

**POSTANOWIENIE**

**z dnia 26 maja 2018 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:**

**Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska**

**Protokolant: Aldona Karpińska**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu 26 maja 2018 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 28 lutego 2020 r. przez wykonawcę: **SIMPLE S.A. z siedzibą w Warszawie;**

w postępowaniu prowadzonym przez **Akademię Pomorską w Słupsku;**

przy udziale wykonawcy: **KALASOFT Sp. z o. o. z siedzibą w Poznaniu,** zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego;

**postanawia:**

1. **Umorzyć postępowania odwoławcze.**
2. Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **SIMPLE S.A. z siedzibą w Warszawie** kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.
3. zasadzić od odwołującego: **SIMPLE S.A. z siedzibą w Warszawie** na rzecz wykonawcy: **KALASOFT Sp. z o. o. z siedzibą w Poznaniu** kwotę **4 360 zł 03 gr** (słownie: cztery tysiące trzysta sześćdziesiąt złotych trzy grosze), stanowiącą koszty postępowania odwoławczego, poniesione z tytułu wynagrodzenia pełnomocnika oraz dojazdu na posiedzenie.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 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 Słupsku**.

**Przewodniczący:** .....

## UZASADNIENIE

**Akademia Pomorska w Słupsku** (dalej „zamawiający”) prowadzi, w trybie przetargu nieograniczonego, postępowanie o udzielenie zamówienia na usługę wdrożenia nowego lub modernizację posiadanego systemu dziekanatowo-dydaktycznego obsługi studiów dla Akademii Pomorskiej w Słupsku wraz z dostawą niezbędnego sprzętu IT i oprogramowania oraz szkoleniem użytkowników systemu; nr referencyjny: ZP/yyy/2019 (dalej: „postępowanie”).

Postępowanie to prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) dalej: „ustawa Pzp”. Wartość zamówienia jest większa niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2019/ S 126-308666 w dniu 3 lipca 2019 r.

**SIMPLE S.A. z siedzibą w Warszawie** (dalej: „odwołujący”) złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 28 lutego 2020 r. odwołanie od czynności i zaniechań zamawiającego podjętych w postępowaniu polegających na:

1. zaniechaniu wykluczenia wykonawcy KALASOFT Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu (dalej: „KALASOFT” lub „przystępujący”) z uwagi na niewykazanie spełniania warunków udziału w postępowaniu, czym naruszył art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp. Z ostrożności procesowej odwołujący wskazał ewentualnie na naruszenie obowiązku wezwania do uzupełnienia wykazu usług w oparciu o przepis 26 ust. 3 ustawy Pzp;
2. zaniechaniu odrzucenia oferty wykonawcy KALASOFT z uwagi na to, że zaoferowana przez niego cena jest rażąco niska, czym naruszył art. 89 ust. 1 pkt 4 ustawy Pzp w zw. z art. 90 ust. 3 ustawy Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp;
3. zaniechaniu odrzucenia oferty wykonawcy KALASOFT z uwagi na to, że jej złożenie (w zakresie cen) stanowi czyn nieuczciwej konkurencji, czym naruszył art. 89 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp;
4. zaniechaniu odrzucenia oferty wykonawcy KALASOFT z uwagi na to, że zaoferował on przedmiot zamówienia niezgodny z treścią SIWZ, czym naruszył art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp.

Zamawiający, w dniu 2 marca 2020 r., poinformował wykonawców, zgodnie z art. 185 ust. 1 ustawy Pzp, o wniesieniu odwołania, wzywając do złożenia przystąpienia. Do postępowania odwoławczego przystąpił, w dniu 3 marca 2020 r. wykonawca: **KALASOFT Sp. z o. o. z siedzibą w Poznaniu**, zgłaszając przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

Zamawiający, działając na podstawie art. 186 ust. 1 ustawy Pzp, w dniu 9 marca 2020 r., złożył do akt sprawy odpowiedź na odwołanie. W złożonym piśmie procesowym oświadczył, że uwzględnia zarzuty odwołania, w części dotyczącej wyboru oferty KALASOFT pomimo, że wykonawca nie wykazał spełnienia warunku udziału w postępowaniu określonego w 2.3 lit. a Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, a mianowicie wykonawca nie wykazał, że w okresie ostatnich 5 (pięciu) lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie wykonał należycie (a w przypadku świadczenia usług okresowych lub ciągłych również wykonuje) minimum 2 (dwa) zamówienia polegające na dostawie, instalacji, wdrożeniu i serwisowaniu zintegrowanego systemu informatycznego (bez dostawy sprzętu), służącego do zarządzania tokiem studiów w szkołach wyższych, obejmujących co najmniej wymienione obszary funkcjonalne: rekrutację, dziekanat, wyliczenie pensum, obsługa domu studenta o łącznej wartości usług co najmniej 500 000 złotych (słownie: pięćset tysięcy zł.) brutto. W pozostałym zakresie zamawiający wniósł o oddalenie odwołania.

Termin posiedzenia z udziałem stron wyznaczono na 26 maja 2020 r. godz. 10.00.

Przystępujący, na posiedzeniu, ustnie do protokołu złożył oświadczenie, w trybie art. 186 ust. 5 ustawy Pzp, iż wnosi sprzeciw wobec uwzględnienia przez zamawiającego odwołania w wyżej opisanej części.

Na posiedzeniu w dniu 26 maja 2020 r. odwołujący złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania wniesionego w dniu 28 lutego 2020 r. Oświadczenie o wycofaniu skutkuje koniecznością umorzenia postępowania odwoławczego, o czym orzeczono w sentencji.

Ponadto, w sentencji, Izba orzekła o kosztach postępowania, stosownie do przepisów art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Pzp.

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 uiszczony tytułem wpisu od odwołania.

Na podstawie ww. przepisów ustawy Pzp oraz rozporządzenia Izba uwzględniła wnioski przystępującego o zasądzenie kosztów, poniesionych w związku z wynagrodzeniem pełnomocnika i kosztami dojazdu na posiedzenie. Zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b) rozporządzenia Izba zasądza koszty zgodnie z przepisami rozporządzenia na podstawie § 3 pkt 2, od odwołującego na rzecz zamawiającego lub wnoszącego sprzeciw, jeżeli odwołanie zostało cofnięte na mniej niż 1 dzień przed dniem, na który został wyznaczony termin rozprawy lub posiedzenia z udziałem stron oraz uczestników postępowania, albo po otwarciu rozprawy. Stosownie zaś do § 3 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia, do kosztów postępowania odwoławczego, zwanych dalej kosztami, zalicza się uzasadnione koszty stron postępowania odwoławczego, a w okolicznościach, o których mowa w § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b) lub § 5 ust. 3 pkt 2, koszty uczestnika postępowania odwoławczego, który przystąpił po stronie zamawiającego oraz wniósł sprzeciw, w wysokości określonej na podstawie rachunków przedłożonych do akt sprawy, obejmujące w szczególności: a) koszty związane z dojazdem na wyznaczoną rozprawę lub rozprawy (posiedzenie lub posiedzenia) Izby, b) wynagrodzenie pełnomocników, jednak nie wyższe niż kwota 3 600 zł.

Biorąc pod uwagę, że odwołujący cofnął odwołanie na posiedzeniu w dniu 26 maja 2020 r., zaszyły okoliczności uprawniające do zasądzenia przystępującemu kosztów zastępstwa przed KIO w kwocie 3 600 zł. oraz kosztów dojazdu. W ocenie Izby, skoro termin posiedzenia został wyznaczony na dzień 26 maja 2020 r., o czym odwołujący został powiadomiony - chcąc nie ponosić kosztów zastępstwa procesowego oraz dojazdu na posiedzenie - mógł cofnąć wniesione odwołanie w terminie do dnia 25 maja 2020 r. do godz. 24.00, zgodnie z zasadami Kodeksu cywilnego.

**Przewodniczący:** .....