / wykonanie przykanalików / rur kanalizacji o średnicy do 35 cm; Wymiana / wykonanie przykanalików / rur kanalizacji o średnicy od 40 cm do 60cm; Wymiana / wykonanie rur kanalizacji powyżej średnicy 61 cm;
 13. TER GR. 7 poz. 9.1 i 9.2 Wymiana / zamontowanie osłony zabezpieczającej w postaci monobloku (typu U-15b); Wymiana / zamontowanie osłony zabezpieczającej w postaci monobloku (typu U-15a);
 14. TER GR. 7 poz. 12.8 Wymiana / zamontowanie bloku kotwiącego bariery linowej;
- II.art. 224 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zaniechanie badania rażąco niskiej ceny w ofercie Konsorcjum Badera w odniesieniu do części pozycji, które z uwagi na rozbieżność pomiędzy cenami złożonych ofert, a ich wartością, jak również wartością szacunkową zamówienia wskazują na brak możliwości wykonania zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi w dokumentach zamówienia tj.:
- TER GR.1 poz. 4.1, poz.4.2, poz. 16.2,
 - TER GR.3 poz. 2.1, poz.3.1, poz.4.1, poz.4.2, poz.8.1, poz.9.1, poz.11.1, poz.12.1, poz.12.2;
 - TER GR.4 poz.7.4, poz.18.1, poz.18.2, poz.21.1, poz.21.2, poz.21.3;
 - TER GR.7 poz. 9.1, poz. 9.2, poz.12.8;

Odwołujący wniósł o:

- a)rozpatrzenie przez Krajową Izbę Odwoławczą odwołania i jego uwzględnienie w całości,
- b)dopuszczenie i przeprowadzenie dowodów z dokumentacji Postępowania oraz tych opisanych szczegółowo w treści niniejszego odwołania, a także dowodów, które zostaną przedstawione na rozprawie przed Krajową Izbą Odwoławczą,
- c)nakazanie Zamawiającemu odrzucenia oferty złożonej przez Konsorcjum jako zawierającej rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia, a jednocześnie sporządzonej niezgodnie z warunkami zamówienia zarówno co do sposobu kalkulacji, jak i przyjętych założeń merytorycznych, przez co nie jest możliwe wykonanie przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi w dokumentach zamówienia względnie nakazanie Zamawiającemu wezwania Konsorcjum do złożenia wyjaśnień w zakresie rażąco niskiej ceny w odniesieniu do pozycji TER wskazanych w pkt II petitum odwołania;

W dniu 15 marca 2023 r. wykonawcy wspólnie ubiegający się o zamówienie - Konsorcjum: BADER-DROG Sp. z o.o. Sp. k., BUDI-Standard Sp. z o.o., T.B. prowadzący działalność gospodarczą pod firmą "BADERA" Firma Produkcyjno-Handlowo-Usługowa T.B. z siedzibą w Łubowie zgłosili przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego.

Pismem z dnia 22 marca 2023 r., przesłanym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w tym dniu, tj.przed otwarciem rozprawy w sprawie odwoławczej, Odwołujący złożył oświadczenie, że cofa wniesione odwołanie.

W danym stanie faktycznym Izba zważyła, co następuje:

Uwzględniając oświadczenie Odwołującego z dnia 22 marca 2023 r. o cofnięciu wniesionego odwołania, Izba, działając na podstawie art. 568 pkt 1 oraz art. 553 zdanie drugie ustawy Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie.

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. poz. 2437), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu z rachunku

bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty stanowiącej 90% uiszczonego przez Odwołującego wpisu od odwołania.

Przewodniczący:.....

Członkowie:

.....