

Sygn. akt: KIO 2157/19

POSTANOWIENIE

z dnia 4 listopada 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: **Magdalena Rams**

po rozpoznaniu na posiedzeniu bez udziału stron w dniu **4 listopada 2019 r.** w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **24 października 2019 r.** przez wykonawcę **OPTeam S.A., z siedzibą w Jasionce,**

w postępowaniu prowadzonym przez **Uniwersytet Wrocławski,**

przy udziale wykonawcy **BonaSoft Sp. z o.o. Sp.k., z siedzibą we Wrocławiu,** zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego,

postanawia:

1. umorzyć postępowania odwoławcze.
2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **OPTeam S.A., z siedzibą w Jasionce** kwoty **15.000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego we Wrocławiu.**

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający – Uniwersytet Wrocławski (dalej „**Zamawiający**”) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. *„Zakup i wdrożenie nowoczesnej Platformy Multiportalowej, umożliwiającej tworzenie nieograniczonej ilości portali internetowych oraz Intranetu w określonych modułach.”*

W dniu 24 października 2019 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło odwołanie wykonawcy OPTeam S.A. (dalej „**Odwołujący**”) zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 8 ust. 1 ustawy Pzp w zw. z art. 96 ust. 3 ustawy Pzp, polegającym na zaniechaniu ujawnienia informacji zawartych w ofercie przetargowej BONASOFT Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka Komandytowa ul. Bierutowska 57-59 51-317 Wrocław (dalej: „**BONASOFT**”) w zakresie: • danych personelu kluczowego wyznaczonych przez Wykonawcę do realizacji zamówienia - zarówno dotyczących danych osób potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu jak i punktowanych w ramach kryteriów oceny ofert w postępowaniu, • podstawy dysponowania personelem kluczowym;
- 2) art. 8 ust. 3 ustawy Pzp w zw. z art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (tekst jedn.: Dz. U. z 2019 r. poz. 1010, 1649 dalej - „**uznk**”) poprzez uznanie, że określone powyżej informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa BONASOFT, podczas gdy informacje te, z uwagi na ich treść, przy uwzględnieniu przedmiotu zamówienia oraz sposobu jego realizacji nie mieszczą się w kategorii informacji technicznych, technologicznych, organizacyjnych przedsiębiorstwa lub innych informacji posiadających dla wykonawcy wartość gospodarczą;
- 3) art. 8 ust. 3 ustawy Pzp w zw. z art. 11 ust. 2 **uznk** poprzez uznanie, że określone powyżej informacje stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa BONASOFT, mimo iż wykonawca w złożonym wraz z ofertą uzasadnieniu nie wykazał ani nie udowodnił w uzasadnieniu zastrzeżenia tajemnicy, przesłanek uznania danej informacji za tajemnicę przedsiębiorstwa.

Odwołujący wniósł o nakazanie Zamawiającemu unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej z dnia 14.10.br, uwzględniając fakt, że zastrzeżone informacje mają wpływ

na wynik postępowania i brak dostępu do nich uniemożliwia ocenę poprawności oceny oferty BONASOFT. W konsekwencji koniecznością staje się unieważnienie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej. W ocenie Odwołującego dopiero po unieważnieniu wyboru i udostępnieniu wnioskowanych informacji i zapoznaniu się Odwołującego z ich zawartością, możliwe stanie się, w zakresie związanym z udostępnionymi informacjami, wniesienie ewentualnego kolejnego odwołania, tym razem w zakresie oceny oferty BONASOFT we wskazanym kryterium oraz w zakresie spełniania warunków udziału w postępowaniu. Nieuzasadniona odmowa udostępnienia przez Zamawiającego powyższych informacji powoduje aktualnie brak możliwości dokonania przez Odwołującego weryfikacji prawidłowości przyznanej wykonawcy BONASOFT punktacji w kryterium oceny ofert „Kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób wyznaczonych do realizacji zamówienia” jak również weryfikacji przez BONASOFT oceny spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Ponadto Odwołujący wniósł o przeprowadzenie dowodów z dokumentów powołanych w treści odwołania, w tym znajdujących się w aktach Postępowania, jak również dokumentów przedstawionych na rozprawie, na okoliczności wskazane w odwołaniu.

Izba ustaliła, że w przedmiotowej sprawie w terminie 3 dni od wezwania Zamawiającego, to jest w dniu 25 października 2019 roku, do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego przystąpił wykonawca Bonasoft Sp. z o.o. Sp.k., z siedzibą we Wrocławiu (dalej „**Przystępujący**”).

W dniu 30 października 2018 r. Zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie i oświadczył, iż uwzględni odwołanie w całości i wnosi o umorzenie postępowania.

W dniu 31 października 2018 r. Przystępujący złożył pismo, w którym oświadczył, iż nie wnosi sprzeciwu wobec uwzględnienia odwołania przez Zamawiającego.

Zatem, w związku z faktem, że wykonawca Przystępujący do postępowania po stronie Zamawiającego nie wniósł sprzeciwu co do uwzględnienia w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, postępowanie odwoławcze – stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych – należało umorzyć.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż uwzględnienie odwołania miało miejsce przed otwarciem rozprawy, zatem koszty te znoszą się wzajemnie z mocy przepisu art. 186 ust. 6 pkt 2 lit. b) ustawy Prawo zamówień publicznych, orzekając w tym zakresie o konieczności zwrotu kwoty wpisu uiszczanego przez Odwołującego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych, stosownie do § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 roku w

sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (tj. Dz. U. z 2018 r., poz. 972).

Przewodniczący:.....