

**Sygn. akt: KIO 2495/19**

**POSTANOWIENIE**

**z dnia 20 grudnia 2019 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Danuta Dziubińska**

po rozpoznaniu w dniu 20 grudnia 2019 r. na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron odwołania, wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 9 grudnia 2019 r. przez wykonawcę **Eneria Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Modlińska 11, 05-092 Izabelin –Dziakanówek** w postępowaniu prowadzonym przez **Gminę Starogard Gdański, ul. Sikorskiego 9, 83-200 Starogard Gdański**

przy udziale wykonawcy **Instytut Energii Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Barczewie, ul. Wiśniowa 17, 11-010 Barczewo,

**postanawia:**

- 1. umarza postępowanie;**
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 9 000 zł 00 gr (słownie: dziewięć tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej 90% uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. 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 Gdańsku.

**Przewodniczący: .....**

## Uzasadnienie

Gmina Starogard Gdański (dalej: „Zamawiający”) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: „ustawa Pzp”) pn. „Budowa instalacji higienizacji osadu na oczyszczalni ścieków w Jabłowie”. Wartość zamówienia nie przekracza kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp. Ogłoszenie o zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień publicznych w dniu 18 października 2019 r. numer ogłoszenia 611986-N-2019.

W dniu 2 grudnia 2019 r. wykonawca Eneria sp. z o.o. (dalej: „Odwołujący”) został poinformowany o wykluczeniu go z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp z powodu niewykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz o odrzuceniu jego oferty na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp. W dniu 9 grudnia 2019 r. Odwołujący wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie, zarzucając Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp poprzez wykluczenie wykonawcy z powodu niewykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu, podczas gdy Odwołujący przedłożył wszystkie dokumenty wskazane w SIWZ, potwierdzając, iż spełnia warunki udziału w postępowaniu, w tym warunek zdolności technicznej lub zawodowej;
- 2) art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp poprzez odrzucenie oferty wykonawcy jako niezgodnej z SIWZ i projektem budowlanym, podczas gdy oferta Odwołującego jest zgodna z SIWZ i projektem budowlanym;
- 3) art. 87 ust. 1 ustawy Pzp poprzez zaniechanie wezwania Odwołującego do złożenia wyjaśnień treści oferty, podczas gdy w okolicznościach sprawy, zwłaszcza w świetle niejednoznacznej treści dokumentacji przetargowej, wezwanie Odwołującego do wyjaśnień treści oferty było konieczne.

Wskazując na powyższe Odwołujący wniósł o

- 1) nakazanie Zamawiającemu unieważnienia decyzji z dnia 2 grudnia 2019 r. o wykluczeniu z postępowania Eneria Sp. z o.o.;
- 2) nakazanie zamawiającemu unieważnienia decyzji z dnia 2 grudnia 2019 r. o odrzuceniu oferty Eneria Sp. z o.o.;

- 3) nakazanie Zamawiającemu przeprowadzenia ponownego badania i oceny ofert oraz dokonania wyboru oferty Odwołującego jako najkorzystniejszej pod względem kryteriów oceny ofert przyjętych w niniejszym postępowaniu;
- 4) dopuszczenie dowodów z dokumentów dołączonych do odwołania na okoliczności szczegółowo wskazane w jego uzasadnieniu;
- 5) przyznanie Odwołującemu kosztów poniesionych w związku z prowadzonym postępowaniem odwoławczym, w tym kosztów wynagrodzenia pełnomocnika w kwocie 3.600,00 zł.

Jak wynika z informacji Zamawiającego z dnia 11 grudnia 2019 r., kopia odwołania została przesłana wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu w dniu 10 grudnia 2019 r. drogą e-mail. W terminie ustawowym swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego, wypełniając wymogi określone w art. 185 ust. 2 i 3 ustawy Pzp, zgłosił wykonawca Instytut Energii Spółka z o.o. z siedzibą w Barczewie.

Przed terminem posiedzenia i rozprawy, pismem z dnia 19 grudnia 2019 r., które wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w tym dniu drogą elektroniczną, Odwołujący, prawidłowo reprezentowany, złożył oświadczenie o wycofaniu odwołania. Skutkuje to zakończeniem postępowania odwoławczego bez merytorycznego rozpoznania zarzutów odwołania. Zgodnie bowiem z art. 187 ust. 8 ustawy Pzp *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.*

Stosownie do art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy Pzp, w przypadku umorzenia postępowania, Izba wydaje postanowienie.

Mając powyższe na uwadze orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania orzeczono stosownie do art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy Pzp w związku z § 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 (tj. Dz.U. z 2018 r. poz. 972), nakazując zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 9 000 zł 00 gr, stanowiącej 90% kwoty uiszczzonego wpisu.

**Przewodniczący:** .....