



Warszawa, dnia 12 lipca 2023 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Zamawiający: **Zarząd Morskich Portów Szczecin i Świnoujście Spółka Akcyjna**
ul. Bytomska 7, 70-603 Szczecin
KRS: 0000033768
tel. 91 430 83 64
e-mail: przetargi@port.szczecin.pl

Odwołujący: **PORR S.A.**
ul. Hołubcowa 123, 02-854 Warszawa
KRS 0000026184
e-mail: oferty@porr.pl
osoba do kontaktów:
Anna Matyja
e-mail: anna.matyja@porr.pl
tel.: + 48 514 769 478

Przystępujący: **Budimex S.A.**
ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa
KRS: 0000001764
reprezentowany przez:
Jarosława Huziuka – pracownika spółki
adres do doręczeń:
BUDIMEX S.A.
ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa
e-mail: oferty@budimex.pl

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą: „*Budowa zdolności przeładunkowej portu morskiego w Świnoujściu do obsługi potrzeb morskiej energetyki wiatrowej*” (numer postępowania: OZ-092/3/IPU-7/2023; dalej jako: „**Postępowanie**”).

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 28 czerwca 2023 roku pod numerem 2023/S 122-386442.



PRZYSTAPIENIE DO POSTĘPOWANIA ODWOŁAWCZEGO PO STRONIE ODWOŁUJĄCEGO

Działając w imieniu Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie, zwanego dalej „Przystępującym”, na podstawie art. 525 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej jako „ustawa Pzp”), **przystępuje po stronie Odwołującego w zakresie zarzutów oznaczonych w petitum odwołania jako „zarzut nr 2”, „zarzut nr 3” i „zarzut nr 4”** do postępowania odwoławczego wobec postanowień specyfikacji warunków zamówienia (dalej: „SWZ”), wszczętego wskutek odwołania wniesionego pismem z dnia 10 lipca 2023 roku przez PORR S.A. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Odwołującym”, w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą: „Budowa zdolności przeładunkowej portu morskiego w Świnoujściu do obsługi potrzeb morskiej energetyki wiatrowej”.

I. Interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść Odwołującego

Przystępujący, jako podmiot, który jest zainteresowany udziałem w przedmiotowym Postępowaniu i złożeniem oferty, posiada interes w przystąpieniu do niniejszego postępowania odwoławczego i rozstrzygnięciu uwzględniającym odwołanie.

Przystępujący wskazuje, że zarzuty podniesione przez Odwołującego są zasadne, a ukształtowanie przez Zamawiającego treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w aktualnym brzmieniu w zakresie opisu przedmiotu zamówienia i postanowień umownych przerzucających na wykonawcę ryzyka niemożliwe do oszacowania narusza bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa, równowagę stron stosunku prawnego i prowadzi do nadużycia prawa podmiotowego.

Co za tym idzie, uwzględnienie odwołania złożonego przez Odwołującego umożliwi Przystępującemu złożenie prawidłowej i konkurencyjnej oferty, bez konieczności kalkulacji ryzyk niemożliwych do przewidzenia w chwili przygotowywania oferty, a w następstwie także zagwarantuje niezakłócone realizowanie kontraktu opartego na równowadze stron stosunku zobowiązaniowego. Nieuwzględnienie odwołania doprowadzi z kolei do utrzymania stanu naruszenia przepisów ustawy Pzp i Kc, generując ryzyko utraty możliwości uzyskania przedmiotowego zamówienia przez Przystępującego.

Ponadto, wskazania wymaga, iż interes Przystępującego w przystąpieniu do postępowania odwoławczego przejawia się już w samym zainteresowaniu wynikiem danej sprawy odwoławczej. W tym kontekście Przystępujący wskazuje m.in. na stanowisko KIO wyrażone w wyroku z dnia 20 stycznia 2014 r. (sygn. akt KIO 5/14), gdzie wskazane zostało, iż: „*Interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której zgłasza się przystąpienie, jest inną, szerszą kategorią prawną, niż wymagany przez art. 179 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 907) interes w uzyskaniu danego zamówienia. Instytucja przystąpienia zbliżona jest do uczestnictwa w postępowaniu nieprocesowym. Dla uzyskania statusu interwenienta wystarczające jest w zasadzie, gdy wykonawca zainteresowany jest wynikiem sprawy. Dla uzyskania statusu przystępującego wystarczające zatem będzie zainteresowanie wynikiem sprawy, zgodnie ze stanowiskiem strony, do której zgłasza się przystąpienie*”.



Co więcej, wskazujemy, iż dostrzegając naruszenia ustawy Pzp zasadniczo w ukształtowaniu postanowień SWZ, do których Odwołujący nawiązuje w ramach zarzutu nr 2 - 4, upatrujemy konieczność uwzględnienia odwołania zwłaszcza w tym zakresie i podkreślamy, że ustawa Pzp nie nakłada na Przystępującego obowiązku popierania wszystkich zarzutów odwołania. Jak wskazuje się w orzecznictwie KIO *przystępujący może ograniczyć się do popierania tych zarzutów, w których ognisku-je się jego interes. Jedynym zakazem, jaki ustanawia w takiej sytuacji ustawa, jest zakaz składania oświadczeń sprzecznych ze stanowiskiem strony, do której przystąpił* (wyrok KIO z dnia 4 września 2013 r.; sygn. akt KIO 2055/13), który to zakaz Przystępujący będzie respektował w toku postępowania odwoławczego.

II. Zachowanie terminu i wymogów formalnych

Przystępujący został poinformowany o wniesieniu odwołania oraz otrzymał kopię wniesionego odwołania w dniu 11 lipca 2023 r. Stąd też ustawowy 3-dniowy termin na zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego został zachowany.

Kopia niniejszego przystąpienia została przesłana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

III. Uzasadnienie

W uzasadnieniu należy podkreślić, że uwzględnienie odwołania jest zasadne, gdyż postanowienia Specyfikacji Warunków Zamówienia, do których nawiązują zarzuty odwoławcze zdefiniowane na wstępie niniejszego przystąpienia, w obecnym kształcie naruszają bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa. Przystępujący popiera zarzuty podniesione w tym zakresie przez Odwołującego i przedstawioną w ramach uzasadnienia odwołania argumentację i wnosi o uwzględnienie wniesionego odwołania w tej części.

Załączniki:

- 1) pełnomocnictwo,
- 2) dowód wniesienia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa,
- 3) odpis z KRS,
- 4) dowód przesłania kopii przystąpienia wraz z załącznikami do Zamawiającego i do Odwołującego.