

POSTANOWIENIE

z dnia 25 listopada 2013 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący - członek Krajowej Izby Odwoławczej: Barbara Bettman

Protokolant: Cyprian Świś

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu **25 listopada 2013 r.** w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **8 listopada 2013 r.** przez konsorcjum wykonawców: **ELEKTROMETAL S.A. z siedzibą w Cieszynie przy ul. Stawowej 71, 43-400 Cieszyn (lider konsorcjum); Przedsiębiorstwo Techniczno - Wdrożeniowe URAN Sp. z o.o. z siedzibą w Mysłowicach przy ul. Bytomskiej 14, 41-400 Mysłowice oraz Przedsiębiorstwo Górnicze TYTAN Sp. z o.o. z siedzibą w Mysłowicach przy ul. Przemszy 1, 41-400 Mysłowice,**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Katowicki Holding Węglowy S.A. z siedzibą przy ul. Damrota 16-18, 40-022 Katowice,**

wobec cofnięcia w dniu 21 listopada 2013 r. przed otwarciem rozprawy wniesionego odwołania,

orzeka:

- 1. Umarza postępowanie odwoławcze.**
- 2. Nakazuje Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku Urzędu na rzecz konsorcjum wykonawców: ELEKTROMETAL S.A. z siedzibą w Cieszynie przy ul. Stawowej 71, 43-400 Cieszyn (lider konsorcjum); Przedsiębiorstwo Techniczno - Wdrożeniowe URAN Sp. z o.o. z siedzibą w Mysłowicach przy ul. Bytomskiej 14, 41-400 Mysłowice oraz Przedsiębiorstwo Górnicze TYTAN Sp. z o.o. z siedzibą w Mysłowicach przy ul. Przemszy 1, 41-400 Mysłowice, kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 907) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Katowicach**.

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie:

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonym w trybie w przetargu nieograniczonego na „Odtwarzanie wyrobisk wentylacyjnych odprowadzających zużyte powietrze do szybu Południowego na poz. 500m w KHW S.A. KWK Mysłowice-Wesoła”, ogłoszonym w Dz. Urz. UE 2013/S 169-294013 z dnia 31.08.2013 r., w dniu 8 listopada 2013 r. zostało złożone w formie pisemnej odwołanie przez konsorcjum: ELEKTROMETAL S.A. z siedzibą w Cieszynie (lider konsorcjum); Przedsiębiorstwo Techniczno - Wdrożeniowe URAN Sp. z o.o. z siedzibą w Mysłowicach oraz Przedsiębiorstwo Górnicze TYTAN Sp. z o.o. z siedzibą w Mysłowicach dalej zwane konsorcjum ELEKTROMETAL, w kopii przekazane zamawiającemu w terminie ustawowym.

Wniesienie odwołania nastąpiło na czynności Katowickiego Holdingu Węglowego S.A. polegające na:

- 1) przeprowadzeniu w dniu 30 października 2013 roku aukcji elektronicznej (nr A-1315-2013) z wykorzystaniem platformy aukcyjnej, która nie funkcjonowała w sposób prawidłowy tj. nie gwarantowała wykonawcom możliwości składania kolejnych korzystniejszych postąpień;
- 2) zaniechaniu unieważnienia czynności aukcji elektronicznej przeprowadzonej przez KHW w dniu 30 października 2013 roku (nr A-1315-2013), mimo, iż została ona przeprowadzona w warunkach, które nie gwarantowały wszystkim wykonawcom możliwości składania kolejnych korzystniejszych postąpień.

Wobec powyższego, odwołujący zarzucił zamawiającemu Katowickiemu Holdingowi Węglowemu S.A. naruszenie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp”, tj.:

- a) art. 91c Pzp, poprzez przeprowadzenie aukcji elektronicznej z dnia 30 października 2013 roku (nr A-1315-2013) bez zagwarantowania wykonawcom możliwości składania kolejnych korzystniejszych postąpień tj. bez możliwości wysłania podpisanego dokumentu z kolejnym korzystniejszym postąpieniem, bez możliwości pobrania kolejnego nieuszkodzonego dokumentu, a także bez możliwości zalogowania się do systemu platformy aukcyjnej w trakcie trwania aukcji;

b) art. 7 ust. 1 Pzp, poprzez przeprowadzenie aukcji elektronicznej z dnia 30 października 2013 roku (nr A-1315-2013) w sposób uniemożliwiający zachowanie uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami, a także z naruszeniem zasady równego traktowania wykonawców tj. w braku gwarancji możliwości składania przez wykonawców w trakcie trwania aukcji kolejnych korzystniejszych postępowań.

W konsekwencji odwołujący wnosił o uwzględnienie odwołania i nakazanie zamawiającemu:

I. unieważnienia czynności aukcji elektronicznej przeprowadzonej w dniu 30 października 2013 roku (nr A-1315-2013);

II. powtórzenia czynności aukcji elektronicznej (nr A-1315-2013);

Nadto wnosił o dopuszczenie i przeprowadzenie wnioskowanych dowodów.

W piśmie złożonym 20 listopada 2013 r. zamawiający wnosił o oddalenie odwołania. Przyznał jednocześnie, iż w toku aukcji o numerze identyfikacyjnym A-1315-2013 doszło do usterek technicznych uniemożliwiających jej prawidłowy przebieg. W dniu 15 listopada 2013r. zamawiający powiadomił wykonawców o unieważnieniu kwestionowanej aukcji.

Pismem z dnia 21 listopada 2013 r. złożonym przed otwarciem posiedzenia Izby, odwołujący cofnął ze skutkiem prawnym wniesione odwołanie.

W tym stanie rzeczy, Krajowa Izba Odwoławcza działając na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, postanowiła umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie, o czym orzekła postanowieniem zgodnie z art. 192 ust. 1 tej ustawy.

Z uwagi na powyższe, stosownie do postanowień art. 187 ust. 8 zdanie 2 ustawy Prawo zamówień publicznych i § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości oraz sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238), Krajowa Izba Odwoławcza nakazała zwrot na rzecz odwołującego 90% kwoty uiszczonego wpisu, tj. zwrot z tego tytułu kwoty 13 500,00 zł.

Przewodniczący:

.....

