

POSTANOWIENIE
z dnia 8 kwietnia 2014 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Lubomira Matczuk-Mazuś

Protokolant: Magdalena Cwyl

wobec cofnięcia w dniu 8 kwietnia 2014 r. przed otwarciem rozprawy odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 24 marca 2014 r. przez wykonawcę **Doosan Babcock Energy Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Podmiejska 7, 44-207 Rybnik,**

w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **PGNiG Termika Spółka Akcyjna, ul. Modlińska 15, 03-216 Warszawa,**

postanawia:

- 1) umarza postępowanie odwoławcze;
- 2) nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy Doosan Babcock Energy Polska Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Podmiejska 7, 44-207 Rybnik, kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczanego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013, poz. 907, z późn. zm.) na postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego Warszawa-Praga **w Warszawie.**

Przewodniczący:

Uzasadnienie

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez zamawiającego PGNiG Termika Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie, w trybie przetargu nieograniczonego na usługi pn. „Wykonywanie prac i świadczenie usług remontowych w obszarze mechanicznym i urządzeń dźwigowych na obiektach PGNiG TERMIKA S.A.” - część 1, znak sprawy 14DFZZ040, odwołujący - Spółka Doosan Babcock Energy Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Rybniku - wniósł odwołanie na podstawie art. 180 ust. 1 w zw. z art. 179 ustawy Prawo zamówień publicznych, zwanej w skrócie „Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2014/S 021-033514 z dnia 31 stycznia 2014 r., zamówienie sektorowe.

Odwołanie dotyczy zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie art. 96 ust. 3 Pzp oraz § 5 ust. 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia z dnia 26 października 2010 r. w sprawie protokołu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (Dz. U. Nr 223, poz. 1458). Zaniechanie polega na nieudostępnieniu odwołującemu, pomimo jego wniosku, części oferty dotyczącej - część 1 zamówienia, złożonej przez konkurencyjnego wykonawcę, spółkę Bilfinger Industrial Services Polska Sp. z o.o., zwanej w skrócie „spółka Bilfinger”, w zakresie określonym przez wykonawcę jako załącznik nr 2 do umowy, obejmującym załączniki cenowe do umowy sporządzone na formularzach oznaczonych przez zamawiającego w odniesieniu do części I zamówienia jako załączniki 1.1, 1.2, 1.3, 1.4 i 1.5.

Odwołujący zarzucił zaniechaniu zamawiającego naruszenie przepisów art. 8 ust. 1-3, art. 86 ust. 4, art. 96 ust. 3 Pzp oraz art. 11 ust. 4 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, zwanej w skrócie „uznk”, przez naruszenie zasady jawności postępowania wskutek nieuzasadnionego nieudostępnienia odwołującemu istotnej części oferty spółki Bilfinger w zakresie wyżej wskazanym, zawierającej informacje objęte bezprawnym, a tym samym bezskutecznym, zastrzeżeniem tajemnicy przedsiębiorstwa przez tę spółkę. Nieudostępnieniem tym, jako pozbawionym podstawy prawnej, zamawiający naruszył także dyspozycję § 5 ust. 1 powołanego rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 26 października 2010 r.

Odwołujący wniósł o:

- 1) uwzględnienie odwołania,
- 2) nakazanie zamawiającemu odtajnienia i udostępnienia odwołującemu informacji

zawartych w zastrzeżonym przez spółkę Bilfinger dokumencie, określonym przez nią jako załącznik nr 2 do umowy, a obejmującym załączniki cenowe do umowy sporządzone na formularzach oznaczonych przez zamawiającego w odniesieniu do części I zamówienia jako załączniki 1.1, 1.2, 1.3, 1.4 i 1.5.

Wykonawca Bilfinger Industrial Services Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego (pismo wniesione w dniu 28.03.2014 r.). Pismem wniesionym w dniu 07.04.2014 r. wykonawca cofnął zgłoszenie przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Zamawiający przekazał Prezesowi Izby w dniu 7 kwietnia 2014 r. faksem pismo z dnia 7 kwietnia 2014 r. o uwzględnieniu odwołania. W dniu 8 kwietnia 2014 r. wniósł pismo z tej samej daty i o takiej samej treści - o uwzględnieniu odwołania.

Jednocześnie odwołujący wniósł w dniu 8 kwietnia 2014 r. faksem i w formie elektronicznej opatrzonej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą ważnego kwalifikowanego certyfikatu pismo, w którym oświadczył, że „W związku z uwzględnieniem odwołania przez zamawiającego, (...), odwołujący cofa odwołanie (...), czyniąc to przed otwarciem rozprawy, celem osiągnięcia skutku przewidzianego w art. 187 ust. 8 *in fine* ustawy - Prawo zamówień publicznych”.

Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że oświadczenie o cofnięciu odwołania, złożone w formie pisemnej wniesionej przed otwarciem rozprawy przez dysponenta odwołania, nie budziło wątpliwości, zatem umorzyła postępowanie odwoławcze na podstawie art. 187 ust. 8 Pzp i nakazała dokonanie zwrotu odwołującemu kwoty 13 500 zł, stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu od odwołania.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 192 ust. 9 i 10 w zw. z 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 i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

Przewodniczący: