

Sygn. akt: KIO 2312/18

POSTANOWIENIE
z dnia 21 listopada 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Emilia Garbala

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 21 listopada 2018 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 9 listopada 2018 r. przez wykonawcę **Doosan Babcock Energy Polska S.A., ul. Golejowska 73B, 44-207 Rybnik**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **ENEA Wytwarzanie Sp. z o.o., Al. Józefa Zielińskiego 1, Świerże Górne, 26-900 Kozenice**

przy udziale wykonawcy **Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A., ul. Gen. Jankego 13, 40-615 Katowice**, zgłaszającego przystąpienie po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **umarza postępowanie odwoławcze,**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Doosan Babcock Energy Polska S.A., ul. Golejowska 73B, 44-207 Rybnik**, kwoty **13 500,00 zł** (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 2018 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 Radomiu.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający - ENEA Wytwarzanie Sp. z o.o., Al. Józefa Zielińskiego 1, Świerże Górne, 26-900 Kozienice, prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego, postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Modernizacja turbozespołów bloków nr 1, 2, 7”.

W dniu 9 listopada 2018 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło odwołanie wniesione przez wykonawcę Doosan Babcock Energy Polska S.A., ul. Golejowska 73B, 44-207 Rybnik, w którym odwołujący zarzucił zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 24 ust. 1 pkt 12 w zw. art. 22a ust. 2, 3 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 poz. 1986), zwanej dalej „ustawą Pzp”, z uwagi na zaniechanie wykluczenia spółki Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A. ze względu na niewykazanie warunków udziału w postępowaniu określonych w Rozdziale VII 7.1.2.3.1 - 7.1.2.3.4, 7.1.2.3.5, 7.1.2.4 SIWZ poprzez nieprzedłożenie zobowiązania EthosEnergy Poland S.A. do udostępnienia zdolności i sytuacji tego podmiotu, wbrew regulacji Rozdziału VII 7.4.1 SIWZ cz. I, pomimo posługiwania się przez Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A. referencjami i dokumentami EthosEnergy Poland S.A. w celu wykazania przez Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A. spełnienia warunków udziału w postępowaniu (7.1.2.3.1 - 7.1.2.3.4, 7.1.2.3.5, 7.1.2.4 SIWZ cz. I), w konsekwencji spółka Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A. nie wykazała spełnienia warunków udziału w postępowaniu, które zostały określone w Rozdziale VII 7.1.2.3.1 - 7.1.2.3.4, 7.1.2.3.5, 7.1.2.4 SIWZ cz. I;
- 2) art. 24 ust. 1 pkt. 12 ustawy Pzp z uwagi na zaniechanie wykluczenia spółki Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A. ze względu na niewykazanie warunku udziału w postępowaniu określonego w Rozdziale VII pkt.: 7.1.2.3.2., 7.1.2.3.3., 7.1.2.3.4., 7.1.2.3.5. oraz 7.1.2.4.3 SIWZ cz. I,
- 3) art. 89 ust. 1 pkt 2 w zw. z art. 82 ust. 3 i art. 38 ust. 1, 2 i 4 ustawy Pzp z uwagi na zaniechanie odrzucenia oferty spółki Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A. oraz oferty EthosEnergy sp. z o.o. pomimo ich sprzeczności z regulacją Rozdziału XVIII 18.18.6 SIWZ z uwagi na nieprawidłowe wypełnienie formularza cenowego stanowiącego załącznik nr 5 do formularza oferta poprzez niepodanie przez ww. wykonawców cen wymiany 150 węzownic w pozycjach dla opcji nr 5 TG 1 pkt. I. 22, dla opcji nr 5 TG 2 pkt. I. 22, dla opcji nr 5 TG 7 pkt. I. 22 formularza cenowego, pomimo wyraźnego wymagania Zamawiającego sformułowanego w ramach wyjaśnień SIWZ udzielonych w dniu 27 września 2018 r. (odpowiedź na pytanie nr 53);
- 4) art. 7 ust. 1 PZP z uwagi na prowadzenie postępowania w sposób niezapewniający zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Pismem z dnia 15 listopada 2018 r. wykonawca Zakłady Remontowe Energetyki Katowice S.A., ul. Gen. Jankego 13, 40-615 Katowice, zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego.

Pismem z dnia 15 listopada 2018 r. zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie, w której oświadczył, że „uwzględnia odwołanie w zakresie zarzutu wadliwego przeprowadzenia czynności badania i oceny ofert, a w konsekwencji wyboru najkorzystniejszej oferty. W tej sytuacji zamawiający unieważnia czynność wyboru najkorzystniejszej oferty i przystępuje do ponownego badania i oceny ofert. W świetle powyższego Zamawiający wnosi o oddalenie odwołania w zakresie pozostałych zarzutów”.

Pismem z dnia 20 listopada 2018 r. odwołujący oświadczył, że cofa odwołanie w całości.

Biorąc pod uwagę, że odwołanie można cofnąć w każdym czasie do zamknięcia rozprawy, jego cofnięcie, zgodnie z art. 187 ust. 8 ustawy Pzp oznacza, że postępowanie odwoławcze podlega umorzeniu.

Uwzględniając art. 187 ust. 8 zdanie 2 ustawy Pzp skład orzekający Izby postanowił zwrócić na rzecz odwołującego 90 % kwoty uiszczanego wpisu.

O kosztach postępowania orzeczono w oparciu o § 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. z 2018 r. poz. 792).

Przewodniczący: