

POSTANOWIENIE

z dnia 17 maja 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 17 maja 2018 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 7 maja 2018 r. przez wykonawcę **Eneris Surowce S.A. ul. Zagnańska 232 A, 25-563 Kielce** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **Związek Celowy Gmin Mg-6 z siedzibą w Gorzowie Wielkopolskim, ul. Sikorskiego 3-4, 66-400 Gorzów Wielkopolski**

postanawia:

1. **umarza postępowanie,**
2. nakazuje zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego **Eneris Surowce S.A.** kwoty 15 000 zł 00 gr (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej uiszczony wpis 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 z późn. zm) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Gorzowie Wielkopolskim.**

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Związek Celowy Gmin Mg-6 z siedzibą w Gorzowie Wielkopolskim (dalej: „Zamawiający”) prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 z późn. zm.), dalej jako „ustawa Pzp” postępowanie pn. „Odbieranie oraz zagospodarowanie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych z terenu Sektora I Związku Celowego Gmin MG-6”. Numer referencyjny: RGW.271.1.1.2018. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 15 lutego 2018 r. pod numerem 2018/S 032-069905. Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”) została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego.

W dniu 27 kwietnia 2018 r. Zamawiający zawiadomił wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty złożonej przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: EKO-MYŚL sp. z o.o. z siedzibą w Myśliborzu oraz Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych TRANS -KOM sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu (dalej: „Konsorcjum”).

W dniu 7 maja 2018 r. Wykonawca Eneris Surowce S.A. z siedzibą w Kielcach (dalej: „Odwołujący”) wniósł odwołanie na czynności i zaniechania Zamawiającego, tj.:

- 1) dokonanie wyboru oferty Konsorcjum pomimo tego, że oferta tego wykonawcy podlega odrzuceniu jako zawierająca rażąco niską cenę;
- 2) brak wezwania Konsorcjum do wyjaśnień w przedmiocie rażąco niskiej ceny;
- 3) zaniechanie wykluczenia Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. pomimo, że Wykonawca ten nie wykazał spełnienia warunków udziału w Postępowaniu;
- 4) przyznanie Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. 40 punktów w ramach pozacenowych kryteriów oceny ofert, w tym 10 punktów w kategorii pozacenowego kryterium oceny ofert „Środowiskowe”, pomimo tego, że Wykonawca ten nie wykazał spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz braku podstaw wykluczenia, a w przypadku pozacenowego kryterium oceny ofert „Środowiskowe”, także nie przedłożył załącznika nr 11 do SIWZ oraz wskazanych w tym załączniku dokumentów, potwierdzających prawdziwość podanych informacji dotyczących wykazanych pojazdów;
- 5) zaniechanie wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie przepisów ustawy Pzp:

- 1) art. 90 ust. 1 - poprzez zaniechanie wezwania Konsorcjum do wyjaśnień w przedmiocie rażąco niskiej ceny, pomimo, że cena zaoferowana przez Konsorcjum jest ceną rażąco niską i skutkować będzie istotną stratą dla tego Wykonawcy;
- 2) art. 89 ust. 1 pkt 4) – poprzez zaniechanie odrzucenia oferty Konsorcjum, która zawiera rażąco niską ceną;
- 3) art. 91 ust. 1 - poprzez przyznanie Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. 10 punktów w ramach pozacenowego kryterium oceny ofert („Środowiskowe”) pomimo tego, że wbrew literalnej treści SIWZ nie wykazał on spełnienia tego kryterium, w tym nie załączył do oferty załącznika nr 11 do SIWZ oraz wskazanych w tym załączniku dokumentów potwierdzających prawdziwość podanych informacji dotyczących wykazanych pojazdów;
- 4) art. 25a ust. 1 pkt 1) w zw. z art. 91 ust. 1 - poprzez przyznanie Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. 40 punktów w ramach pozacenowych kryteriów oceny ofert pomimo tego, że Wykonawca ten nie wykazał spełnienia warunków udziału w Postępowaniu, a w szczególności nie złożył prawidłowego oświadczenia w ramach Jednolitego Europejskiego Dokumentu Zamówienia (JEDZ), tj. wbrew treści SIWZ i wytycznym dla wypełniania JEDZ, zawartym w samym formularzu, wypełnił jedynie ogólne oświadczenie dotyczące wszystkich kryteriów kwalifikacji, co uniemożliwia przyznanie punktów temu Wykonawcy w ramach pozacenowych kryteriów oceny ofert;
- 5) naruszenie art. 24aa ust. 1 - poprzez dokonanie oceny oferty Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. pomimo, że Zamawiający nie przewidział ani w Ogłoszeniu ani w SIWZ możliwości skorzystania z procedury wskazanej w tym przepisie;
- 6) art. 91 ust.1 - poprzez zaniechanie wyboru oferty Odwołującego.

Wskazując na powyższe, Odwołujący wniósł o:

- 1) uwzględnienie odwołania jako uzasadnionego,
- 2) nakazanie Zamawiającemu unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej i unieważnienie czynności badania i oceny ofert,
- 3) nakazanie Zamawiającemu dokonania ponownej czynności badania i oceny ofert,
- 4) wezwanie Konsorcjum do wyjaśnień w przedmiocie rażąco niskiej ceny,
- 5) wezwanie Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. do uzupełnienia wymaganych przez Zamawiającego, zgodnie z treścią SIWZ, oświadczeń zawartych w części IV: Kryteria Kwalifikacji JEDZ pit. A, B, C, D oraz do złożenia dokumentów i oświadczeń potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu i braku podstaw wykluczenia wymaganych w SIWZ;
- 6) nakazanie Zamawiającemu obniżenie punktacji oferty Wykonawcy P.H.U. Komunalnik Sp. z o.o. o 10 punktów, tj. przyznanie temu Wykonawcy w ramach pozacenowego kryterium oceny ofert („Środowiskowe”) 0 punktów.

Na podstawie pisma Zamawiającego z 14 maja 2018 r. UZP/BO/LZ/6750/8688/16, Izba ustaliła, że kopię odwołania wraz z wezwaniem do zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego, Zamawiający przekazał innym wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu w dniu 8 maja 2018 r. drogą elektroniczną. W terminie określonym w art. 185 ust. 2 ustawy Pzp do Prezesa Izby nie wpłynęło żadne zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego. Natomiast w dniu 9 maja 2018 r. swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego zgłosił wykonawca Komunalnik Sp. z o.o.

W dniu 9 maja 2018 r. w formie faksu oraz w dniu 11 maja 2018 r. (wpływ w formie papierowej), Zamawiający złożył pismo z dnia 9 maja 2018 r. zat. *"Informacja o czynnościach Zamawiającego"*, w którym zostało zawarte oświadczenie Zamawiającego, iż uwzględnia odwołanie oraz podana informacja o unieważnieniu czynności wyboru najkorzystniejszej oferty z dnia 27 kwietnia 2018 r. oraz o powtórzeniu czynności badania i oceny ofert w postępowaniu.

Mając na uwadze powyższe, wobec uwzględnienia w całości odwołania przez Zamawiającego i braku przystąpienia wykonawcy do postępowania po stronie Zamawiającego, Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu.

Zgodnie z art. 186 ust. 2 ustawy Pzp w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu Izba może umorzyć postępowanie na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca.

Stosownie do art. 192 ust. 1 ustawy Pzp, o oddaleniu odwołania lub jego uwzględnieniu Izba orzeka w wyroku. W pozostałych przypadkach Izba wydaje postanowienie.

W związku z powyższym, działając na podstawie art. 186 ust. 2 i art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy Pzp, Izba postanowiła jak w pkt 1 sentencji.

O kosztach postępowania Izba orzekła na podstawie art. 186 ust. 6 pkt 1 ustawy Pzp, oraz § 5 ust. 1 pkt 1 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238 z późn. zm.).

Przewodniczący:

