

**POSTANOWIENIE**  
z dnia 14 grudnia 2011 r.

**Krajowa Izba Odwoławcza** – w składzie:

**Przewodniczący: Anna Packo**

**Protokolant: Paweł Nowosielski**

po rozpoznaniu na posiedzeniu z udziałem stron w dniu 14 grudnia 2011 r., w Warszawie, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 5 grudnia 2011 r. przez wykonawcę

**Tele – Fonika Kable Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością S.K.A.**  
**ul. Wielicka 114, 30-663 Kraków**

w postępowaniu prowadzonym przez

**ENERGA – OPERATOR S.A. ul. Marynarki Polskiej 130, 80-557 Gdańsk**

**postanawia:**

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze,**
- 2. kosztami postępowania obciąża ENERGA – OPERATOR S.A. ul. Marynarki Polskiej 130, 80-557 Gdańsk i:**
  - 2.1. zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) uiszczoną przez Tele – Fonika Kable Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością S.K.A. ul. Wielicka 114, 30-663 Kraków tytułem wpisu od odwołania,**
  - 2.2. zasądza od ENERGA – OPERATOR S.A. ul. Marynarki Polskiej 130, 80-557 Gdańsk na rzecz Tele – Fonika Kable Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością S.K.A. ul. Wielicka 114, 30-663 Kraków kwotę 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) stanowiącą koszty postępowania odwoławczego poniesione z tytułu wpisu.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. 113, poz. 759 ze zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Gdańsku.

**Przewodniczący:** .....

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

Zamawiający – ENERGA – OPERATOR S.A. prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na „dostawę kabli i przewodów elektroenergetycznych” na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), w trybie przetargu nieograniczonego.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane 22 listopada 2011 r. w Dz. Urz. UE pod numerem 2011/S 224-363961.

5 grudnia 2011 r. Odwołujący: Tele – Fonika Kable Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością S.K.A. wniósł odwołanie wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w szczególności zawartych w punkcie V pkt 3 ust. 3.2., punkcie III ust. 3.1.1., 3.1.2. i 3.2. specyfikacji technicznej oraz w formularzu cenowym – część 2. pkt 2.1. i 2.2., w których został opisany przedmiot zamówienia. Zgodnie z przywołanymi postanowieniami zamówienie w części 2. obejmuje dostawę kabli uniwersalnych SN EXCEL 3x10/10 oraz SN AXCES 3x70/25, które są produkowane tylko przez jednego producenta i tym samym pozostali producenci – potencjalni oferenci nie mogą wziąć udziału w postępowaniu. Ponadto Zamawiający nie dopuścił np. w stosunku do kabla BLTT produktu równoważnego. W wyniku swoich działań Zamawiający naruszył art. 7 ust. 1 oraz art. 29 ust. 2 w zw. z art. 29 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a także interes Odwołującego, który nie produkując wskazanych kabli i nie posiadając dla nich niezbędnych certyfikatów, dopuszczeń, atestów itp. lub też posiadając w swojej ofercie produkt równoważny, nie może wziąć udziału w niniejszym postępowaniu.

Odwołujący wniósł o stwierdzenie nieważności czynności zatwierdzenia i ogłoszenia specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz nakazanie powtórzenia czynności poprzez przekazanie specyfikacji istotnych warunków zamówienia Zamawiającemu celem sporządzenia jej zgodnie z wymaganiami ustawy Prawo zamówień publicznych, w szczególności zgodnie z przepisami art. 7 ust. 1 i art. 29 ust. 2 i 3 tej ustawy. Odwołujący wniósł też o: uwzględnienie odwołania, unieważnienie odpowiednich postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz załączników do niej i nakazanie sporządzenia specyfikacji w taki sposób, by nie uniemożliwiła ona uczciwej konkurencji oraz równego traktowania oferentów oraz obciążenie Zamawiającego kosztami postępowania, zgodnie z wykazem kosztów przedstawionych podczas rozprawy.

Kopię odwołania Zamawiający przekazał wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu 6 grudnia 2011 r. Do chwili wydania niniejszego postanowienia nie wpłynęło do Izby żadne przystąpienie.

Podczas posiedzenia z udziałem Stron pełnomocnicy Zamawiającego złożyli oświadczenie o uwzględnieniu odwołania w całości.

Wobec ustalenia, że Zamawiający uwzględnił zarzuty przedstawione w odwołaniu oraz zadeklarował spełnienie żądań zawartych w odwołaniu Izba stwierdziła, że zachodzą przesłanki umożliwiające umorzenie postępowania odwoławczego i, zgodnie z przepisem art. 186 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, orzekła jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 186 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz § 3 i § 5 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. *w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania* (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

**Przewodniczący:** .....