

POSTANOWIENIE
z dnia 04 stycznia 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff

po rozpoznaniu na posiedzeniu bez udziału stron w dniu **04 stycznia 2023 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **22 grudnia 2022 r.** przez Odwołującego: **A.P.N. Promise S.A., ul. Domaniewska 44a, 02-672 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, ul. Żelazna 59A, 00-848 Warszawa**

przy udziale wykonawcy **Crayon Poland Sp. z o.o., ul. Domaniewska 39, 02-672 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze;

2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% kwoty uiszczanego wpisu na rzecz **A.P.N. Promise S.A., ul. Domaniewska 44a, 02-672 Warszawa.**

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 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:

.....

UZASADNIENIE

Dnia 22 grudnia 2022 r. (wpływ do Prezesa KIO w wersji elektronicznej podpisane podpisem cyfrowym za pośrednictwem elektronicznej skrzynki podawczej – ePUAP) do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w Warszawie, na podstawie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, odwołanie złożył wykonawca: A.P.N. Promise S.A., ul. Domaniewska 44a, 02-672 Warszawa (dalej jako: „A.P.N. Promise S.A.” albo „Odwołujący”). Odwołanie zostało podpisane przez pełnomocnika umocowanego na podstawie pełnomocnictwa z 22 grudnia 2022 r. udzielonego przez P.Z. osobę ujawnioną i umocowaną do samodzielnej reprezentacji zgodnie z załączonym do odwołania KRS-em.

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn: *„Dostawa pakietów oprogramowania systemowego, serwerowego, użytkowego oraz zasobów chmury obliczeniowej”* (Numer referencyjny: KZGW/KI/293/2022), zostało wszczęte ogłoszeniem opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 09 listopada 2022 r. pod nr 2022/S 216-619546 przez Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, ul. Żelazna 59A, 00-848 Warszawa zwany dalej: „Zamawiającym”. Do ww. postępowania o udzielenie zamówienia zastosowanie znajdują przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710), zwana dalej *„Pzp”* albo *„PZP”*.

Zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 16 w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 8 PZP poprzez zaniechanie odrzucenia oferty wykonawcy Crayon Poland Sp. z o.o., ul. Domaniewska 39, 02-672 Warszawa zwana dalej: „Crayon Poland Sp. z o.o.” albo „Crayon” albo „Przystępującym po stronie Zamawiającego”, pomimo że oferta zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia,
2. art. 16 w zw. z art. 226 ust. 1 pkt 7 PZP poprzez zaniechanie odrzucenia oferty wykonawcy Crayon pomimo że złożenie przez tego wykonawcę oferty zawierającej rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia stanowi czyn nieuczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, z ostrożności;
3. Art. 224 ust. 1 PZP poprzez zaniechanie wezwania wykonawcy Crayon do złożenia wyjaśnień i dowodów, dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny w związku z faktem, że cena oferty tego wykonawcy jest rażąco niska w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzi wątpliwości co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez Zamawiającego;

Wobec podniesionych zarzutów wnosił o nakazanie Zamawiającemu:

1. unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej;

2. przeprowadzenia ponownej czynności badania i oceny ofert;
3. odrzucenia oferty Crayon jako zawierającej rażąco niską cenę i złożoną w warunkach stanowiących czyn nieuczciwej konkurencji; z ostrożności: wezwanie Crayon do wyjaśnień rażąco niskiej ceny oferty i następnie odrzucenia oferty Crayon jako zawierającej rażąco niską cenę i złożoną w warunkach stanowiących czyn nieuczciwej konkurencji
4. dokonania wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej.

Ponadto:

5. Wnoszę o dopuszczenie i przeprowadzenie wszystkich dowodów znajdujących się w treści Odwołania na fakty i okoliczności tam wskazane, jak również dowodów złożonych przez Odwołującego na rozprawie;
6. Zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów doradztwa prawnego, według norm przepisanych i zgodnie z fakturą przedstawioną przez Odwołującego na rozprawie.

Odwołanie zostało wniesione z zachowaniem ustawowego 10-dniowego terminu, wobec wyboru oferty najkorzystniejszej z dnia 20 grudnia 2022 r. (za pośrednictwem Platformy Zakupowej Zamawiającego) Crayon Poland Sp. z o.o. Drugą pozycję w rankingu zajęła oferta A.P.N. Promise S.A.

Odwołujący uiszczył wpis od odwołania w wymaganej wysokości oraz przekazał kopię odwołania (e-mailem - tego samego dnia) wraz z załącznikami Zamawiającemu.

Skład orzekający Krajowej Izby Odwoławczej, wyznaczony do rozpoznania niniejszej sprawy odwoławczej ustalił i zważył, co następuje:

Zamawiający w dniu 23 grudnia 2022 r. (za pośrednictwem Platformy Zakupowej Zamawiającego) wezwał wraz kopią odwołania, w trybie art. 524 NPzp, uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 23 grudnia 2022 r. (e-mailem) Crayon Poland Sp. z o.o. zgłosiło przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wnosząc o oddalenie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zgłoszone przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zostało podpisane przez pełnomocnika umocowanego na podstawie pełnomocnictwa z 21 stycznia 2022 r. udzielonego przez P.Z. i C. Z. osoby ujawnione w załączonym do zgłoszenia wydruku KRS-u i umocowane do łącznej reprezentacji W konsekwencji Izba uznała skuteczność przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego: Crayon Poland Sp. z o.o.

W dniu 03 stycznia 2023 r. (e-mailem podpisanym podpisem cyfrowym) Odwołujący złożył oświadczenie o wycofaniu odwołania. Pismo zostało podpisane tak jak odwołanie.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 520, art. 568 pkt 1 oraz art. 553 ust. 1 zdanie drugie NPzp postanowił umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie o sygn. akt: KIO 3444/22.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż cofnięcie odwołania miało miejsce przed otwarciem posiedzenia i rozprawy, zatem za rzecz Odwołującego należało zwrócić 90% kwoty wpisu uiszczanego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych, czyli kwotę 13 500 zł 00 gr, stosownie do art. 557 i art. 575 NPzp oraz § 9 ust. 1 pkt 3a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 roku w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020r., poz. 2437).

Przewodniczący:

.....