

sygn. akt: KIO 1063/19
KIO 1103/19

POSTANOWIENIE
z dnia 25 czerwca 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Daniel Konicz

Członkowie: Marek Koleśnikow
Beata Konik

Protokolant: Rafał Komoń

wobec cofnięcia w dniu 24 czerwca 2019 r., przed otwarciem rozprawy, odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej:

1. w dniu 10 czerwca 2019 r. przez Odwołującego – wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – N.V. BESIX S.A. z siedzibą w Brukseli, NDI sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie, NDI S.A. z siedzibą w Sopocie (sygn. akt KIO 1063/19);
2. w dniu 17 czerwca 2019 r. przez Odwołującego – wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie, Ferrovial Agroman S.A. z siedzibą w Madrycie (sygn. akt KIO 1103/19);

w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego – Dyrektora Urzędu Morskiego w Gdyni, przy udziale:

1. wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie, Ferrovial Agroman S.A. z siedzibą w Madrycie;
2. wykonawcy Sinohydro Corporation Limited z siedzibą w Pekinie;

zgłaszających przystąpienia do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 1063/19 po stronie Zamawiającego;

oraz

1. wykonawcy China Harbour Engineering Company Ltd. z siedzibą w Pekinie;
2. wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – N.V. BESIX S.A. z siedzibą w Brukseli, NDI sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie, NDI S.A. z siedzibą w Sopocie;

zgłaszających przystąpienia do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 1103/19 po stronie Zamawiającego;

postanawia:

1. Umarza postępowanie odwoławcze.
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz każdego z odwołujących kwot po 18.000,00 zł (słownie: osiemnaście tysięcy złotych 00/100), stanowiących 90% uiszczonych wpisów.

Stosownie do treści art. 198a i art. 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r., poz. 1986 j.t. 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:

Członkowie:

.....

sygn. akt: KIO 1063/19
KIO 1103/19

Uzasadnienie

Zamawiający – Dyrektor Urzędu Morskiego w Gdyni – prowadzi, na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r., poz. 1986 j.t. ze zm.), zwanej dalej „Pzp”, postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na wykonanie robót budowlanych w ramach projektu pn. „Budowa drogi wodnej łączącej Zalew Wiślany z Zatoką Gdańską – Część I”, zwane dalej: „Postępowaniem”.

Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wykonawczych wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Pzp.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 3 stycznia 2019 r., pod nr 2019/S 002-001565.

30 maja 2019 r. Zamawiający, za pośrednictwem Platformy SmartPZP (wskazanej w SIWZ jako sposób komunikacji między Zamawiającym i wykonawcami), przesłał do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia – N.V. BESIX S.A. z siedzibą w Brukseli, NDI sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie, NDI S.A. z siedzibą w Sopocie pismo, którego przedmiotem było udostępnienie ofert złożonych w Postępowaniu, z wyłączeniem informacji zastrzeżonych jako tajemnica przedsiębiorstwa.

10 czerwca br. ww. wykonawcy wnieśli do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej (dalej: „Izba” lub „KIO”) odwołanie (sygn. akt KIO 1063/19), w którym zaskarżyli:

1. dokonanie nieprawidłowej oceny zastrzeżenia tajemnicy przedsiębiorstwa zawartego w ofertach wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie, Ferrovial Agroman S.A. z siedzibą w Madrycie (dalej „Konsorcjum B”) oraz wykonawcy Sinohydro Corporation Limited z siedzibą w Pekinie (dalej „Wykonawca S”);
2. zaniechanie ujawnienia i udostępnienia przez Zamawiającego ofert Konsorcjum B i Wykonawcy S w zakresie formularza cenowego i kosztorysów ofertowych zastrzeżonych w tych ofertach jako tajemnica przedsiębiorstwa;

zarzucając Zamawiającemu naruszenie (1) art. 8 ust. 1 i 2, art. 8 ust. 3 w zw. z art. 86 ust. 4 oraz art. 96 ust. 3 Pzp, (2) art. 8 ust. 1-3 w zw. art. 96 ust. 3 Pzp i art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz.U. z 2019 r., poz. 1010 j.t.), zwanej dalej „Znk”, (3) art. 8 ust. 3 Pzp w zw. z art. 11 ust. 4 Znk oraz (4) art. 7 ust. 1 Pzp.

Następnie, 7 czerwca 2019 r. Zamawiający poinformował Konsorcjum B o uznaniu za bezskuteczne zastrzeżenia jako tajemnicy przedsiębiorstwa informacji zawartych w formularzu cenowym i kosztorysie ofertowym, co zostało zaskarżone przez Konsorcjum B odwołaniem z 17 czerwca 2019 r. (sygn. akt KIO 1103/19), w którym zarzucono Zamawiającemu naruszenie art. 8 ust. 3 Pzp w zw. z art. 11 ust. 2 Znk.

Do postępowania odwoławczego, po stronie Zamawiającego, przystąpienia zgłosili:

1. Konsorcjum B (w sprawie o sygn. akt KIO 1063/19);
2. Wykonawca S (w sprawie o sygn. akt KIO 1063/19);
3. wykonawca China Harbour Engineering Company Ltd. z siedzibą w Pekinie (w sprawie o sygn. akt KIO 1103/19);
4. wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia – N.V. BESIX S.A. z siedzibą w Brukseli, NDI sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie, NDI S.A. z siedzibą w Sopocie (w sprawie o sygn. akt KIO 1103/19);

wnosząc o oddalenie odwołań.

Izba, wobec spełniania przez zgłoszone przystąpienia wymogów z art. 185 ust. 2 Pzp, postanowiła o dopuszczeniu ww. wykonawców do udziału w postępowaniu odwoławczym w charakterze przystępujących po stronie Zamawiającego.

Następnie, 24 czerwca 2019 r., odwołujący cofnęli odwołania.

Mając na uwadze powyższe Izba, na podstawie art. 187 ust. 8 Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze i nakazała zwrot każdemu z odwołujących po 90% z kwot uiszczonych wpisów w wysokości 20.000,00 zł (pkt 1 i 2 sentencji postanowienia).

Przewodniczący:

Członkowie:

.....