

Sygn. akt: KIO 2512/19

POSTANOWIENIE
z dnia 19 grudnia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Agnieszka Trojanowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w Warszawie w dniu 19 grudnia 2019 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 9 grudnia 2019r. przez **wykonawcę Integrated Solutions spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, ul. Marcina Kasprzaka 18-20** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Skarb Państwa – Komenda Główna Straży Granicznej z siedzibą w Warszawie, Al. Niepodległości 100**

przy udziale **wykonawcy APN Promise Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie, ul. Domaniewska 44A** zgłaszającego swoje przystąpienie w sprawie sygn. akt KIO 2512/19 po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **Umorzyć postępowanie,**
2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **13 500zł. 00 gr.** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) uiszczoną przez **wykonawcę Integrated Solutions spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, ul. Marcina Kasprzaka 18-20** tytułem zwrotu 90% uiszczzonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz.1986) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Warszawie**.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na modernizację i rozbudowę platformy teleinformatycznej SG zostało wszczęte ogłoszeniem opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia za numerem 2019/S 202-490785.

W dniu 28 listopada 2019r. zamawiający poinformował, że wybrał jako najkorzystniejszą ofertę wykonawcy APN Promise Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie.

W dniu 9 grudnia 2019r. odwołanie wniósł wykonawca Integrated Solutions spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie – zwany odwołującym. Odwołanie zostało wniesione przez pełnomocnika działającego na podstawie pełnomocnictwa z dnia 7-8 stycznia 2019 udzielonego przez dwóch wiceprezesów zarządu zgodnie z zasadami reprezentacji ujawnionymi w KRS. Kopia odwołania została przekazana zamawiającemu w dniu 9 grudnia 2019r.

Odwołujący wskazał, że jako wykonawca, który złożył ofertę posiada interes w uzyskaniu zamówienia, na skutek nieprawidłowego badania i oceny oferty przez zamawiającego, w tym zaniechania wezwania wykonawcy A.P.N. PROMISE S.A. (dalej „APN Promise”) do złożenia wyjaśnień sposobu obliczenia ceny, oferta odwołującego została sklasyfikowana na drugim miejscu. Dokonanie dokładnego badania i oceny oferty przez zamawiającego, w tym sposobu obliczenia ceny oferty, może doprowadzić do odrzucenia oferty wykonawcy APN Promise jako zawierającej rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia i w efekcie do udzielenia zamówienia odwołującemu.

Odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie następujących przepisów ustawy:

1. Art. 7 ust. 1 w zw. z art. 90 ust. 1 ustawy przez zaniechanie wezwania wykonawcy APN Promise do złożenia wyjaśnień, w tym złożenia dowodów, dotyczących wyliczenia ceny lub kosztu oferty, w sytuacji, gdy zaoferowane cena i koszty, w tym ich części składowe wydają się rażąco niskie w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzą wątpliwości co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego z uwagi na brak uwzględnienia kosztów pracy w cenie oferty, a także ryzyka kursowego wymiany walut;

Wniósł o nakazanie zamawiającemu:

1. Unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej;
2. Wezwania wykonawcy APN Promise do złożenia wyjaśnień sposobu obliczenia ceny i kosztu wraz z dowodami, w szczególności w zakresie kosztów pracy oraz ryzyka kursowego wymiany walut;

3. Dokonania ponownej czynności wyboru oferty najkorzystniejszej.

W dniu 10 grudnia 2019r. zamawiający poinformował o wniesieniu odwołania.

W dniu 12 grudnia 2019r. do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego zgłosił swój udział APN Promise Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie, ul. Domaniewska 44A wnosząc o oddalenie odwołania i wskazując, że posiada interes w rozstrzygnięciu na korzyść zamawiającego, gdyż zamawiający prowadził postępowanie zgodnie z prawem, a uwzględnienie odwołania pozbawi APN Promise możliwości uzyskania zamówienia. Zgłoszenie zostało wniesione przez prezesa zarządu ujawnionego w KRS i upoważnionego do samodzielnej reprezentacji, zgodnie z odpisem z KRS. Kopia zgłoszenia została przekazana zamawiającemu i odwołującemu w dniu 12 grudnia 2019r.

W dniu 18 grudnia 2019r. odwołujący złożył oświadczenie o wycofaniu odwołania.

Termin posiedzenia z udziałem stron został wyznaczony na dzień 20 grudnia 2019r. godz. 10:00.

Izba zważyła, co następuje:

Izba stwierdziła, że zgłoszone przystąpienie spełnia wymogi formalne określone w art. 185 ust. 2 ustawy.

Izba ustaliła, że nie zachodzą przesłanki do odrzucenia odwołania, o których mowa w art. 189 ust. 2 ustawy.

Izba oceniła, że odwołujący wykazał, iż posiada interes w uzyskaniu zamówienia i może ponieść szkodę w związku z potencjalnym naruszeniem przez zamawiającego przepisów ustawy, czym została wypełniona przesłanka materialnoprawna z art. 179 ust. 1 ustawy.

Przepis art. 187 ust. 8 ustawy stanowi, iż odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze, przy czym, jeżeli cofnięcie nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90 % wpisu.

Uwzględniając powyższe, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie pierwsze ustawy, na posiedzeniu umorzyła postępowanie odwoławcze.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy, orzeczono o zwrocie odwołującemu 90% kwoty uiszczonego wpisu.

Izba postanowiła nie zasądzić na rzecz zamawiającego zwrot kosztów postępowania odwoławczego z tego względu, że wycofanie odwołania nastąpiło na więcej niż jeden dzień niż wyznaczony termin posiedzenia.

Przewodniczący: