

Sygn. akt: KIO 2388/17

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 22 listopada 2017 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w dniu **22 listopada 2017 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **13 listopada 2017 r.** przez wykonawcę **Remondis Sp. z o.o. 02-981 Warszawa, ul. Zawodzie 16** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Gmina Bytom reprezentowana przez Prezydenta Bytomia 41-902 Bytom, ul. Parkowa 2**

przy udziale wykonawców:

- 1) **Tonsmeier Południe Sp. z o.o. 41-700 Ruda Śląska, ul. Kokotek 33,**
- 2) **A.S.A. Eko Polska Sp. z o.o. 41-800 Zabrze, ul. Lecha 10,**  
zgłaszających swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego,

**postanawia:**

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Remondis Sp. z o.o. 02-981 Warszawa, ul. Zawodzie 16** 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 (t.j. Dz. U. z 24 sierpnia 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 **w Katowicach**.

**Przewodniczący:** .....

## Uzasadnienie

Zamawiający: **Gmina Bytom reprezentowana przez Prezydenta Bytomia 41-902 Bytom, ul. Parkowa 2** prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego, zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., nr 1579), zwanej dalej „ustawą Pzp”, postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest *„Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie miasta Bytom”* - numer referencyjny: PA.271.1.37.2017 (dalej „Postępowanie” lub „Zamówienie”).

Wartość szacunkowa zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp. Postępowanie ogłoszono w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2017/ S 195-400677 z dnia 11 października 2017 r., następnie zmienione ogłoszeniem opublikowanym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2017/ S 213-443221 z dnia 7 listopada 2017 r.

W dniu 13 listopada 2017 r. **Remondis Sp. z o.o. 02-981 Warszawa, ul. Zawodzie 16** zwany dalej „Odwołującym” wniósł odwołanie (podpisane przez pełnomocnika umocowanego na podstawie pełnomocnictwa z dnia 9 marca 2015 r. udzielonego przez dwóch członków zarządu, ujawnionych i umocowanych do reprezentacji zgodnie z załączonym do odwołania wydrukiem KRS-u) na czynności Zamawiającego w niniejszym postępowaniu polegające na zmianie treści ogłoszenia o zamówieniu oraz zmiany Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej „SIWZ”), zarzucając naruszenie:

- 1) **art. 22 ust. 1a ustawy Pzp w związku z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp** poprzez zmianę brzmienia warunku udziału w postępowaniu dotyczącego zdolności technicznej i zawodowej, w zakresie dotyczącym doświadczenia wykonawcy w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz uniemożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, a także nie gwarantujący równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji;
- 2) **art 38 ust. 2 ustawy Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp** poprzez udzielenie przez Zamawiającego odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ w sposób nie przewidziany przepisami ustawy Pzp oraz z naruszeniem zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji.

Kopię odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 13 listopada 2017 r. Treść odwołania, wraz z informacją o jego wniesieniu Zamawiający zamieścił na stronie internetowej, na której zamieszczono SIWZ oraz Ogłoszenie o zamówieniu a także przesłał wykonawcom biorącym udział w postępowaniu, w dniu 14 listopada 2017 r. Zamawiający wezwał, w trybie art. 185 ust. 1 ustawy Pzp, uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 15 listopada 2017 r. **Tonsmeier Południe Sp. z o.o. 41-700 Ruda Śląska, ul. Kokotek 33**, zgłosiła skutecznie przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zgłoszenie zostało podpisane przez pełnomocnika umocowanego na podstawie pełnomocnictwa z dnia 23 października 2017 r. udzielonego przez dwóch członków zarządu, ujawnionych i umocowanych do reprezentacji zgodnie z załączonym do zgłoszenia wydrukiem KRS-u.

W dniu 17 listopada 2017 r. **A.S.A. Eko Polska Sp. z o.o. 41-800 Zabrze, ul. Lecha 10** zgłosiła skutecznie przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu. Zgłoszenie zostało podpisane przez dwóch członków zarządu, ujawnionych i umocowanych do reprezentacji zgodnie z załączonym do zgłoszenia wydrukiem KRS-u.

**PZOM STRACH Sp. z o.o. Sp. komandytowa 42-274 Konopiska, ul. Przemysłowa 7** zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego. Zgłoszenie wpłynęło do Prezesa Izby 15 listopada 2017 r. za pośrednictwem faksu, w formie pisemnej 20 listopada 2017 r. Izba uznała zgłoszenie przystąpienia za bezskuteczne. Zgodnie z art. 185 ust. 2 ustawy Pzp dla zgłoszenia przystąpienia zastrzeżona jest forma pisemna lub elektroniczna, opatrzona bezpiecznym podpisem elektronicznym oraz zakreślony termin 3 dni, liczony od dnia otrzymania kopii odwołania. Zatem zgłoszenie przystąpienia, które w formie przewidzianej ustawą Pzp wpłynęło do Prezesa Izby po upływie ustawowego terminu nie może wywrzeć zamierzonego skutku - uzyskania przez wykonawcę statusu uczestnika postępowania odwoławczego.

W dniu 21 listopada 2017 r. **Remondis Sp. z o.o. 02-981 Warszawa, ul. Zawodzie 16** wycofała odwołanie wniesione w dniu 13 listopada 2017 r. Pismo zostało podpisane przez pełnomocnika, umocowanego zgodnie z pełnomocnictwem załączonym do odwołania.

Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że pismo wycofujące odwołanie zostało złożone prawidłowo i podpisane przez osobę umocowaną, w konsekwencji czego uznała, że odwołanie zostało skutecznie wycofane przed otwarciem rozprawy.

Uwzględniając powyższe Izba, działając na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 ustawy Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 2388/17.

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 (t.j.: Dz. U. z 2014, poz. 964 oraz Dz. U. z 2017 r., poz.14).

Na podstawie art. 187 ust. 8 zd. 2 ustawy Pzp oraz § 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 (Dz. U. nr 41 poz. 238 oraz Dz. U. z 2017 r., poz. 47), Izba orzekła o dokonaniu zwrotu Odwołującemu z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych 90 % kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

**Przewodniczący:** .....