

POSTANOWIENIE

z dnia 13 listopada 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodnicząca: Anna Osiecka

Protokolant: Dominik Haczykowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 13 listopada 2018 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 29 października 2018 r. przez wykonawcę **S.H. prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą DS Comp S.H. z siedzibą w Krakowie** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Centrum Informatyki Resortu Finansów z siedzibą w Radomiu**

przy udziale wykonawcy **Symmetry Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie**, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **Umorzyć postępowanie odwoławcze.**
2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **S.H. prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą DS Comp S.H. z siedzibą w Krakowie** kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.
3. Zasądzić od wykonawcy **S.H. prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą DS Comp S.H. z siedzibą w Krakowie** na rzecz zamawiającego **Centrum Informatyki Resortu Finansów z siedzibą w Radomiu** kwotę **3 600 zł 00 gr** (słownie: trzy tysiące sześćset złotych zero groszy) stanowiącą koszty postępowania odwoławczego poniesione z tytułu kosztów zastępstwa procesowego.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Radomiu**.

Przewodniczący:

UZASADNIENIE

Centrum Informatyki Resortu Finansów z siedzibą w Radomiu, dalej „Zamawiający”, prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na *Rozbudowę infrastruktury w Centrum Informatyki Resortu Finansów — Część IX rozbudowa macierzy Huawei Oceanstore*. Postępowanie to prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986), dalej „ustawa Pzp”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2018/S 168-382184 w dniu 1 września 2018 r.

W dniu 29 października 2018 r. wykonawca S.H. prowadząca działalność gospodarczą pod firmą DS Comp S.H. z siedzibą w Krakowie, dalej „Odwołujący”, złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie, zarzucając Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów ustawy Pzp:

1. art. 87 ust. 1 ustawy Pzp poprzez niezastosowanie polegające na odstąpieniu od żądania w pierwszej kolejności wyjaśnień treści oferty z jej autorem i ustalenie przez Zamawiającego samodzielnie rzekomego sposobu realizacji zamówienia w oparciu o oświadczenie producenta Huawei, które to bazuje na innych założeniach technicznych zastosowanych przy jego realizacji niż faktycznie zaoferowane przez wykonawcę rozwiązanie, w konsekwencji czego oferta Odwołującego została odrzucona.
2. art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp poprzez błędne zastosowanie i uznanie, iż treść oferty Odwołującego nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, bez wcześniejszego zastosowania instytucji wyjaśnienia treści oferty na podstawie art. 87 ust. 1 ustawy Pzp.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu unieważnienia czynności odrzucenia oferty Odwołującego; powtórzenia czynności badania i oceny ofert z uwzględnieniem oferty złożonej przez Odwołującego; dokonania wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej oraz zasądzenia od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego.

W dniu 2 listopada 2018 r. przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zgłosiła spółka Symmetry Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

Odwołujący w dniu 13 listopada 2018 r., przed otwarciem rozprawy, po otwarciu posiedzenia z udziałem stron i uczestnika postępowania, złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania w całości. Oświadczenie o wycofaniu zostało złożone przez osobę upoważnioną do reprezentowania Odwołującego i skutkuje koniecznością umorzenia postępowania odwoławczego.

W związku z cofnięciem odwołania przed otwarciem rozprawy, Izba postanowiła o zwrocie na rzecz Odwołującego 90% wpisu, zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Mając powyższe na uwadze, orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania orzeczono na podstawie art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a) 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. z 2018 r. poz. 972), dalej „rozporządzenie”, Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisów od odwołania.

Izba uznała, że z uwagi na okoliczność, że cofnięcie odwołania nastąpiło po otwarciu posiedzenia z udziałem stron i miało miejsce na mniej niż jeden dzień, na który został wyznaczony termin posiedzenia, a Zamawiający złożył na posiedzeniu wnioski o przyznanie kosztów, Izba zasądziła, na podstawie § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b) rozporządzenia, od Odwołującego na rzecz Zamawiającego koszty, o których mowa w § 3 pkt 2 rozporządzenia, czyli koszty związane z wynagrodzeniem pełnomocnika.

Przewodniczący: