

POSTANOWIENIE
z dnia 12 listopada 2009 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: **Lubomira Matczuk-Mazuś**

Członkowie: **Jolanta Markowska**

Marek Koleśnikow

Protokolant: **Dorota Witak**

wobec cofnięcia przed otwarciem rozprawy w dniu 12 listopada 2009 r. odwołania wniesionego przez **ORLEN PetroTank Sp. z o.o., Widełka 869, 36-145 Widełka** od rozstrzygnięcia przez zamawiającego **Przedsiębiorstwo Komunikacji Miejskiej Sp. z o.o. w Sosnowcu, ul. Lenartowicza 73, 41-219 Sosnowiec** protestu z dnia 26 sierpnia 2009 r.¹

przy udziale **wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: ARGE Sp. z o.o. i ARGE Paliwa Sp. z o.o., ul. Na Dołach 4, 30-704 Kraków** zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie zamawiającego,

postanawia:

1. Umarza postępowanie odwoławcze.

2. Nakazuje Urzędowi Zamówień Publicznych zwrot z rachunku dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **ORLEN PetroTank Sp. z o.o., Widełka 869, 36-145 Widełka** kwoty **13 500 zł 00 gr** (słownie: trzynaście tysięcy pięćset złotych zero groszy), stanowiącej 90% uiszczonego wpisu.

Uzasadnienie

W postępowaniu o udzielenie sektorowego zamówienia publicznego na wykonanie sukcesywnej dostawy oleju napędowego w ilości 12 950 m³, o wartości zamówienia przekraczającej wyrażoną w złotych równowartość kwoty 412 000 euro (ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dz. Urz. UE z dnia 4 lipca 2009 r. nr 2009/S 126-184269), prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego przez zamawiającego - Przedsiębiorstwo Komunikacji Miejskiej Sp. z o.o. z siedzibą w Sosnowcu, odwołujący – ORLEN PetroTank Sp. z o.o. wniósł pismem z dnia 21 sierpnia 2009 r. protest, przekazany faksem w dniu 26 sierpnia 2009 r. oraz pisemnie w dniu 27 sierpnia 2009 r. Wobec oddalenia protestu pismem z dnia 7 września 2009 r., wniósł odwołanie, składając pismo z dnia 11 września 2009 r. w placówce pocztowej operatora publicznego – Łańcut, w dniu 15 września 2009 r.

Do postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu i postępowania odwoławczego zgłosili skutecznie przystąpienie wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia: ARGE Sp. z o.o. i ARGE Paliwa Sp. z o.o.

W proteście i odwołaniu odwołujący zarzucił zamawiającemu bezpodstawne wykluczenie go z prowadzonego postępowania na podstawie art. 24 ust. 2 pkt 4 i uznanie złożonej oferty za odrzuconą na podstawie art. 24 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655, z późn.zm). Powołując się na definicję wadium zawartą w kodeksie cywilnym odwołujący stwierdził, że wniósł wadium przed upływem terminu składania ofert. Uznał, że fizyczne nie doręczenie dokumentu wadium nie skutkuje wykluczeniem wykonawcy z postępowania.

Zamawiający w oddaleniu protestu stwierdził, że brak wskazania okoliczności określonych w art. 46 ust. 5 pkt 3 Pzp w treści gwarancji przetargowej wystawionej przez bank BRE Bank S.A., nie spełnia wymogu wniesienia wadium. Zmiana gwarancji doręczona została po upływie terminu otwarcia ofert.

Na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i przystępującego, reprezentujący odwołującego radca prawny Jacek Szajer, który podpisał odwołanie i wniósł je do Prezesa UZP, cofnął wniesione odwołanie na podstawie art. 189 ust. 1 Pzp.

Z uwagi na fakt, że cofnięcie odwołania nastąpiło przez osobę, która je wniosła, skład orzekający Izby umorzył postępowanie odwoławcze na podstawie art. 189 ust. 1 zd. drugie Pzp.

Wobec cofnięcia odwołania przed otwarciem rozprawy, skład orzekający Izby nakazał dokonanie zwrotu odwołującemu 90% wpisu tj. kwoty 13 500 zł.

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień Publicznych (Dz.U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655, z późn.zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego w **Katowicach**.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....