Sygn. akt: KIO 3116/23

POSTANOWIENIE
z dnia 6 listopada 2023 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący:Adriana Urbanik

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron oraz uczestników postępowania odwoławczego w Warszawie w dniu 6 listopada 2023 r. odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 20 października 2023 r. przez wykonawcę **Comp S.A. z siedzibą w Warszawie** w postępowaniu prowadzonym przez wspólnego zamawiającego: **PGE Dystrybucja S.A., PGE Systemy S.A.**
przy udziale wykonawcy **ATENDE S.A. z siedzibą w Warszawie**zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego

postanawia:

1. **umorzyć postępowanie odwoławcze;**

2.nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy **Comp S.A. z siedzibą w Warszawie** kwoty 13 500,00 zł (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% kwoty uiszczonego wpisu
od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 580 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605, 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: ……

Sygn. akt KIO 3116/23

Uzasadnienie

Wspólny Zamawiający: PGE Dystrybucja S.A., PGE Systemy S.A.(dalej „Zamawiający"), prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie sektorowych negocjacji z ogłoszeniem na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r.
- Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605, z późn. zm. – dalej „ustawa Pzp") pn. „Zakup i wdrożenie komponentów sieci teletransmisyjnej typu mobile backhaul (MBH)
oraz systemu monitorowania jakości usług, na potrzeby budowy sieci LTE450" (numer referencyjny: POST/PGE/W/DZ/00315/2022), dalej „postępowanie" Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane zostało w dniu 30 listopada 2022 r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2022/S 231-666148.

W dniu 20 października 2023 r. odwołanie wniósł wykonawca **Comp S.A. z siedzibą w Warszawie** – dalej „Odwołujący". Odwołujący wniósł odwołanie na czynność uznania
za bezskuteczne zastrzeżenia przez Odwołującego informacji jako tajemnica przedsiębiorstwa podjętą przez Zamawiającego. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu, że w toku przedmiotowego postępowania naruszono przepisy: art. 18 ust. 1 i 3 w zw. z art. 16 ustawy Pzp, poprzez uznanie za bezskuteczne zastrzeżenia informacji jako tajemnica przedsiębiorstwa, dokonanego przez Odwołującego w ramach złożonych wyjaśnień rażąco niskiej ceny w następującym zakresie:

1)koszty jednostkowe w Tabeli nr 1 Kalkulacji kosztów realizacji zamówienia;

2)koszty i szacowana liczba roboczodni w Tabeli nr 2 Kalkulacji kosztów realizacji zamówienia;

3)stawka i założenia kalkulacji kosztów w pkt 12 (zdanie drugie i trzecie) Objaśnień
do Kalkulacji kosztów realizacji zamówienia;

4)kwoty podane w pkt 14 Objaśnień do Kalkulacji kosztów realizacji zamówienia;

5)Załączniki 1-3 – w całości

- mimo iż objęte przez Odwołującego zastrzeżeniem informacje i dokumenty stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r.
o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji i zostały skutecznie przez Odwołującego zastrzeżone.

W dniu 30 października 2023 r. Zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie i wniósł
o oddalenie odwołania w całości.

W dniu 3 listopada 2023 r. Odwołujący złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania na podstawie art. 520 ust. 1 ustawy Pzp i wniósł o umorzenie postępowania odwoławczego oraz zwrot wpisu od odwołania zgodnie z § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a 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. poz. 2437).

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

Izba stwierdziła, że odwołanie nie zawiera braków formalnych oraz został uiszczony od niego wpis.

Izba ustaliła, że do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zgłosił skuteczne przystąpienie wykonawca ATENDE S.A. z siedzibą w Warszawie.

W dniu 3 listopada 2023 r. wpłynęło do Krajowej Izby Odwoławczej oświadczenie Odwołującego – wykonawcy Comp S.A. z siedzibą w Warszawie – o wycofaniu odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 20 października 2023 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 rozprawy.

Skład orzekający Izby, działając na podstawie art. 568 pkt 1 w zw. z art. 520, oraz art. 553 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 rozprawy, zatem na rzecz Odwołującego należało zwrócić 90% kwoty wpisu uiszczonego na rachunek Urzędu Zamówień Publicznych (zwrot kwoty 13 500 zł z kwoty uiszczonego wpisu 15 000 zł), stosownie do art. 557 i art. 575 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych oraz § 9 ust. 1 pkt 3 lit. a 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. poz. 2437).

Mając na uwadze powyższe postanowiono jak w sentencji.

Przewodniczący: ……