

Sygn. akt: KIO 795/21

POSTANOWIENIE
z dnia 10 maja 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Anna Wojciechowska
Członkowie: Agnieszka Trojanowska
Renata Tubisz

Protokolant: Piotr Cegłowski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestników postępowania odwoławczego w Warszawie w dniu 10 maja 2021 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 12 marca 2021 r. przez **wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum Firm: DSV Air & Sea sp. z o.o. z siedzibą w Ożarowie Mazowieckim oraz Pekao Cargo Agencja Celna sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie** w postępowaniu prowadzonym przez **zamawiającego Inspektorat Uzbrojenia z siedzibą w Warszawie**

przy udziale **wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum firm: CEVA Freight (Poland) sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Fights On Logistics sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz Logmaster sp. z o.o. sp. k. z siedzibą w Radzyminie** zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

- 1. umorzyć postępowanie odwoławcze;**
- 2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum Firm: DSV Air & Sea sp. z o.o. z siedzibą w Ożarowie Mazowieckim oraz Pekao Cargo Agencja Celna sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie kwoty 13 500 zł 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczanego wpisu.**

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 z późn. 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**.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....

Uzasadnienie

Zamawiający – Inspektorat Uzbrojenia z siedzibą w Warszawie - prowadzi w trybie przetargu ograniczonego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w zakresie obronności i bezpieczeństwa pn. *Świadczenie usług celno- spedycyjnych na rzecz Inspektoratu Uzbrojenia i innych jednostek wojskowych (numer postępowania IU/17/IV-102/ZO/POOiB/USŁ/Z/2020)*. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane zostało w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 15 maja 2020 r. pod numerem 2020/S 095-228216.

W dniu 12 marca 2021 r. odwołanie wnieśli wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia Konsorcjum Firm: DSV Air & Sea sp. z o.o. z siedzibą w Ożarowie Mazowieckim oraz Pekao Cargo Agencja Celna sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie – dalej Odwołujący. Odwołujący wniósł odwołanie wobec następujących czynności Zamawiającego:

1.1. zaniechania wstrzymania się z zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego z wykonawcami wspólnie ubiegającymi się o udzielenie zamówienia Konsorcjum firm: CEVA Freight (Poland) sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Fights On Logistics sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz Logmaster sp. z o.o. sp. k. z siedzibą w Radzyminie – dalej Przystępujący lub Konsorcjum CEVA, a w konsekwencji jej zawarcie w terminie zaledwie 3 dni od poinformowania wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia o wyborze oferty najkorzystniejszej w postępowaniu,

1.2. zaniechania wezwania Konsorcjum CEVA do wniesienia wadium w związku z uznaniem oferty złożonej przez Konsorcjum CEVA za najkorzystniejszą,

1.3. zaniechania wezwania Konsorcjum CEVA do wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy, która miała zostać zawarta w wyniku przeprowadzonego postępowania,

1.4. zaniechania wezwania Konsorcjum CEVA do przedstawienia umowy regulującej współpracę podmiotów tworzących Konsorcjum CEVA przed zawarciem umowy,

1.5. zaniechania wezwania Konsorcjum CEVA do przedstawienia polisy ubezpieczenia „Cargo” przed zawarciem umowy,

1.6. zaniechania ostatecznej weryfikacji na potrzeby zawieranej umowy czy Konsorcjum CEVA nie podlega wykluczeniu z uwagi na wątpliwości w zakresie wykazania przez tego wykonawcę spełnienia warunków udziału w postępowaniu,

1.7. zaniechania niezwłocznego udostępnienia Odwołującemu wnioskowanych przez niego dokumentów postępowania, co istotnie ograniczyło możliwość weryfikacji czynności podejmowanych w postępowaniu przez Zamawiającego.

Skład orzekający Krajowej Izby Odwoławczej, wyznaczony do rozpoznania niniejszej sprawy odwoławczej ustalił i zważył, co następuje:

W związku z brzmieniem art. 90 ust. 1 Przepisów wprowadzających ustawę - Prawo zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r., poz. 2020), zgodnie z którym do postępowań o udzielenie zamówienia, o których mowa w ustawie uchylanej w art. 89, wszczętych i niezakończonych przed dniem 1 stycznia 2021 r. stosuje się przepisy dotychczasowe. Uwzględniając okoliczność, iż postępowanie wszczęte zostało w dniu 15 maja 2020 r., ilekroć w treści uzasadnienia mowa o przepisach materialnych ustawy pzp należy przez to rozumieć ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

Jednocześnie, z uwagi na treść art. 92 ust. 2 Przepisów wprowadzających ustawę - Prawo zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz.U. z 2019 r., poz. 2020), zgodnie z którym do postępowań odwoławczych oraz postępowań toczących się wskutek wniesienia skargi do sądu, o których mowa w ustawie uchylanej w art. 89, wszczętych po dniu 31 grudnia 2020 r., dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021 r., stosuje się przepisy ustawy, o której mowa w art. 1, Izba ustaliła, że odwołanie czyni zadość wymogom proceduralnym zdefiniowanym w Dziale IX ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, tj. odwołanie nie zawiera braków formalnych oraz został uiszczony od niego wpis. Izba ustaliła, że nie zaistniały przesłanki określone w art. 528 ustawy pzp, które skutkowałyby odrzuceniem odwołania.

Izba ustaliła, że w dniu 19 marca 2021 r. do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zgłosili skuteczne przystąpienie wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia Konsorcjum firm: CEVA Freight (Poland) sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Fights On Logistics sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz Logmaster sp. z o.o. sp. k. z siedzibą w Radzyminie.

W dniu 19 kwietnia 2021 r. wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej pismo procesowe Przystępującego, w którym wniósł o odrzucenie odwołania na posiedzeniu niejawnym. Ponadto, w dniu 21 kwietnia 2021 r. wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej pismo procesowe Odwołującego, w którym wniósł o uwzględnienie odwołania oraz oddalenie wniosku Przystępującego o odrzucenie odwołania.

W dniu 7 maja 2021 r. wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej oświadczenie Odwołującego - wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia Konsorcjum Firm: DSV Air & Sea sp. z o.o. z siedzibą w Ożarowie Mazowieckim oraz Pekao Cargo Agencja Celna sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie - o wycofaniu odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 12 marca 2021 r. Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że pismo wycofujące odwołanie zostało złożone prawidłowo i podpisane przez osobę umocowaną, w konsekwencji czego uznała, że odwołanie zostało skutecznie wycofane przed otwarciem posiedzenia i rozprawy.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 520, art. 568 pkt 1 oraz art. 553 ust. 1 zdanie drugie ustawy pzp postanowił umorzyć postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie, ponieważ oświadczenie o cofnięciu odwołania uznać należy za oświadczenie najdalej idące złożone przez Stronę, która zainicjowała postępowanie odwoławcze. Złożenie takiego oświadczenia warunkuje zakończenie postępowania odwoławczego bez konieczności rozpoznawania zarzutów i merytorycznego stanowiska Izby. Odwołujący podejmuje bowiem decyzję o ostatecznym zaniechaniu kontynuowania sporu przed Izbą.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego, Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła okoliczność, iż cofnięcie odwołania miało miejsce przed otwarciem posiedzenia i rozprawy, zatem za rzecz Odwołującego należało zwrócić 90% kwoty wpisu uiszczonego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych, czyli kwotę 13 500,00 zł, stosownie do art. 557 i art. 575 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych oraz § 9 ust. 1 pkt 3a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania (Dz. U. z 2020 r., poz. 2437 ze zm.).

Mając na uwadze powyższe postanowiono jak w sentencji.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....