

Sygn. akt: KIO 1208/19

POSTANOWIENIE
z dnia 10 lipca 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Jan Kuzawiński

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 10 lipca 2019 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 27 czerwca 2019 r. przez wykonawcę **CONTROL PROCESS S.A., ul. Obrońców Modlina 16, 30-733 Kraków** w postępowaniu prowadzonym przez **PGE Energia Odnawialna S.A., ul. Ogrodowa 59a, 00-876 Warszawa,**

przy udziale wykonawcy **ZRE Gdańsk S.A., ul. Litewska 14A, 80-719 Warszawa,** zgłaszającego przystąpienie po stronie Zamawiającego,

postanawia:

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze,**
- 2. nakazuje zwrot kwoty 18 000 zł 00 gr** (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy) z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **CONTROL PROCESS S.A., ul. Obrońców Modlina 16, 30-733 Kraków** stanowiącej 90% uiszczonego od odwołania,
- 3. kosztami postępowania obciąża wnoszącego odwołanie CONTROL PROCESS S.A., ul. Obrońców Modlina 16, 30-733 Kraków** zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę 2 000 zł 00 gr (słownie: dwa tysiące złotych zero groszy), uiszczoną przez **CONTROL PROCESS S.A., ul. Obrońców Modlina 16, 30-733 Kraków** tytułem wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. 2018 poz. 1986 ze zm.) 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

Zamawiający – PGE Energia Odnawialna S.A., ul. Ogrodowa 59a, 00-876 Warszawa, prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „*EW Dębe - Modernizacja wyposażenia technologicznego*”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 26 września 2019 roku, pod numerem 2018/S 185-418826. Postępowanie prowadzone jest z zastosowaniem przepisów właściwych dla zamówień o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2018 r., poz. 1986 ze zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp”.

Dnia 17.06.2019 r. Zamawiający poinformował wykonawcę CONTROL PROCESS S.A., ul. Obrońców Modlina 16, 30-733 Kraków (dalej również jako Odwołujący) o wyborze jako oferty najkorzystniejszej oferty wykonawcy ZRE Gdańsk S.A., ul. Litewska 14A, 80-719 Gdańsk.

W dniu 27.06.2019 r. wykonawca CONTROL PROCESS S.A. wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie od ww. czynności, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 90 ust. 1 ustawy Pzp - poprzez zaniechanie wezwania ZRE GDAŃSK S.A. do złożenia wyjaśnień w zakresie rażąco niskiej ceny oferty w sytuacji, gdy od złożenia oferty upłynęło 6 miesięcy, a zatem doszło do znacznego skrócenia czasu realizacji umowy (określonego datą sztywną), jak również powszechnie znaną okolicznością jest znaczny wzrost kosztów realizacji zamówień na roboty budowlane,
2. art. 87 ust. 1 w zw. z art. 140 ustawy Pzp — poprzez wybór oferty zawierającej warunki niemożliwe do realizacji, wynikające z Harmonogramu Rzeczowo — Finansowego stanowiącego załącznik nr 4 do Oferty,
3. art. 24 ust. 1 pkt 13 i 14 ustawy Pzp poprzez zaniechanie zbadania, czy ZRE GDAŃSK S.A. nie podlega wykluczeniu z udziału w postępowaniu ze względu na zaistnienie przesłanek opisanych w ww. przepisie w stosunku do podmiotu trzeciego VOITH Hydro GmbH & Co KG, Austria (dalej VOITH),
4. art. 24 ust. 1 pkt 21 w zw. z pkt 12 ustawy Pzp w zw. z § 7 ust 1 i 3 rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia - poprzez uwzględnienie jako właściwego dokumentu na potwierdzenie okoliczności, o których mowa w ww. przepisie ustawy w stosunku do podmiotu trzeciego VOITH oświadczenia złożonego przed notariuszem w sytuacji gdy w Austrii wydaje się

dokument urzędowy, a zatem zaniechanie wykluczenia ZRE wobec niewykazania braku podstaw wykluczenia,

5. art. 24 ust. 1 pkt 15 ustawy Pzp poprzez zaniechanie zbadania, czy ZRE GDAŃSK S.A. nie podlega wykluczeniu z udziału w postępowaniu ze względu na zaległości w składkach na ubezpieczenia społeczne lub podatki,
6. art. 24 ust. 1 pkt 19 i ust. 4 ustawy Pzp - poprzez zaniechanie wykluczenia wykonawcy ZRE GDAŃSK S.A. i uznania jego oferty za odrzuconą, w sytuacji gdy podmiot ten brał udział w przygotowaniu postępowania o udzielenie zamówienia, a zakres tego udziału ma istotny wpływ na zaburzenie uczciwej konkurencji.

Wpis od odwołania został wniesiony w wysokości 20 000,00 zł.

Odwołujący w dniu 9.07.2019 roku, przed otwarciem rozprawy przed Krajową Izbą Odwoławczą, wniósł pismo zawierające oświadczenie, iż wycofuje wniesione odwołanie.

Izba wskazuje, iż Odwołujący jest gospodarzem postępowania odwoławczego i złożenie przez niego oświadczenia o cofnięciu odwołania niesie daleko idące skutki w postaci obowiązku zniesienia tegoż postępowania. Zatem Krajowa Izba Odwoławcza zobligowana jest na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp do umorzenia postępowania odwoławczego i wydania w tym przedmiocie postanowienia.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż w przypadku cofnięcia odwołania przez Odwołującego przed otwarciem rozprawy odwołującemu zwraca się 90% wpisu na mocy przepisu art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, orzekając w tym zakresie o konieczności zwrotu kwoty 18 000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy) z wpisu uiszczanego przez Odwołującego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych.

Izba orzekła o kosztach postępowania odwoławczego, stosownie do art. 187 ust. 8 Pzp oraz § 5 ust. 1 pkt 3 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 (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 972).

Przewodniczący: