Sygn. akt KIO 817/23

POSTANOWIENIE
z dnia 3 kwietnia 2023 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący:Małgorzata Rakowska
Katarzyna Prowadzisz
Magdalena Rams

po rozpoznaniu w dniu 3 kwietnia 2023 r. w Warszawie, na posiedzeniu niejawnym bez udziału Stron, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 24 marca 2023 r. przez wykonawcę **H. Cegielski - Fabryka Pojazdów Szynowych Sp. z o.o., ul. 28 czerwca 1956 r. nr 223/229, 61-485 Poznań** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Województwo Pomorskie, ul. Okopowa 21/27, 80-810 Gdańsk**

postanawia:

1.Umarza postępowanie odwoławcze.
2.Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy**H. Cegielski - Fabryka Pojazdów Szynowych Sp. z o.o., ul. 28 czerwca 1956 r. nr 223/229, 61-485 Poznań**kwoty **15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy)**, stanowiącej wniesiony wpis.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i art. 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: Dz. U. z 2022 r., poz. 1710) 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 817/23

Uzasadnienie

Województwo Pomorskie, zwane dalej „Zamawiającym", działając na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: Dz. U. z 2022 r., poz. 1710), zwanej dalej „ustawą Pzp", prowadzi postępowanie pn. „Zakup czterech wieloczłonowych pojazdów kolejowych z napędem hybrydowym (elektryczno-spalinowym) do obsługi przewozów pasażerskich w Województwie Pomorskim".

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 14 marca 2023 r. pod pozycją nr 2023/S 052-152417.

W dniu 24 marca 2023 r. (pismem z tej samej daty) wykonawca H. Cegielski - Fabryka Pojazdów Szynowych Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, zwany dalej „Odwołującym", wniósł odwołanie wobec treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, zwanej dalej „SWZ", i Ogłoszenia o zamówieniu, zarzucając Zamawiającemu naruszenie art. 99 ust. 1, 2 i 4 Pzp w zw. z art. 16 pkt 1-3 ustawy Pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny, nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, a także w sposób nieadekwatny do przedmiotu zamówienia, zawężający krąg potencjalnych wykonawców zdolnych wykonać przedmiot zamówienia oraz naruszający uczciwą konkurencję i zasadę równego traktowania wykonawców oraz naruszający zasadę przejrzystości i proporcjonalności w zakresie, w jakim Zamawiający wskazał na następujące parametry:

1.„Silniki spalinowe wraz z osprzętem pełniące rolę generatorów synchronicznych, usytuowanie wg oferty Wykonawcy, paliwo konwencjonalne spełniające wymagania dotyczące składu spalin zgodnie z Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/1628 z dnia 14 września 2016 r, zgodnie z Dyrektywą UE EC 2004/26 oraz kartą UIC 624" - Rozdział 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) pkt 2 pozycji 11 tabeli OPZ.
2.„Generatory synchroniczne wykonane w technologii PM (magnesy trwałe)" - Rozdział 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) pkt 3 pozycji 114 tabeli OPZ.
3.Długość przedziału pasażerskiego ^45m - Rozdział 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych

wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) poz. 20 tabeli OPZ.

4.Dotyczące mocy pojazdu i silników trakcyjnych:

- „Umożliwiająca jazdę pojazdu w pełni obciążonego z zadanymi parametrami eksploatacyjnymi jednak nie mniejsza niż 400 kW na 1 silnik w trakcji elektrycznej" - Rozdział 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) poz. 27 zd. 1 tabeli OPZ;
- „Silniki asynchroniczne o mocy ciągłej min. 400kW każdy, chłodzone powietrzem poprzez wentylatory zewnętrzne umieszczone na dachu pojazdu z zastosowaniem filtrów wielokrotnego użytku" - Rozdział 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) poz. 47 tabeli OPZ.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu modyfikacji treści SWZ, Ogłoszenia o zamówieniu i wzoru umowy poprzez:

1.Modyfikację Rozdziału 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) pkt 2 pozycji 11 tabeli OPZ w następujący sposób: „Silniki spalinowe wraz z osprzętem pełniące rolę generatorów synchronicznych, usytuowanie wg oferty Wykonawcy, spełniające wymaganie emisji spalin Poziomu V (Stage V) zgodnie z Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/1628 z dnia 14 września 2016 r. z późn. zm.".

2.Modyfikację Rozdziału 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) pkt 3 pozycji 114 tabeli OPZ w następujący sposób: „Generatory synchroniczne zgodnie z propozycją Wykonawcy".

3.Zmianę Rozdziału 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) pkt 2 poz. 20 tabeli OPZ poprzez wskazanie, że długość przedziału pasażerskiego powinna spełniać następujące wymaganie: >40m.

4.Zmianę Rozdziału 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) poz. 27 zdanie 1 tabeli OPZ w następujący sposób: „Umożliwiająca jazdę pojazdu w pełni obciążonego z zadanymi parametrami eksploatacyjnymi".

5.Modyfikację Rozdziału 1 ust. 2 (Podstawowe parametry techniczne dwunapędowych wieloczłonowych zespołów trakcyjnych (DWZT)) poz. 47 tabeli OPZ poprzez wykreślenie sformułowania: „(...) o mocy ciągłej min. 400kW każdy, (...)" ewentualnie wskazanie, że zastosowana przez wykonawcę moc silników powinna umożliwiać jazdę zgodnie z zadanymi parametrami eksploatacyjnymi pojazdu w pełni obciążonego.

Zamawiający w dniu 27 marca 2023 r. na stronie internetowej prowadzonego postępowania, tj. za pośrednictwem poinformował o wniesieniu odwołania oraz przekazał jego kopię wraz z informacja o możliwości zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Do przedmiotowego postępowania nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

W dniu 29 marca 2023 r. (pismem z dnia 28 marca 2023 r.) Zamawiający, działając na podstawie art. 521 ust. 1 ustawy Pzp, złożył odpowiedź na odwołanie, w której poinformował o zmianach dokonanych w opisie przedmiotu zamówienia (załącznik nr 1 do SWZ)

W dniu 31 marca 2023 r. wpłynęło do Izby pismo (wniosek) Zamawiającego, w którym Zamawiający wskazał, że „w nawiązaniu do odpowiedzi na odwołanie H. Cegielski - Fabryka Pojazdów Szynowych Sp. z o.o., przesłanej do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 29 marca 2023 r. (KIO 817/23), w której Zamawiający odniósł się do całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, a co za tym idzie uwzględnił wszystkie żądania Odwołującego zawarte w treści niniejszego odwołania, na postawie art. 522 ust. 1 ustawy Pzp" wnosi o umorzenie postępowania odwoławczego na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron.

Wobec ustalenia, że Zamawiający, składając wniosek o umorzenie postępowania na skutek uwzględnienia odwołania w całości, uwzględnił w całości zarzuty przedstawione
w odwołaniu a do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca, gdyż tylko wykonawca zgłaszający przystąpienie do postępowania odwoławczego - zgodnie z art. 522 ust. 2 ustawy Pzp - może wnieść sprzeciw co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu przez Zamawiającego, Izba stwierdziła, że zaszły przesłanki do umorzenia postępowania odwoławczego zgodnie z art. 522 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: Dz. U. z 2022 r., poz. 1710).

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.: Dz. U. z 2022 r., poz. 1710) oraz

w oparciu o przepisy § 5 pkt 1 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).

Przewodniczący: ……..…...

……..

……..