

Sygn. akt: KIO 1246/18

**POSTANOWIENIE
z dnia 5 lipca 2018 r.**

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu **5 lipca 2018 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 22 czerwca 2018 r. przez wykonawcę: **Asseco Data Systems S.A. 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21**

w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **Województwo Podkarpackie z siedzibą Urzędu Marszałkowskiego Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie 35-010 Rzeszów, Al. Łukasza Cieplińskiego 4**

przy udziale wykonawcy **Comarch Polska S.A. 31-864 Kraków, Al. Jana Pawła II 39a**, zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Asseco Data Systems S.A. 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21** kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% kwoty uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 24 sierpnia 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 Rzeszowie.**

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Zakup i wdrożenie systemu informatycznego w Urzędzie Marszałkowskim Województwa Podkarpackiego” - znak sprawy: OR-IV.272.2.23.2018 (dalej „Postępowanie” lub „Zamówienie”), o wartości przekraczającej kwoty wskazane w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 ze zm.) - dalej „ustawa Pzp” zostało wszczęte ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Wspólnot Europejskich pod nr 2018/S 066-146378 w dniu 5 kwietnia 2018 r. przez **Województwo Podkarpackie z siedzibą Urzędu Marszałkowskiego Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie 35-010 Rzeszów, Al. Łukasza Ciepłińskiego 4** (dalej „zamawiający”). W dniu 12 czerwca 2018 r. zamawiający dokonał zmiany treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej „SIWZ”), zamieszczonej na stronie internetowej www.bip.podkarpackie.pl.

W dniu 22 czerwca 2018 r. wykonawca: **Asseco Data Systems S.A. 81-321 Gdynia, ul. Podolska 21** (zwany dalej „odwołującym”) wniósł odwołanie wobec niezgodnej z przepisami ustawy Pzp czynności zamawiającego, polegającej na zmianie treści SIWZ, w wyniku której został usunięty Załącznik nr 6 pn. „Opis przygotowania i weryfikacji próbki oferowanego oprogramowania” do SIWZ tj. postanowienia dotyczące próbki oferowanego systemu. W związku z dokonaną zmianą warunek określony w Załączniku nr 2 do SIWZ pn. „Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia”, aby oferowany system był produktem w znacznej części gotowym - został warunkiem nieweryfikowalnym, natomiast kryterium oceny ofert określone w rozdziale XIII poz. 4 pn. „Dodatkowe funkcjonalności [F]” - stało się kryterium pozornym.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu obrazę następujących przepisów: art. 7 ust. 1 ustawy Pzp przez naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców przy formułowaniu postanowień SIWZ, art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp przez wadliwy opis sposobu potwierdzenia, że oferowane usługi i dostawy odpowiadają wymaganiom określonym przez zamawiającego, art. 91 ust. 2 pkt. 1, ust. 2a ustawy Pzp w związku z art. 36 ust. 1 pkt. 13 ustawy Pzp przez wadliwy opis przez zamawiającego kryterium oceny ofert.

Wskazując powyższe odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości poprzez nakazanie zamawiającemu, w trybie art. 192 ust. 3 pkt 1 ustawy Pzp, unieważnienia czynności polegającej na usunięciu Załącznika nr 6 do SIWZ i przywrócenia go w sposób

zgodny z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp oraz warunkami określonymi w § 13 ust. 1 pkt 1 Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia (Dz. U. z 2016 r., poz. 1126).

Zamawiający w dniu 25 czerwca 2017 r., zgodnie z dyspozycją art. 185 ust. 1 ustawy Pzp, poinformował o wniesieniu odwołania, zamieszczając jego kopię na swojej stronie internetowej oraz wezwał uczestników postępowania do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym. Termin na zgłoszenie przystąpienia, zgodnie z art. 185 ust. 2 ustawy Pzp, upłynął w dniu 28 czerwca 2018 r. Do postępowania odwoławczego przystąpił w dniu 26 czerwca 2018 r. wykonawca **Comarch Polska S.A. 31-864 Kraków, Al. Jana Pawła II 39a**, zgłaszając swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

W dniu 4 lipca 2018 r., przed otwarciem rozprawy wyznaczonej na dzień 5 lipca 2018 r. odwołujący złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Pzp, odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze. W myśl zaś art. 192 ust. 1 ustawy Pzp, o oddaleniu odwołania lub jego uwzględnieniu Izba orzeka w wyroku. W pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie. Odwołujący złożył skuteczne oświadczenie o cofnięciu wniesionego przez siebie odwołania, co nastąpiło przed otwarciem rozprawy. Uwzględniając powyższe, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 187 ust. 8, art. 192 ust. 1 zd. 2 ustawy Pzp postanowiła umorzyć postępowanie odwoławcze w tej sprawie.

Jednocześnie, stosownie do art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy Pzp, jeżeli cofnięcie odwołania nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90 % kwoty uiszczanego wpisu. Analogiczne brzmienie posiada przepis § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 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 2010 r. nr 41 poz. 238 oraz Dz. U. z 2017 r., poz. 47). Ponieważ odwołujący cofnął odwołanie przed otwarciem rozprawy, Izba na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 3 lit. a powołanego Rozporządzenia, postanowiła o dokonaniu zwrotu odwołującemu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 13.500,00 zł, stanowiącej 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Postanowienie zostało ogłoszone poprzez jego wywieszenie na tablicy ogłoszeń w trybie § 32 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. z 2014 r., poz. 964 oraz Dz. U. z 2017 r., poz.14).

Przewodniczący:

.....