

POSTANOWIENIE

z dnia 25 czerwca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie: Przewodniczący: Piotr Kozłowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestnika postępowania odwoławczego **25 czerwca 2021 r.** w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej **10 maja 2021 r.**

przez wykonawcę: **FlexiPower Group sp. z o.o. sp. k. z siedzibą w Kudrowicach**

w postępowaniu pn. *Odnawialne źródła energii – dostawa i montaż instalacji fotowoltaicznych w Gminie Wilkołaz* (nr postępowania IG.271.12.2020)

prowadzonym przez zamawiającego: **Gmina Wilkołaz**

przy udziale wykonawcy: **Arenella sp. z o.o. z siedzibą w Strawczynku** – zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego

postanawia:

- 1. Umarza postępowanie odwoławcze.**
- 2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 13500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 579 i 580 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 ze zm.) w zw. z art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2020 ze zm.) na niniejsze postanowienie – w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie.**

Uzasadnienie

Gmina Wilkołaz {dalej: „Zamawiający”} prowadzi na podstawie na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) {dalej również: „ustawa pzp” lub „pzp”} w trybie przetargu nieograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia na dostawy pn. *Odnawialne źródła energii – dostawa i montaż instalacji fotowoltaicznych w Gminie Wilkołaz* (nr postępowania IG.271.12.2020). Ogłoszenie o tym zamówieniu 18 grudnia 2020 r. zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2020/S_247 pod poz. 610936. Wartość przedmiotowego zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy pzp.

30 kwietnia 2021 r. Zamawiający zawiadomił drogą elektroniczną o rozstrzygnięciu powyższego postępowania – wyborze jako najkorzystniejszej oferty złożonej przez Arenellę sp. z o.o. z siedzibą w Strawczyнку {dalej: „Arenella”}.

10 maja 2021 r. FlexiPower Group sp. z o.o. sp. k. z siedzibą Kudrowicach {dalej: „Odwołujący”} wniosła odwołanie od zaniechania odrzucenia oferty Przystępującego”

Odwołujący zarzucili Zamawiającemu następujące naruszenia ustawy pzp:

1. Art. 91 ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 i 3 – przez dokonanie wyboru jako najkorzystniejszej oferty Arenelli w sytuacji, gdy jest ona niezgodna ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia {dalej: „SIWZ”}.
2. Art. 89 ust. 1 pkt 2 – przez zaniechanie odrzucenia oferty Arenelli jako niezgodnej z SIWZ w zakresie, w jakim zaoferowane falowniki produkcji Afore New Energy Technology (Shanghai) Co., Ltd. o nazwach BNT003KTL, BNT004KTL, BNT005KTL, BNT025KTL, BNT010KTL, BNT020KTL nie spełniają warunków opisu przedmiotu zamówienia określonych w pkt 1.12. i 1.8 dokumentacji technicznych, a przedstawione przez Arenellę dokumenty nie potwierdzają zgodności oferowanych dostaw z normą.
3. Art. 7 ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 3 – przez nierówne traktowanie wykonawców, polegające na wyborze jako najkorzystniejszej oferty, która podlegała odrzuceniu i traktowaniu jej na równi z ofertami niepodlegającymi odrzuceniu.

[ewentualnie, w przypadku uznania przez Izbę, że dokumenty na potwierdzenie zgodności oferowanych dostaw z normą podlegają uzupełnieniu]

4. Art. 26 ust. 3 – przez zaniechanie wezwania Arenelli do wyjaśnienia, jaki rodzaj fizycznego zabezpieczenia przeciwprzepięciowego (ogranicznika przepięć) znajduje się w oferowanych falownikach produkcji Afore New Energy Technology (Shanghai) Co., Ltd

o nazwach BNT003KTL, BNT004KTL, BNT005KTL, BNT025KTL, BNT010KTL, BNT020KTL, i przedstawienia dokumentów potwierdzających, że ograniczniki przepięć są zgodne z SIWZ.

W ramach uzasadnienia odwołania Odwołujący sprecyzował powyższe zarzuty przez wskazanie dodatkowych okoliczności faktycznych i prawnych.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

1. Unieważnienia wyboru najkorzystniejszej oferty.
2. Odrzucenia oferty Arenelli.

[względnienie, w przypadku uwzględnienia jedynie zarzutu z pkt 4. powyżej]

3. Wezwania Arenelli do wyjaśnienia i uzupełnienia dokumentów jak wyżej w pkt 4. zarzutów, a w przypadku niezastosowania się do wezwania lub niepotwierdzenia zgodności oferowanych dostaw z SIWZ – odrzucenia oferty Arenelli.

25 czerwca 2021 r. wpłynęło do Izby pismo Odwołującego, w którym oświadczył, że cofa powyższe odwołanie i wnosi o zwrot 90% uiszczonego wpisu.

W tych okolicznościach Izba zważyła, co następuje:

Z uwagi na datę wniesienia rozpoznawanego odwołania do postępowania odwoławczego w tej sprawie, zgodnie z art. 92 ust. 2 ustawy dnia 11 września 2019 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. poz. 2020 ze zm.), znajdują zastosowanie przepisy ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 ze zm.) {dalej: „nowa ustawa pzp” lub „npzp”}.

Zgodnie z art. 520 pzp odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy (ust. 1). Cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby (ust. 2).

Odwołujący skorzystał z przysługującego mu uprawnienia i skutecznie wycofał uprzednio wniesione odwołanie, co nastąpiło przed otwarciem posiedzenia w tej sprawie odwoławczej.

Z tych względów – działając na podstawie art. 568 pkt 1 npzp – Izba umorzyła postępowanie odwoławcze w tej sprawie.

O kosztach tego postępowania odwoławczego orzeczono stosownie do treści art. 575 npzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia

Sygn. akt KIO 1380/21

30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. poz. 2437) – nakazując zwrot Odwołującemu 90% procent uiszczzonego wpisu