

Sygn. akt: KIO 865/18

POSTANOWIENIE
z dnia 18 maja 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Agnieszka Trojanowska
Członkowie: Katarzyna Brzeska
Renata Tubisz

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w Warszawie w dniu 18 maja 2018r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 2 maja 2018r. przez wykonawcę **PGE Górnictwo i Energetyka Konwencjonalna Spółka Akcyjna z siedzibą w Bełchatowie, ul. Węglowa 5** w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: **Gmina Miasto Krosno z siedzibą w Koźnie, ul. Lwowska 281**

postanawia:

- 1. Umorzyć postępowanie,**
- 2. Nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty 13 500zł. 00 gr (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy) na rzecz wykonawcę PGE Górnictwo i Energetyka Konwencjonalna Spółka Akcyjna z siedzibą w Bełchatowie, ul. Węglowa 5 tytułem zwrotu 90 % uiszczzonego wpisu od odwołania.**

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz.1579) 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:
.....

Uzasadnienie

Postępowanie dotyczy udzielenia zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki na świadczenie usług zagospodarowania odpadów komunalnych niesegregowanych (zmieszanych) o kodzie 20 03 01.

W dniu 21 kwietnia 2018r. zamawiający opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenie o dobrowolnej przejrzystości ex ante za numerem 2018/S 078-174969. W uzasadnieniu wyboru procedury negocjacyjnej bez uprzedniej publikacji podał, że zamówienie może być zrealizowane tylko przez określonego wykonawcę z powodu braku konkurencji ze względów technicznych.

W dniu 2 maja 2018 r. PGE Górnictwo i energetyka Konwencjonalna Spółka Akcyjna z siedzibą w Bełchatowie, ul. Węglowa 5 wniósł odwołanie wobec zastosowanego trybu.

Odwołanie zostało podpisane przez pełnomocnika działającego na podstawie pełnomocnictwa z dnia 24 sierpnia 2016r. udzielonego przez dwóch wiceprezesów ujawnionych w KRS i upoważnionych do wspólnej reprezentacji, zgodnie z odpisem z KRS załączonym do odwołania. Kopia odwołania została zamawiającemu przekazana w dniu 2 maja 2018r.

Odwołujący zarzucił czynnościom zamawiającego następujące naruszenia przepisów:

1. art. 7 ust. 1 i 3 ustawy przez prowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób niezapewniający zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, a także w sposób prowadzący do udzielenia zamówienia wykonawcy wybranemu niezgodnie z przepisami,
2. art. 67 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy przez zastosowanie trybu zamówienia z wolnej ręki, mimo braku podstaw do zastosowania tej procedury.

Odwołujący wniósł o uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie zamawiającemu:

1. unieważnienia postępowania pod nazwą „Świadczenie usług zagospodarowania odpadów komunalnych niesegregowanych (zmieszanych) o kodzie 20 03 01 numer referencyjny: DZ- 2300-10/DZ/2018 prowadzonego w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 1,
2. unieważnienia wszystkich czynności zamawiającego dokonanych w ww. postępowaniu
3. zmiany trybu postępowania na konkurencyjny
4. dopuszczenie dowodu z dokumentów w postaci:
 - a) pisma Prezydenta Miasta Krosno z dnia 10.04.2018 r. w sprawie wydania zapewnienia przyjęcia zmieszanych odpadów komunalnych w okresie 01.10.2018 r. do 30.06.2020 r.
 - b) pisma odwołującego z dnia 26.04.2018r. wskazującego na gotowość przyjęcia odpadów w deklarowanych przez Gminę Miasto Krosno ilościach i terminach,
 - c) pisma Marszałka Województwa Podkarpackiego z dnia 05.04.2018 r.

na okoliczność możliwości realizacji przedmiotu zamówienia określonego przez zamawiającego przez ITPOE należącą do odwołującego, a w konsekwencji braku podstaw do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki.

Zamawiający w dniu 16 maja 2018r. złożył odpowiedź na odwołanie oświadczył, że w wyniku przeprowadzonych w dniu 27 kwietnia 2018r. negocjacji strony nie doszły do porozumienia w przedmiocie warunków umowy, zamawiający odstąpił od dalszych negocjacji z uwagi na niezaakceptowanie proponowanych przez wykonawcę warunków świadczenia usługi zagospodarowania odpadów komunalnych niesegregowanych (zmieszanych) o kodzie 20 03 01.

Ponadto nie podzielił argumentów prezentowanych w treści wniesionego odwołania.

W dniu 17 maja 2018r. odwołujący oświadczył, że cofa wniesione odwołanie.

Izba zważyła, co następuje:

Przepis art. 187 ust. 8 ustawy stanowi, iż odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy; w takim przypadku Izba umarza postępowanie odwoławcze, przy czym, jeżeli cofnięcie nastąpiło przed otwarciem rozprawy, odwołującemu zwraca się 90 % wpisu.

Uwzględniając powyższe, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 187 ust. 8 zdanie pierwsze ustawy, na posiedzeniu umorzyła postępowanie odwoławcze.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 zdanie drugie ustawy, orzeczono o zwrocie odwołującemu 90% kwoty uiszczanego wpisu.

Izba postanowiła nie zasądzać na rzecz zamawiającego zwrotu kosztów wobec braku stosownego wniosku ze strony zamawiającego, a także z uwagi na treść par. 5 ust. 1 pkt 3b) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie rodzajów kosztów (...), gdyż wycofanie odwołania nastąpiło na więcej niż jeden dzień niż wyznaczony termin posiedzenia.

Przewodniczący:

Członkowie:

.....