

Sygn. akt: KIO 946/11

POSTANOWIENIE
z dnia 16 maja 2011 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: **Paweł Trojan**

Członkowie: **Agnieszka Trojanowska**

Renata Tubisz

wobec cofnięcia w dniu 13.05.2011 r. przed otwarciem rozprawy odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 02.05.2011 r. przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia **Konsorcjum Budimex S.A., ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa oraz Cadagua SA, Gran Via 45, Bilbao 48011** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez **Sanockie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Spółka z o.o., ul. Jana Pawła II 59, 38-500 Sanok**, którego przedmiotem jest przebudowa oczyszczalni ścieków w Trepczy

przy udziale wykonawcy **Skanska S.A., ul. Gen. J. Zajączka 9, 01-518 Warszawa** reprezentowanym przez Skanska S.A. Oddział Budownictwa Hydroinżynieryjnego w Rzeszowie, Rudna Mała 47, 36-060 Głogów Małopolski zgłaszającego swoje przystąpienia do postępowania wszczętego wskutek wniesienia odwołania po stronie Zamawiającego

przy udziale wykonawcy **Inżynieria Rzeszów Spółka z o.o., ul. Podkarpacka 59a, 35-082 Rzeszów** zgłaszającego swoje przystąpienia do postępowania wszczętego wskutek wniesienia odwołania po stronie Zamawiającego

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze,**
2. nakazać Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia **Konsorcjum Budimex S.A., ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa oraz Cadagua SA, Gran Via 45, Bilbao 48011**, kwoty 18.000,00 zł (słownie: osiemnaście tysięcy złotych), stanowiącej 90% uiszczzonego przez Odwołującego wpisu.

Stosownie do treści art. 198 a i art. 198 b ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2010r. Nr 113, poz. 759) na niniejsze postanowienie – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w **Krośnie**.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....

U z a s a d n i e
do postanowienia z dnia 16 maja 2011 r. o sygn. akt KIO 946/11

W pierwszej kolejności Izba ustaliła, że wobec wszczęcia przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego po dniu 15 listopada 2010 r. (data zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych), którego dotyczy rozpoznawane przez Izbę odwołanie, tj. po dniu 29 stycznia 2010 r., w którym weszły w życie przepisy ustawy z dnia 2 grudnia 2009 r. o zmianie ustawy - Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 223, poz. 1778), do jego rozpoznawania mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych w brzmieniu nadanym ww. ustawą nowelizującą.

Jednocześnie Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła, że do przedmiotowego odwołania zastosowanie znajdują przepisy *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) oraz *rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań* (Dz. U. Nr 48, poz. 280).

Nadto ustalono, że odwołanie zostało złożone w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „przebudowa oczyszczalni ścieków w Trepczy” (znak ZP – 01/2010/JRP) przez Odwołującego – Konsorcjum Budimex S.A., ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa oraz Cadagua SA, Gran Via 45, Bilbao 48011, w dniu 02.05.2011 r., wobec czynności Zamawiającego polegających na odrzuceniu oferty Odwołującego z postępowania, zaniechania wykluczenia wykonawcy Inżynieria Rzeszów S.A. oraz w konsekwencji zaniechania odrzucenia oferty złożonej przez tego wykonawcę, jak również dokonania wyboru najkorzystniejszej oferty.

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenia art. 7 ust. 1; art. 24 ust. 2 pkt 4, art. 87 ust. 1, art. 89 ust. 1 pkt 2; art. 89 ust. 1 pkt 3 i 4 oraz art. 91 ust. 1 ustawy Pzp.

Krajowa Izba Odwoławcza, na podstawie przekazanej przez Zamawiającego dokumentacji postępowania ustaliła, iż Zamawiający w dniu 2 maja 2011 r. przekazał

wszystkim wykonawcom kopię odwołania wraz z wezwaniem wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Izba ustaliła, iż do postępowania wszczętego wskutek wniesienia odwołania skutecznie przystąpił po stronie Zamawiającego w dniu 05.05.2011 r. wykonawca Skanska S.A. oraz po stronie Zamawiającego w dniu 05.05.2011 r. wykonawca Inżynieria Rzeszów Spółka z o.o.

Pismem z dnia 13.05.2011 r., doręczonym do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w tym samym dniu (wpływ faxem oraz wpływ bezpośredni), Odwołujący reprezentowany przez Włodzimierza D. upoważnionego na podstawie pełnomocnictwa z dnia 11.05.2011 r. do reprezentowania wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego Konsorcjum Budimex S.A., ul. Stawki 40, 01-040 Warszawa oraz Cadagua SA, Gran Via 45, Bilbao 48011 złożył oświadczenie woli o cofnięciu odwołania wniesionego w dniu 02.05.2011 r.

Izba ustaliła, iż Włodzimierz D. został umocowany na mocy pełnomocnictwa z dnia 11.05.2011 r. podpisanego przez Dariusza B. – Prezesa Zarządu upoważnionego do jednoosobowej reprezentacji Budimex S.A. (Lidera konsorcjum) upoważniającego m.in. do cofania środków ochrony prawnej. Sposób reprezentacji Budimex S.A. ustalono w oparciu o dołączony wraz z odwołaniem odpis aktualny KRS z dnia 20.04.2011 r.

Izba ustaliła ponadto, iż Budimex S.A. ustanowiony został pełnomocnikiem (liderem konsorcjum) wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, tj. Konsorcjum Budimex S.A. oraz Cadagua SA na mocy dołączonego wraz z odwołaniem pełnomocnictwa z dnia 23.12.2010 r. podpisanego w imieniu wykonawcy Cadagua SA przez Jose Carlos G. R. oraz Antonio C. S. i uprawniającego m.in. do wnoszenia środków ochrony prawnej. Powyższe pełnomocnictwo obejmuje prawo do udzielania przez Budimex S.A. dalszych pełnomocnictw. Izba ustaliła, w oparciu o dokumenty dostarczone wraz z odwołaniem, iż osoby działające w imieniu wykonawcy Cadagua SA są uprawnione do działania w imieniu ww. podmiotu.

Skoro Odwołujący w piśmie z dnia 13.05.2011 r. oświadczył, iż cofa odwołanie Krajowa Izba Odwoławcza zobligowana jest do umorzenia postępowania odwoławczego.

Wobec ustalenia, że Odwołujący skutecznie cofnął odwołanie Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że zachodzą przesłanki do wydania postanowienia o umorzeniu

postępowania odwoławczego na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron, zgodnie z treścią art. 192 ust. 1 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

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 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawa zamówień publicznych, orzekając w tym zakresie o konieczności zwrotu kwoty 18.000,00 zł (słownie: osiemnastu tysięcy złotych i zero groszy) z wpisu uiszczanego przez Odwołującego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych stosownie do treści § 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:

.....

Członkowie:

.....

.....