Sygn. akt: KIO 2630/23

POSTANOWIENIE
z dnia 15 września 2023 roku

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący:Katarzyna Poprawa

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 15 września 2023 roku w Warszawie odwołania wniesionego
do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 6 września 2023 roku przez wykonawcęEMPERBUD Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Łęki 70, 33-314 Łososina Dolna
w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego Powiat Chrzanowski – Starostwo Powiatowe w Chrzanowie ul. Partyzantów 2, 32-500 Chrzanów

przy udziale wykonawcy Spółdzielnia Rzemieślnicza BUDMET Os. Szkolne 3, 31-975 Kraków, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 2630/23 po stronie Zamawiającego

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze,

2.nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz
wykonawcy EMPERBUD Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Łęki 70, 33-314 Łososina Dolna: kwoty 9 000 zł 00 gr (słownie: dziewięć tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej 90 % kwoty uiszczonego wpisu.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605) 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 2630/23

U z a s a d n i e n i e

Zamawiający — Powiat Chrzanowski – Starostwo Powiatowe w Chrzanowie, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zmiana sposobu użytkowania części pomieszczeń w celu wykonania z garderoby pomieszczeń dla potrzeb PCPR wraz
z przebudową schodów zewnętrznych i budową pochylni dla osób niepełnosprawnych” –
Nr Zp.272.8.TP.2023 (dalej: „postępowanie”).

Postępowanie prowadzone jest w trybie podstawowym z możliwością przeprowadzenia negocjacji, na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) zwanej dalej jako „Pzp” lub „ustawa”. Ogłoszenie
o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem
nr 2023/BZP 00337326/01 w dniu 2 sierpnia 2023 roku.

W dniu 6 września 2023 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej zostało wniesione odwołanie przez wykonawcę EMPERBUD Sp. z o. o. Łęki 70, 33-314 Łososina Dolna, zwanego dalej „Odwołującym” wobec czynnośc (zaniechań) Zamawiającego polegających na:

1.dokonaniu wyboru oferty wykonawcy BUD-TECH SYSTEM Sp. z o.o., ul. Boruty 9,
32-593 Żarki (dalej „BUD-TECH SYSTEM”) jako oferty najkorzystniejszej
w postępowaniu;
2.zaniechaniu odrzucenia oferty wykonawcy BUD-TECH SYSTEM;
3.zaniechaniu odrzucenia oferty wykonawcy Spółdzielnia Rzemieślnicza BUDMET, Osiedle Szkolne 3, 31-975 Kraków (dalej „BUDMET”);

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1)art. 239 ust. 1 Pzp, poprzez dokonanie wyboru oferty wykonawcy BUD-TECH SYSTEM jako oferty najkorzystniejsze w postępowaniu, podczas gdy oferta ww. wykonawcy podlega odrzuceniu;
2)art. 226 ust. 1 pkt 2) lit. b) Pzp w zw. z art. 119 Pzp, poprzez zaniechanie odrzucenia oferty wykonawcy BUD-TECH SYSTEM jako oferty złożonej przez wykonawcę niespełniającego warunków udziału w postępowaniu, w sytuacji gdy Zamawiający błędnie ocenił, że udostępniane wykonawcy przez podmiot udostępniający zasoby zdolności techniczne lub zawodowe pozwalają na wykazanie przez wykonawcę spełniania warunków udziału w postępowaniu a ponadto wykonawca BUD TECH SYSTEM nie wykazał skutecznie, że będzie mógł polegać na zasobach

zdolności technicznych lub zawodowych spełniających wymagania opisane w punkcie 10 SWZ;

3)art. 226 ust. 1 pkt 5) Pzp, poprzez zaniechanie odrzucenia ofert wykonawcy BUD-TECH SYSTEM oraz oferty wykonawcy BUDMET, których treść jest niezgodna z warunkami zamówienia – z przyczyn wskazanych w uzasadnieniu niniejszego odwołania.

Wobec powyższego Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu:

1.unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej;

2.dokonania odrzucenia oferty wykonawcy BUD-TECH SYSTEM;

3.dokonania odrzucenia oferty wykonawcy BUDMET;

4.powtórzenia czynności oceny ofert i wyboru oferty najkorzystniejszej

W dniu 12 września 2023 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło oświadczenie Odwołującego o cofnięciu odwołania. Ponadto Odwołujący wniósł
o umorzenie postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 2630/23 oraz
o dokonanie zwrotu 90% kwoty uiszczonej przez Odwołującego tytułem wpisu od odwołania.

Izba stwierdziła, że oświadczenie o wycofaniu odwołania zostało podpisane przez osobę uprawnioną do reprezentowania Odwołującego, zatem odwołanie zostało skutecznie wycofane przed otwarciem rozprawy i w oparciu o art. 520 ust. 1 i art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Izba postanowiła o umorzeniu postępowania odwoławczego.

Zgodnie z art. 520 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy. Art. 568 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych stanowi, że w przypadku cofnięcia odwołania Izba umarza postępowanie odwoławcze w formie postanowienia.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 557 i art. 575 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych oraz § 2 ust. 2 pkt 1),
§ 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).

Zgodnie z dyspozycją art. 557 ustawy Prawo zamówień publicznych w wyroku
oraz w postanowieniu kończącym postępowanie odwoławcze Izba rozstrzyga o kosztach postępowania odwoławczego. Zgodnie z art. 575 ustawy Prawo zamówień publicznych strony oraz uczestnik postępowania odwoławczego wnoszący sprzeciw ponoszą koszty postępowania odwoławczego stosownie do jego wyniku.

Zgodnie z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a ww. rozporządzenia, w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę w całości na skutek cofnięcia odwołania najpóźniej w dniu poprzedzającym dzień, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia
z udziałem stron lub uczestników postępowania odwoławczego – odwołującemu zwraca
się 90% wpisu; w takim przypadku Izba orzeka o dokonaniu zwrotu odwołującemu
z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu, w wysokości stanowiącej 90% jego wartości. Tym samym Izba postanowiła o zwróceniu 90% wpisu
w wysokości 9 000 zł 00 gr.

Przewodniczący:……...……..…