

POSTANOWIENIE
z dnia 2 grudnia 2019 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Irmina Pawlik

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w Warszawie w dniu 2 grudnia 2019 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 15 listopada 2019 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia CTG Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Jastrzębiu - Zdroju i InfoStrategia Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego Województwo Zachodniopomorskie - Urząd Marszałkowski Województwa Zachodniopomorskiego z siedzibą w Szczecinie

przy udziale wykonawcy Avility Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze;
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia CTG Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Jastrzębiu - Zdroju i InfoStrategia Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Szczecinie.

Przewodniczący:

Uzasadnienie

Zamawiający Województwo Zachodniopomorskie – Urząd Marszałkowski Województwa Zachodniopomorskiego z siedzibą w Szczecinie prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Usługi Inżyniera Kontraktu wraz z weryfikatorem jakości danych przyjmowanych do PZGiK” (nr WOiRZL.II.272.47.2019.PB). Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 25 września 2019 r. pod numerem 2019/S 185-450755. Postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm., dalej „ustawa Pzp”). Wartość szacunkowa zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp.

W dniu 15 listopada 2019 r. wykonawcy wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia CTG Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Jastrzębiu - Zdroju i InfoStrategia Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie (dalej jako „Odwołujący”) wnieśli do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie wobec niezgodnych z ustawą Pzp działań i zaniechań Zamawiającego, które w konsekwencji uniemożliwiły Odwołującemu złożenie oferty w postępowaniu. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. Art. 10b w zw. z art. 10a ust. 1 i 5 ustawy Pzp poprzez zaniechanie dopełnienia ciążącego na Zamawiającym obowiązku zapewnienia w postępowaniu sprawnych, niedyskryminujących, nieograniczających dostępu do postępowania narzędzi informatycznych służących komunikacji z wykonawcami przy użyciu środków komunikacji elektronicznej oraz udostępnienie w postępowaniu błędnie działającej komercyjnej platformy zakupowej, której wada uniemożliwiła Odwołującemu złożenie oferty w postępowaniu;
2. § 15 ust 1 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 12 kwietnia 2012 r. w sprawie Krajowych Ram Interoperacyjności, minimalnych wymagań dla rejestrów publicznych i wymiany informacji w postaci elektronicznej oraz minimalnych wymagań dla systemów teleinformatycznych (tj. Dz.U.2017 poz.2247) w zw. z art. 18 ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (tj. Dz.U.2019 poz. 700 z późn.zm.) poprzez zapewnienie w postępowaniu systemu informatycznego zawodnego, posiadającego wadę uniemożliwiającą zatwierdzenie i podpisanie oferty podpisem kwalifikowanym, co uniemożliwiło Odwołującemu złożenie oferty w postępowaniu.
3. § 2 ust 1 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 czerwca 2017 r. w sprawie

użycia środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz udostępniania i przechowywania dokumentów elektronicznych (Dz.U.2017 poz. 1320 z późn.zm.) poprzez zaniechanie udostępnienia kompletnej informacji nt. poprawnych ustawień sprzętowych umożliwiających złożenie oferty w ww. postępowaniu, gdyż Zamawiający nie określił poprawnie wymagań technicznych wysyłania i odbierania dokumentów z wykorzystaniem platformy zakupowej, co uniemożliwiło Odwołującemu złożenie oferty;

4. art. 7 ust 1 i 3 ustawy Pzp i art. 86 ust 2 ustawy Pzp poprzez prowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, w tym przeprowadzenie czynności otwarcia ofert w dniu 5 listopada 2019 r., w sposób naruszający zasadę przejrzystości oraz zasadę zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowanie wykonawców, co zmierzało do wyboru w niniejszym postępowaniu wykonawcy z naruszeniem przepisów ustawy Pzp.

Wskazując na powyższe zarzuty, Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania oraz nakazanie Zamawiającemu unieważnienia postępowania w związku z zaistnieniem przesłanki z art. 93 ust 1 pkt 7 w zw. z art. 146 ust 6 ustawy Pzp, tj. z uwagi na obarczenie postępowania niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego w dniu 20 listopada 2019 r. zgłosił przystąpienie wykonawca Avility Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie. Izba stwierdziła skuteczność zgłoszonego przez ww. wykonawcę przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wobec spełnienia przesłanek, o których mowa w art. 185 ust. 2 i 3 ustawy Pzp.

W dniu 29 listopada 2019 r. do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wpłynęło pismo Odwołującego, w którym oświadczył, iż cofa odwołanie w całości oraz wnosi o zwrot 90% wpisu. Oświadczenie o cofnięciu odwołania zostało złożone przez osobę umocowaną do reprezentacji Odwołującego, zgodnie z dokumentacją złożoną do akt sprawy.

Uwzględniając powyższe Izba uznała, że zasadne jest umorzenie postępowania odwoławczego na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp, z uwagi na złożenie przez Odwołującego oświadczenia o cofnięciu odwołania. Zgodnie z treścią tego przepisu Odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze. Jeżeli cofnięcie nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90% wpisu. Skuteczne skorzystanie przez Odwołującego z przysługującej mu czynności dyspozytywnej, jaką jest wycofanie odwołania powoduje zakończenie postępowania odwoławczego bez merytorycznego rozpoznania zarzutów odwołania. Złożenie oświadczenia o cofnięciu odwołania stanowi nieograniczone uprawnienie Odwołującego, które znosi wszelkie skutki prawne związane z wniesieniem odwołania.

W tym stanie rzeczy Izba, na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp, umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia zgodnie z art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy Pzp.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 187 ust. 8 ustawy Pzp zdanie drugie 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 (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 972). Mając na względzie fakt, iż cofnięcie odwołania miało miejsce przed otwarciem rozprawy, Izba nakazała dokonanie na rzecz Odwołującego zwrotu 90% kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący: