

Sygn. akt: KIO 1630/17

POSTANOWIENIE
z dnia 29 sierpnia 2017 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Robert Skrzyszewski

Protokolant: Mateusz Zientak

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron i uczestnika postępowania odwoławczego w dniu 29 sierpnia 2017 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 4 sierpnia 2017r. przez wykonawcę B. S.A., ul. (...) w postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego: PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., ul. (...) Centrum Realizacji Inwestycji Region Południowy, (...)

przy udziale wykonawcy T. S.A. zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt KIO 1630/17 po stronie Odwołującego,

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego: R. C. Sp. z o.o., ul. (...) kwoty 18 000 zł 00 gr (słownie: osiemnaście tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej 90 % uiszczzonego wpisu.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 wraz ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Krakowie.

Przewodniczący:.....

Uzasadnienie

Zamawiający: PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., ul. (...) Centrum Realizacji Inwestycji Region Południowy, (...) wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zaprojektowanie i wykonanie robót dla zadania pn. Prace na linii kolejowej (...) T. – Zamawiający na odcinku O. – C. D. w ramach projektu POliŚ 2014-2020 nr (...) pn.: „Prace na linii kolejowej nr (...) na odcinku T. – O.- C. D.”, nr referencyjny: (...).

Ogłoszenie o zamówieniu: zamieszczono w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 26.07.2017 r., pod numerem 2017/S 290646-2017-PL, w tym samym dniu Zamawiający zamieścił na swojej stronie internetowej treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej SIWZ.

Nie zgadzając się z niektórymi postanowieniami SIWZ i ogłoszenia Odwołujący: B. S.A., ul. (...) w dniu 4 sierpnia 2017r. wniósł odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wobec czynności Zamawiającego polegającej na dokonaniu w wyżej wymienionym postępowaniu nieprawidłowego opisu przedmiotu zamówienia, tj. od postanowień ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ.

Zaskarżonym czynności Zamawiającego zarzucił naruszenie art. 29 ust. 1 i ust. 2 ustawy Pzp w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp oraz art. 353¹ kc w zw. z art. 14 ustawy Pzp poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie wymogów związanych z zakupem i dostawą Materiałów i Urządzeń w sposób niejednoznaczny, niewyczerpujący i nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty, co prowadzi do nieporównywalności złożonych ofert, a jednocześnie wiąże się z przerzuceniem na wykonawców całości ryzyka gospodarczego związanego z nieprecyzyjnym określeniem rodzaju i ilości Materiałów i Urządzeń wymaganych do zakupu i dostarczenia na Teren Budowy w pierwszej kolejności, koniecznością zakupu dużych ilości Materiałów i Urządzeń w krótkim czasie i na wiele miesięcy przed rozpoczęciem realizacji Robót, do których wykonania Materiały i Urządzenia są niezbędne, oraz z koniecznością magazynowania dostarczonych Zamawiającemu Materiałów i Urządzeń w długich okresach na koszt wykonawcy, co z kolei zaprzecza zasadzie równości stron stosunku zobowiązaniowego, w szczególności w świetle przyjętego ryczałtowego charakteru wynagrodzenia wykonawcy, wprowadzenia ograniczeń w zwrocie kosztów zakupu

dostarczonych Zamawiającemu Materiałów i Urządzeń oraz wprowadzonych przez Zamawiającego kar umownych, liczonych za każdy dzień zwłoki w dostawie Materiałów i Urządzeń.

W oparciu o przedstawione wyżej zarzuty wnosił o nakazanie Zamawiającemu zmodyfikowania zapisów SIWZ oraz odpowiednio ogłoszenia o zamówieniu, poprzez:

- usunięcie zapisów subkl. 14.5 WU oraz subkl. 8.7 lit. q) WU (względnie zapisów subkl. 14.5 ppkt 1, 2 i 3 WU i odpowiednie zmodyfikowanie pozostałych postanowień tej klauzuli i pozostałych postanowień umownych) i zagwarantowanie wykonawcy zapłaty za wszystkie zakupione i dostarczone na Teren Budowy, zgodnie z zapisami zaakceptowanego przez Zamawiającego Harmonogramu Dostaw, Harmonogramu Materiałów, Materiały i Urządzenia, w najbliższym względem terminu dostawy Przejściowym Świadczenie Płatności; ewentualnie, tj. na wypadek nie uwzględnienia żądania wskazanego powyżej,

- usunięcie zapisów subkl. 14.5 ppkt 1 WU i w ślad za tym usunięcie subkl. 8.7 lit. q) WU (względnie udostępnienie wykonawcom załącznika nr 25 do PFU i zmodyfikowanie zapisów subkl. 8.7 lit. q) WU poprzez zmniejszenie wysokości poszczególnych kar umownych przewidzianych tym postanowieniem umownym o 60%) oraz wydłużenie terminów zakupu i dostawy materiałów wskazanych w subkl. 14.5 ppkt 2 i 3 WU do 5 miesięcy od zatwierdzenia branżowych Projektów budowlanych, przy jednoczesnym wprowadzeniu zamkniętego katalogu rodzaju Materiałów i Urządzeń objętych tym wymogiem oraz ograniczeniu ilości Materiałów i Urządzeń danego rodzaju objętych tym wymogiem do 20% materiałów potrzebnych do wykonania robót składających się na Etap IV.

W tym stanie rzeczy Izba ustaliła i zważyła, co następuje.

W dniu 29 czerwca 2017r., przed wyznaczoną rozprawą, pełnomocnik Odwołującego na posiedzeniu złożył oświadczenie o cofnięciu odwołania.

Uwzględniając powyższe Izba, działając na podstawie art. 187 ust.8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 wraz ze zm.), postanowiła postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie umorzyć.

Zgodnie z art. 187 ust. 8 zd.2 ustawy Pzp Izba postanowiła zwrócić na rzecz Odwołującego 90% kwoty uiszczzonego wpisu.

Wobec powyższego, orzeczono jak w sentencji.

O kosztach postępowania orzeczono stosownie do jego wyniku na podstawie przepisu art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Pzp oraz w oparciu o przepisy § 3 pkt 1 i § 5 ust.1 pkt. 3 lit. a i ust. 4 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010r. 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 ze zm.).

Przewodniczący:.....