

Sygn. akt KIO 773/19

POSTANOWIENIE
z dnia 13 maja 2019 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Prowadzisz

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu w dniu 13 maja 2019 roku w Warszawie, na posiedzeniu niejawnym z udziałem Stron, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 26 kwietnia 2019 roku przez wykonawcę Inergis spółka akcyjna z siedzibą w Częstochowie

w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego Gminę Tuszów Narodowy oraz Gminę Mielec, w imieniu których postępowanie prowadzi Gmina Tuszów Narodowy

przy udziale:

- A) wykonawcy Sanito spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 773/19 po stronie Zamawiającego,
- B) wykonawcy Energetyka Solarna Ensol spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Raciborzu zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 773/19 po stronie Zamawiającego,
- C) wykonawcy OEM Energy spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Chrzanowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 773/19 po stronie Zamawiającego,
- D) wykonawcy FlexiPower Group spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Woli Zaradzyńskiej zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 773/19 po stronie Zamawiającego,
- E) wykonawcy ECO-TEAM spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Częstochowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 773/19 po stronie Zamawiającego,

postanawia:

1. Umarza postępowanie odwoławcze.
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy Inergis spółka akcyjna z siedzibą w Częstochowie 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 na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Tarnobrzegu.

Przewodniczący:

UZASADNIENIE

Zamawiający – Gmina Tuszów Narodowy oraz Gmina Mielec, w imieniu których postępowanie prowadzi Gmina Tuszów Narodowy – prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pod nazwą „*Dostawa i montaż instalacji kolektorów słonecznych, instalacji fotowoltaicznych, kotłów na biomasę oraz pomp ciepła na terenie Gmin Tuszów Narodowy i Mielec*”.

Zamawiający zgodnie z art. 36aa ust. 1 ustawy dopuścił składanie ofert częściowych z podziałem na 3 części, tj.:

- część 1 zamówienia - „Dostawa i montaż instalacji kolektorów słonecznych i instalacji fotowoltaicznych na terenie Gmin Tuszów Narodowy i Mielec”,
- część 2 zamówienia - „Dostawa i montaż kotłów na biomasę w budynkach mieszkalnych na terenie Gmin Tuszów Narodowy i Mielec”,
- część 3 zamówienia - „Dostawa i montaż pomp ciepła w budynkach mieszkalnych zlokalizowanych na terenie Gmin Tuszów Narodowy i Mielec”.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 16 kwietnia 2019 r. pod numerem ogłoszenia 2019/S 075-177563. Zamawiający w dniu 16 kwietnia 2019 roku zamieścił Specyfikację Istotnych Warunków Zamówienia na stronie internetowej pod adresem:

<https://tuszownarodowv.biuletyn.net/?biD=2&cid=44&id=880>

W postępowaniu tym, Odwołujący wykonawca Inergis spółka akcyjna z siedzibą w Częstochowie w dniu 26 kwietnia 2019 roku wniósł odwołanie wobec postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”) oraz ogłoszenia o zamówieniu w zakresie części 1 zamówienia – „Dostawa i montaż instalacji kolektorów słonecznych i instalacji fotowoltaicznych na terenie Gmin Tuszów Narodowy i Mielec”.

Zamawiający, co wynika z pisma z dnia 30 kwietnia 2019 roku przesłanego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w tym samym dniu, informację o wniesieniu odwołania wraz z treścią odwołania i wezwaniem do złożenia przystąpień do postępowania odwoławczego zamieścił na swojej stronie internetowej w dniu 29 kwietnia 2019 roku w zakładce przetargi zamówienia powyżej 30 000 € pod adresem:

<https://tuszownarodowv.biuletyn.net/?biD=2&cid=44&id=880>

W dniu 30 kwietnia 2019 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęły zgłoszenia przystąpień do postępowania odwoławczego:

- wykonawcy Sanito spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego,
- wykonawcy FlexiPower Group spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Woli Zaradzyńskiej zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego,
- wykonawcy ECO-TEAM spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Częstochowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego.

W dniu 2 maja 2019 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęły zgłoszenia przystąpień do postępowania odwoławczego:

- wykonawcy Energetyka Solarna Ensol spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Raciborzu zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego,
- wykonawcy OEM Energy spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Chrzanowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego.

Izba dopuściła do udziału w postępowaniu w charakterze uczestników postępowania odwoławczego ww. wykonawców.

W dniu 2 maja 2019 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęła zgłoszenie przystąpień do postępowania odwoławczego wykonawcy Hewalex spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Czechowice-Dziedzice zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego. Wykonawca ten, prawidłowo zawiadomiony o terminie posiedzenia z udziałem stron nie stawił się na posiedzeniu. Izba nie dopuściła zgłaszającego przystąpienie Hewalex spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Czechowice-Dziedzice do udziału w postępowaniu w charakterze uczestnika postępowania odwoławczego z uwagi na brak przedstawienia dokumentów umocowujących do działania w imieniu wykonawcy.

W dniu 10 maja 2019 roku do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło pismo Odwołującego, które w swej treści zawiera oświadczenie wykonawcy o cofnięciu odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 26 kwietnia 2019 roku w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą „Dostawa i montaż instalacji kolektorów słonecznych, instalacji fotowoltaicznych, kotłów na biomasę oraz pomp

ciepła na terenie Gmin Tuszów Narodowy i Mielec" w postępowaniu odwoławczym pod sygnaturą akt KIO 773/19. Odwołujący wniósł o umorzenie postępowania oraz zwrot wniesionego wpisu na wskazany rachunek bankowy.

Wobec złożonego oświadczenia Odwołującego o cofnięciu odwołania Izba stwierdziła, że przedmiotowe postępowanie podlega umorzeniu w oparciu o art. 187 ust. 8 ustawy oraz zgodnie z tym przepisem Odwołującemu zwraca się 90% wpisu. Zgodnie z § 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* (t.j. Dz. U. z 2018 roku poz. 972 ze zmianami) w przypadku cofnięcia odwołania przed otwarciem rozprawy Izba orzeka o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku urzędu 90% kwoty uiszczonej tytułem wpisu. Jednocześnie Izba nie uwzględniła złożonego na posiedzeniu wniosku Zamawiającego o zasądzenie kosztów reprezentacji w wysokości 3 600 zł (udokumentowanego fakturą VAT –w aktach sprawy). Stosownie bowiem do treści § 5 ust. 1 pkt 3 lit. b) rozporządzenia w przypadku umorzenia postępowania odwoławczego przez Izbę, jeżeli odwołujący cofnął odwołanie, Izba zasądza koszty, o których mowa w § 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. Przepis ten należy rozumieć w ten sposób, że jedynie złożenie oświadczenia woli o cofnięciu odwołania w tym samym dniu, na który zostało wyznaczone posiedzenie z udziałem Stron, umożliwia zasądzenie kosztów na rzecz przeciwników procesowych Odwołującego. W tym wypadku Odwołujący złożył oświadczenie woli o cofnięciu odwołania w dniu 10 maja 2019 roku (godzina 16:06) tj. więcej niż na jeden dzień przed posiedzeniem z udziałem stron (a zatem nie na mniej niż 1 dzień przed). W związku z powyższym Izba nie zasądziła na rzecz Zamawiającego kosztów reprezentacji.

Przewodniczący: